



ДЕПАРТАМЕНТ  
СОЦИАЛЬНОЙ ЗАЩИТЫ НАСЕЛЕНИЯ  
ГОРОДА МОСКВЫ

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ  
ПО ВОПРОСАМ ЗАЩИТЫ ЛИЧНЫХ  
НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ И ИМУЩЕСТВЕННЫХ  
ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ДЕТЕЙ**

Москва  
2014

*Разработано по заказу  
Департамента социальной защиты населения  
города Москвы*

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ  
ПО ВОПРОСАМ ЗАЩИТЫ ЛИЧНЫХ  
НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ И ИМУЩЕСТВЕННЫХ  
ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ДЕТЕЙ**

Москва, 2014

*Под общей редакцией  
Департамента социальной защиты населения города Москвы*

**АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:**

*Тригубович Наталия Викторовна*  
советник Уполномоченного при Президенте РФ  
по правам ребенка,  
специалист-эксперт ФГБНУ "Исследовательский центр  
частного права им. С.С. Алексеева при Президенте РФ",  
кандидат юридических наук, доцент

*Тарасова Анна Евгеньевна*  
кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и  
предпринимательского права Южно-Российского института  
управления - филиала РАНХиГС при Президенте РФ

**Методические рекомендации по вопросам защиты личных  
неимущественных и имущественных прав и интересов  
детей. – М.: АНО «Центр развития социальных проектов»,  
ООО «Вариант», 2014. – 190 стр.**

© АНО «Центр развития  
социальных проектов», 2014

---

Подписано в печать 08.12.2014. Формат 60х88 1/16.  
Бумага офсетная. Печать офсетная. Тираж 2000 экз.  
Объем 12 печ. лист. Заказ № .  
Издательство ООО «Вариант»  
115093 г. Москва, ул. Б. Серпуховская, 44-19.

---

# СОДЕРЖАНИЕ

|                                                                                                              |           |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| <b>Общие положения.....</b>                                                                                  | <b>5</b>  |
| <b>РАЗДЕЛ I. ЗАЩИТА ЛИЧНЫХ<br/>НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ДЕТЕЙ.....</b>                               | <b>15</b> |
| <b>Глава 1. Разрешение вопросов о присвоении<br/>имени ребенку и перемене имени ребенка.....</b>             | <b>15</b> |
| <b>Глава 2. Установление отцовства<br/>по заявлению отца ребенка.....</b>                                    | <b>21</b> |
| <b>Глава 3. Споры о месте жительства ребенка<br/>при раздельном проживании родителей.....</b>                | <b>25</b> |
| <b>Глава 4. Споры об осуществлении родительских прав<br/>родителем, проживающим отдельно от ребенка.....</b> | <b>35</b> |
| <b>Глава 5. Споры об устранении препятствий к общению<br/>с ребенком его близких родственников.....</b>      | <b>44</b> |
| <b>Глава 6. Споры о возврате ребенка родителям.....</b>                                                      | <b>46</b> |
| <b>Глава 7. Применение медиации при разрешении споров,<br/>связанных с воспитанием детей.....</b>            | <b>50</b> |
| <b>Глава 8. Лишение родительских прав.....</b>                                                               | <b>53</b> |
| <b>Глава 9. Восстановление в родительских правах.....</b>                                                    | <b>69</b> |
| <b>Глава 10. Ограничение родительских прав.....</b>                                                          | <b>71</b> |
| <b>Глава 11. Отмена ограничения родительских прав.....</b>                                                   | <b>75</b> |
| <b>Глава 12. Отобрание ребенка<br/>при непосредственной угрозе его жизни или здоровью.....</b>               | <b>77</b> |

|                                                                                                                                                    |            |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>РАЗДЕЛ II. ЗАЩИТА ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ<br/>И ИНТЕРЕСОВ ДЕТЕЙ.....</b>                                                                             | <b>80</b>  |
| <b>Глава 13.</b> Правоспособность и дееспособность<br>несовершеннолетних как правовые предпосылки<br>их участия в имущественных отношениях.....    | <b>80</b>  |
| <b>Глава 14.</b> Самостоятельное распоряжение<br>несовершеннолетними их доходами.....                                                              | <b>93</b>  |
| <b>Глава 15.</b> Порядок распоряжения выплатами<br>на содержание детей.....                                                                        | <b>97</b>  |
| <b>Глава 16.</b> Выявление и учет имущества детей,<br>оставшихся без попечения родителей.<br>Передача их имущества в доверительное управление..... | <b>102</b> |
| <b>Глава 17.</b> Контроль органа опеки и попечительства<br>за сделками с имуществом несовершеннолетних.....                                        | <b>110</b> |
| <b>Глава 18.</b> Защита жилищных прав несовершеннолетних.....                                                                                      | <b>137</b> |
| <b>Глава 19.</b> Участие несовершеннолетних в договорных<br>имущественных отношениях (кредит, заем, аренда,<br>рента, банковский вклад).....       | <b>165</b> |
| <b>Глава 20.</b> Защита наследственных прав несовершеннолетних..                                                                                   | <b>172</b> |
| <b>Глава 21.</b> Участие несовершеннолетних<br>в обязательствах, возникших в связи с причинением вреда.....                                        | <b>184</b> |

## ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

---

Настоящие Методические рекомендации предназначены для уполномоченных органов в сфере организации и деятельности по опеке, попечительству и патронажу в городе Москве (далее – *уполномоченные органы в сфере опеки, попечительства и патронажа или органы опеки и попечительства*) и содержат разъяснения по применению законодательства Российской Федерации и законодательства города Москвы о реализации и защите личных неимущественных и имущественных прав несовершеннолетних.

Эффективность деятельности органов опеки и попечительства определяется, в первую очередь, высокой квалификацией их специалистов, принятием ими обоснованных соответствующих законодательству решений по конкретным неимущественным и имущественным отношениям с участием детей исходя из интересов последних, взаимодействием органов опеки и попечительства с законными представителями детей, образовательными организациями, органами и организациями социальной защиты населения, правоохранительными органами.

Основы правового регулирования личных неимущественных и имущественных отношений с участием несовершеннолетних детей в городе Москве составляют:

1) **международные акты** о правах человека и правах ребенка, прежде всего акты, выработанные в рамках Организации Объединенных Наций:

- Всеобщая декларация прав человека 1948 г.;
- Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г.
- Декларация прав ребенка 1959 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.;
- Конвенция о правах ребенка 1989 г. (далее – *Конвенция о правах ребенка*);
- Декларация и План действий «Мир, пригодный для жизни детей» 2002 г.;

- Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних 1985 г., и другие международные акты;

**2) федеральное законодательство:**

- Конституция Российской Федерации;  
- Гражданский кодекс Российской Федерации (*далее – ГК РФ*);

- Семейный кодекс Российской Федерации (*далее – СК РФ*);

- Жилищный кодекс Российской Федерации (*далее – ЖК РФ*);

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (*далее – ГПК РФ*);

- Закон Российской Федерации от 4 июля 1991 г. № 1541-І «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (*далее – Закон о приватизации жилищного фонда*);

- Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (*далее – ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»*);

- Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»;

- Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» (*далее – ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»*);

- Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» (*далее – ФЗ «Об опеке и попечительстве»*);

- Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (*далее – ФЗ «Об исполнительном производстве»*);

- Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» и другие нормативные правовые акты Российской Федерации и иные акты федерального законодательства;

### **3) нормативные правовые акты города Москвы:**

- Закон города Москвы от 15 декабря 2004 г. № 87 «О порядке и размере выплаты денежных средств на содержание детей, находящихся под опекой (попечительством)»;

- Закон г. Москвы от 23 ноября 2005 г. № 60 «О социальной поддержке семей с детьми в городе Москве»;

- Закон города Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в городе Москве» (*далее – Закон г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61*);

- Закон города Москвы от 26 декабря 2007 г. № 51 «О наделии органов местного самоуправления внутригородских муниципальных образований в городе Москве отдельными полномочия города Москвы в сфере опеки, попечительства и патронажа»;

- Закон города Москвы от 14 апреля 2010 г. № 12 «Об организации опеки и попечительства в городе Москве»;

- Постановление Правительства Москвы от 2 октября 2007 г. № 854-ПП «Об обеспечении жилыми помещениями в городе Москве детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа»;

- Постановление Правительства Москвы от 25 декабря 2007 г. № 1169-ПП «О реализации мер социальной поддержки детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, лицам из их числа по оплате жилья и коммунальных услуг в городе Москве»;

- Постановление Правительства Москвы от 20 сентября 2011 г. № 433-ПП «О мерах по обеспечению реализации Закона города Москвы от 14 апреля 2010 г. № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве»;

- Постановление Правительства Москвы от 27 сентября 2011 г. № 446-ПП «Об утверждении положения о Департаменте социальной защиты населения города Москвы»;

- Распоряжение Департамента муниципального жилья и жилищной политики г. Москвы от 7 июня 2000 г. № 173 «О порядке предоставления жилой площади детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей»;



- Приказ Департамента социальной защиты населения г. Москвы от 7 июня 2013 г. № 397 «О дополнительных мерах по защите прав и законных интересов детей, нуждающихся в помощи государства».

В своей работе органы опеки и попечительства должны также руководствоваться **постановлениями и определениями Конституционного Суда Российской Федерации, разъяснениями Верховного Суда Российской Федерации** по вопросам практики применения законодательства в области защиты личных неимущественных и имущественных прав и интересов несовершеннолетних. Основными из них являются:

- Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 21 апреля 2003 г. № 6-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан О.М. Мариничевой, А.В. Немировской, З.А. Склиановой, Р.М. Склиановой и В.М. Ширяева»;

- Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 8 июня 2010 г. № 13-П «По делу о проверке конституционности пункта 4 статьи 292 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки В.В. Чадаевой» (*далее – Постановление Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой*);

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»;

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (*далее - Постановление Пленума от 27 мая 1998 г. № 10*);

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации»;

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января 2010 г. № 1 «О применении судами

гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» (далее – *Постановление Пленума от 26 января 2010 г. № 1*);

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»;

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»;

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»;

- Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних»;

- Обзор практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 20 июля 2011 г. (далее – *Обзор практики по спорам о детях*);

- Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с обеспечением детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жилыми помещениями, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 20 ноября 2013 г.;

- Обзор практики разрешения судами споров, возникающих в связи с участием граждан в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 4 декабря 2013 г.

В работе по обеспечению и защите личных неимущественных и имущественных прав и интересов детей, при оказании содействия в реализации прав несовершеннолетних органы

опеки и попечительства учитывают **акты рекомендательного и методического характера**:

- письмо Минобрнауки России от 31 августа 2010 г. № 06-364 «О применении законодательства по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних»;

- письмо Минобрнауки России от 8 апреля 2014 г. № ВК-615/07 «О направлении методических рекомендаций» (вместе с «Методическими рекомендациями по внедрению эффективного механизма обеспечения жилыми помещениями детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»).

Согласно ч. 2 ст. 38 Конституции Российской Федерации забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей. В СК РФ предусмотрено, что родители имеют равные права и обязанности в отношении своих детей<sup>1</sup>; вопросы воспитания, образования детей должны решаться супругами совместно исходя из принципа равенства супругов<sup>2</sup>; все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом их мнения<sup>3</sup>.

Разрешение возникающих разногласий и споров, связанных с воспитанием детей, предполагает использование административной и судебной формы защиты. Родители (один из них) вправе обратиться за разрешением разногласий в орган опеки и попечительства или в суд<sup>4</sup>.

С воспитанием детей связаны следующие споры:

- о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ);

- об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК РФ);

- об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников, помимо родителей (п. 3 ст. 67 СК РФ);

---

<sup>1</sup> Пункт 1 статьи 61 СК РФ.

<sup>2</sup> Пункт 2 статьи 31 СК РФ.

<sup>3</sup> Пункт 2 статьи 65 СК РФ.

<sup>4</sup> Пункт 2 статьи 65 СК РФ.

о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения (п. 1 ст. 68 СК РФ);

о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований (п. 4 ст. 148<sup>1</sup> СК РФ);

о лишении родительских прав (ст. 69, 70 СК РФ);

о восстановлении в родительских правах (ст. 72 СК РФ);

об ограничении родительских прав (ст. 73 СК РФ);

об отмене ограничения родительских прав (ст. 76 СК РФ) и другие споры<sup>5</sup>.

Задача органов опеки и попечительства в отношении споров о воспитании детей заключается в содействии в их разрешении исходя из интересов ребенка и приоритетной защиты его прав.

Все дела указанных категорий относятся к делам о защите прав ребенка, поэтому истцом при подаче искового заявления в суд государственная пошлина не оплачивается<sup>6</sup>.

Законодательством предусмотрено участие органа опеки и попечительства в рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, как в качестве стороны по делу (истца)<sup>7</sup>, так и в качестве государственного органа, компетентного дать заключение по существу спора<sup>8</sup>. Орган опеки и попечительства привлекается к участию в деле, рассматриваемом судом, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту интересов ребенка<sup>9</sup>.

Практика привлечения судами органов опеки и попечительства к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, является ошибочной, поскольку основанием участия органов опеки и попечительства в делах по спорам о детях служит интерес государства в правильном разрешении

---

<sup>5</sup> Пункт 1 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>6</sup> Пункт 15 части 1 статьи 333<sup>36</sup> Налогового кодекса Российской Федерации (*далее – НК РФ*), пункт 2 статьи 23 Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», Обзор практики по спорам о детях.

<sup>7</sup> Статья 46 ГПК РФ.

<sup>8</sup> Статья 47 ГПК РФ, пункт 2 статьи 78 СК РФ.

<sup>9</sup> Пункт 1 статьи 78 СК РФ.

дел, имеющих важную социальную направленность, и защита интересов несовершеннолетних. При этом процессуальные права и обязанности органа опеки и попечительства, привлекаемого на основании ст. 47 ГПК РФ для дачи заключения по спору, и третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований (ст. 43 ГПК РФ), являются различными<sup>10</sup>.

Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, а также представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора о ребенке, подлежащее оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами. Дела по спорам, связанным с воспитанием детей, назначаются к разбирательству в судебном заседании только после получения от органов опеки и попечительства составленных и утвержденных в установленном порядке актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка<sup>11</sup>.

Проведение обследования условий жизни, подготовка акта обследования и заключения по существу спора обязательны также в случаях, когда орган опеки и попечительства является истцом по делу<sup>12</sup>.

При этом необходимо отметить, что акт обследования условий жизни ребенка и основанное на нем заключение по существу спора - это два разных самостоятельных документа. Недопускается объединение этих документов в один.

Предоставление суду акта обследования условий жизни и основанного на нем заключения органа опеки и попечительства не освобождает представителя этого органа от обязанности явиться в суд и участвовать лично в судебном заседании. Орган опеки и попечительства при участии в судебном разбирательстве в качестве истца, предъявившего иски и требования в защиту прав и интересов ребенка, имеет право подать апелляционную жалобу на решение суда, не вступившее в законную силу, кассационную и надзорную жалобу на вступившее в закон-

---

<sup>10</sup> Обзор практики по спорам о детях.

<sup>11</sup> Пункт 2 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>12</sup> Обзор практики по спорам о детях.

ную силу решение суда, а также частную жалобу, на определение суда первой инстанции, если обжалование такого определения допускается отдельно от решения суда<sup>13</sup>.

При разрешении спора, связанного с воспитанием детей, суд может прийти к выводу о необходимости опроса в судебном заседании несовершеннолетнего в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу. Нормы ст. 57 СК РФ о праве ребенка выражать свое мнение основаны на положениях ст. 12 Конвенции о правах ребенка. В ней предусмотрено, что государства, участвующие в Конвенции, обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего интересы ребенка, либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган.

Следует обратить внимание на то, что в 2011 г. в Обзоре практики по спорам о детях Верховным Судом Российской Федерации был пересмотрен подход к заслушиванию мнения ребенка в судебном заседании, выраженный ранее, в 1998 г., в п. 20 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10. В Обзоре практики по спорам о детях подчеркивается, что опосредованное, через заключение органа опеки и попечительства, выяснение мнения ребенка по спорам, связанным с его воспитанием, не согласуется с нормами ст. 12 Конвенции о правах ребенка и ст. 57 СК РФ.

При решении вопроса о вызове ребенка и его опросе в судебном заседании суд должен исходить из права ребенка быть заслушанным в ходе любого судебного разбирательства, затрагивающего его интересы. Только при наличии оснований полагать, что присутствие ребенка в суде может оказать на него неблагоприятное воздействие, судья выясняет по этому поводу мнение органа опеки и попечительства.

---

<sup>13</sup> Статьи 320, 376, 391<sup>1</sup>, 331 ГПК РФ.

Если опрос в суде может оказать на ребенка неблагоприятное воздействие, мнение ребенка выясняется и оформляется в форме протокола беседы, как правило, органом опеки и попечительства, составляющим акт обследования жилищно-бытовых условий и представляющим заключение по существу спора. Кроме того, мнение ребенка может быть выявлено педагогом или педагогом-психологом при проведении диагностического обследования в центре психолого-медико-социального сопровождения, экспертом при проведении амбулаторной комплексной судебной психолого-психиатрической экспертизы<sup>14</sup>. В данном случае мнение ребенка оформляется в форме протокола, заверенного в установленном порядке.

Орган опеки и попечительства участвует в принудительном исполнении решений суда, связанных с отобранием ребенка и его передачей другому лицу (лицам)<sup>15</sup>.

Защита и обеспечение имущественных прав детей осуществляются преимущественно их законными представителями - родителями, усыновителями, опекунами и попечителями, организациями, выполняющими функции опекуна или попечителя. В то же время важная роль в механизме осуществления и защиты имущественных прав несовершеннолетних отведена органам опеки и попечительства, которые контролируют управление имуществом детей и совершение сделок с их имуществом.

В Методических рекомендациях раскрываются основные принципы и правила участия органов опеки и попечительства в разрешении распространенных споров о воспитании детей и рассмотрении вопросов об отчуждении недвижимого и движимого имущества несовершеннолетних. В разделе I рассматриваются вопросы, связанные с защитой личных неимущественных прав и интересов детей, а вопросам защиты и обеспечения их имущественных прав посвящен раздел II настоящих Методических рекомендаций.

---

<sup>14</sup> Обзор практики по спорам о детях.

<sup>15</sup> Пункт 2 статьи 79 СК РФ, часть 1 статьи 109<sup>3</sup> ФЗ «Об исполнительном производстве».

# **РАЗДЕЛ I.**

## **ЗАЩИТА ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ РЕБЕНКА**

---

### **ГЛАВА 1.**

#### **РАЗРЕШЕНИЕ ВОПРОСОВ О ПРИСВОЕНИИ РЕБЕНКУ ИМЕНИ И ПЕРЕМЕНЫ ИМЕНИ РЕБЕНКА**

##### **Присвоение имени и фамилии ребенку.**

В соответствии с п. 1 ст. 7 Конвенции о правах ребенка ребенок регистрируется сразу же после рождения и с момента рождения имеет право на имя. Право ребенка на имя закреплено в СК РФ<sup>16</sup>. Это одно из важнейших прав, поскольку именно по имени происходит индивидуализация гражданина как личности и только под определенным именем возможна реализация принадлежащих ему прав и свобод.

Имя включает в себя фамилию, собственно имя, а также, если иное не вытекает из закона или национального обычая, отчество<sup>17</sup>.

Собственно имя ребенку присваивается по соглашению родителей.

Отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае. В городе Москве особенных законодательных правил относительно присвоения отчества не принято. Поэтому отступление от общего правила о присвоении отчества по имени отца может быть допущено только с учетом национальных обычаев, которых придерживаются родители ребенка.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Если родители имеют разные фамилии, то ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской

---

<sup>16</sup> Пункт 1 статьи 58 СК РФ.

<sup>17</sup> Пункт 1 статьи 19 ГК РФ.



Федерации<sup>18</sup>. Особый порядок присвоения фамилии ребенку в городе Москве не установлен.

При отсутствии соглашения родителей относительно имени или фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства<sup>19</sup>, который издает соответствующий акт (распоряжение, постановление)<sup>20</sup>.

При этом родителям следует разъяснить, что присвоение ребенку фамилии одного из родителей не влияет на объем родительских прав каждого из родителей. Целесообразно напомнить приоритетное значение интересов ребенка при присвоении ему собственно имени, а также привлечь внимание родителей к возможным последствиям, связанным с неблагозвучием имени и образуемого от него отчества, для самого ребенка и его детей. Разрешая спор, орган опеки и попечительства должен исходить из интересов ребенка, учитывать доводы родителей, семейные и национальные традиции, звучание и происхождение имени и другие обстоятельства.

Следует иметь в виду, что при присвоении ребенку фамилии соединение фамилий в случае разных фамилий родителей не предусмотрено. Фамилия ребенка может быть двойной, если такую двойную фамилию имеет один из родителей или она является их общей фамилией. В то же время запрета на двойное имя (собственно имя) нет.

В том случае, когда оба родителя выражают желание присвоить ребенку имена, которые могут повлечь явно неблагоприятные последствия для ребенка, орган опеки и попечительства может присвоить другое имя (собственное имя) по своему усмотрению.

При несогласии родителей (одного из них) с решением органа опеки и попечительства родители вправе обратиться в суд.

---

<sup>18</sup> Пункты 2, 3 статьи 58 СК РФ, пункты 1, 2, 4 статьи 18 ФЗ «Об актах гражданского состояния». Особенности имеет присвоение ребенку отчества и фамилии, если отцовство не установлено (пункт 5 статьи 58 СК РФ, пункт 5 статьи 18 ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

<sup>19</sup> Пункт 4 статьи 58 СК РФ, пункт 3 статьи 18 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>20</sup> Статья 5 Закона города Москвы № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве»

### **Изменение имени и фамилии ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет.**

По совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста четырнадцати лет орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя<sup>21</sup>.

В законодательстве не предусмотрен перечень оснований для перемены собственно имени. К ним можно отнести расхождение имени, которым ребенок зовется в реальности, и присвоенного ему имени, неблагозвучность или трудность произношения имени, неудачное сочетание имени, фамилии и отчества, желание присвоить ребенку имя, соответствующее его национальности.

Если один из родителей возражает против перемены имени, орган опеки и попечительства должен отказать в такой просьбе, поскольку он вправе разрешить изменение имени только при наличии согласия обоих родителей.

Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос исходя из интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. В случае если родителем, который желает изменить ребенку имя и (или) фамилию, не предоставлено мнение второго родителя, орган опеки и попечительства должен самостоятельно запросить мнение второго родителя относительно изменения ребенка имени и (или) фамилии.

Мнение второго родителя может быть представлено в форме нотариально заверенного заявления либо написано в присутствии специалиста органа опеки и попечительства.

Учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным или безвестно отсутствующим.

---

<sup>21</sup> Пункт 1 статьи 59 СК РФ, пункт 4 статьи 58 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

щим, а также в случаях уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка<sup>22</sup>.

В случаях, когда родитель проявляет полное безразличие к судьбе ребенка, не оказывает ему помощь и поддержку, просто «забывает» о нем, его несогласие на перемену имени и (или) фамилии ребенка не должно иметь решающего значения.

Все перечисленные обстоятельства должны быть подтверждены соответствующим документом (решением суда о лишении родительских прав, признании недееспособным и др.).

Если ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство в предусмотренном законом порядке не установлено, орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой<sup>23</sup>.

Изменение фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет, как и собственно имени, может быть произведено только с его согласия,<sup>24</sup> оформленного в виде заявления.

Решение органа опеки и попечительства по вопросам присвоения и изменения имени и (или) фамилии ребенку оформляется в виде соответствующего акта (распоряжения, постановления) и может быть обжаловано в суде.

На основании решения органа опеки и попечительства об изменении имени или фамилии ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, органом записи актов гражданского состояния в запись акта о рождении ребенка вносятся изменения. При этом государственная регистрация перемены имени в качестве акта гражданского состояния в отношении ребенка, не достигшего указанного возраста, не производится<sup>25</sup>.

---

<sup>22</sup> Пункт 2 статьи 59 СК РФ.

<sup>23</sup> Пункт 3 статьи 59 СК РФ.

<sup>24</sup> Пункт 4 статьи 59 СК РФ.

<sup>25</sup> Пункт 2 статьи 69 ФЗ «Об актах гражданского состояния», подпункт 3 пункта 30, пункт 36 Административного регламента предоставления государственной услуги по государственной регистрации актов гражданского состояния органами, осуществляющими государственную регистрацию актов гражданского состояния на территории Российской Федерации, утвержденного приказом Минюста России от 29 ноября

Родителям выдается повторное свидетельство о рождении ребенка, в котором указываются новые имя и (или) фамилия<sup>26</sup>.

Следует учитывать, что при перемене фамилии обоими родителями и имени отцом изменяются фамилия и отчество ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, в записи акта о его рождении. При перемене фамилии одним из родителей фамилия их ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, может быть изменена по соглашению родителей, а при отсутствии соглашения – по указанию органа опеки и попечительства<sup>27</sup>.

Изменение имени подопечного ребенка, а также его отчества и фамилии на отчество и фамилию опекуна (попечителя), приемного родителя, патронатного воспитателя, законодательством Российской Федерации не предусмотрено.

**Перемена имени ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.**

Перемена фамилии, имени и отчества ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не обладающим полной дееспособностью, производится в соответствии с п. 1 – 3, 4 ст. 58 ФЗ «Об актах гражданского состояния» по заявлению самого несовершеннолетнего при наличии согласия обоих родителей. Согласие родителей может быть написано в присутствии специалиста органа записи актов гражданского состояния, либо заявителем могут быть представлены удостоверенные нотариально заявления, в которых выражено согласие родителей<sup>28</sup>. При отсутствии согласия обоих родителей или единственного родителя перемена фамилии, имени и отчества ребенком производится на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия.

Перемена имени ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, в отличие от перемены имени ребенка, не достиг-

---

2011 г. № 412 (далее – *Административный регламент государственной регистрации актов гражданского состояния*).

<sup>26</sup> Пункт 2 статьи 73 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>27</sup> Пункт 3 статьи 63 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>28</sup> Подпункт 6 пункта 28 Административного регламента государственной регистрации актов гражданского состояния.

шего указанного возраста, подлежит государственной регистрации как отдельный акт гражданского состояния, которая производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переменить имя. В удостоверение факта регистрации указанного акта выдается свидетельство о перемене имени, а после внесения изменений в запись акта о рождении – повторное свидетельство о рождении<sup>29</sup>.

---

<sup>29</sup> Статьи 58-62 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

## **ГЛАВА 2.**

### **УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА ПО ЗАЯВЛЕНИЮ ОТЦА РЕБЕНКА**

Права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении ребенка, удостоверенном в установленном законом порядке<sup>30</sup>. По общему правилу, отцовство лица, не состоящего в браке с матерью, устанавливается путем подачи отцом и матерью в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления. Однако в тех случаях, когда мать ребенка умерла, признана судом недееспособной, лишена родительских прав или невозможно установить место ее нахождения, в связи с чем подача отцом и матерью, не состоящими в браке между собой, совместного заявления об установлении отцовства исключена, отцовство может быть установлено по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства<sup>31</sup>.

Лицо, признающее себя отцом ребенка, в указанных случаях представляет в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка свидетельство о рождении ребенка и документы, подтверждающие наличие хотя бы одного из предусмотренных законом обстоятельств, которые повлекли невозможность подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного с матерью ребенка заявления об установлении отцовства:

копию свидетельства о смерти матери ребенка,

копию или выписку из решения суда о признании матери ребенка недееспособной,

копию или выписку из решения суда о лишении матери ребенка родительских прав,

копию или выписку из решения суда о признании матери ребенка безвестно отсутствующей или документ, выданный органом внутренних дел по последнему известному месту

---

<sup>30</sup> Статья 47 СК РФ.

<sup>31</sup> Абзац первый пункта 3 статьи 48 СК РФ, статья 51 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

жительства матери, подтверждающий невозможность установления места ее пребывания.

Как правило, перечисленные документы имеются в личном деле ребенка, оставшегося без попечения родителя (одиноким матери)<sup>32</sup>.

Если заявитель не предъявил свидетельство о рождении ребенка и копией такого свидетельства орган опеки и попечительства не располагает, повторное свидетельство о рождении выдается органом записи актов гражданского состояния представителю органа опеки и попечительства<sup>33</sup>.

Если в соответствующих случаях заявитель не предъявил документ, выданный органом внутренних дел, о невозможности установить место пребывания матери ребенка, такой документ запрашивается органом опеки и попечительства в органе внутренних дел.

При рассмотрении заявления гражданина, обратившегося в орган опеки и попечительства за получением согласия на установление им отцовства в отношении ребенка, органу опеки и попечительства необходимо выяснить не было ли ранее установлено отцовство в отношении ребенка другим мужчиной.

При этом необходимо иметь в виду, что в случаях, когда отцовство не установлено, существуют два варианта заполнения графы «Отец» в свидетельстве о рождении ребенка в соответствии с записью акта о рождении. Тот или иной вариант оформления записи и соответственно свидетельства о рождении зависит от желания матери.

В первом случае в запись акта о рождении по заявлению матери ребенка сведения об отце вносятся в следующем порядке: фамилия отца записывается по фамилии матери, имя и отчество отца – по ее указанию<sup>34</sup>. В таком случае сведения о гражданстве отца ребенка в свидетельстве о рождении

---

<sup>32</sup> Пункт 2 Правил ведения личных дел несовершеннолетних подопечных, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423.

<sup>33</sup> Пункт 2 статьи 9 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>34</sup> Пункт 3 статьи 51 СК РФ, пункт 3 статьи 17 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

отсутствуют, а фамилии отца и матери ребенка совпадают. Внесение сведений об отце ребенка в запись акта о рождении по заявлению матери ребенка может быть подтверждено справкой органа записи актов гражданского состояния по форме № 25<sup>35</sup>, однако заявитель как лицо, формально постороннее ребенку, такую справку в органе записи актов гражданского состояния получить не может.

Во втором случае по желанию матери в запись акта о рождении ребенка, отцовство в отношении которого не установлено, сведения об отце ребенка не вносятся<sup>36</sup>, а в графе «Отец» в свидетельстве о рождении ребенка сведения об отце отсутствуют.

Если отцовство в отношении ребенка было ранее установлено в предусмотренном законом порядке, заявителю следует разъяснить его право обратиться в суд с иском к лицу, записанному отцом ребенка, об оспаривании отцовства (аннулировании или исключении сведений об отце в записи акта о рождении) и установлении своего отцовства на основании ст. 49, п. 1 ст. 52 СК РФ.

Срок подачи заявления об установлении отцовства после рождения ребенка законодательством Российской Федерации не установлен.

В случае подтверждения факта рождения ребенка от конкретного лица, установление этим гражданином отцовства отвечает интересам ребенка. В данном случае при установлении отцовства ребенок имеет такие же права по отношению к отцу и его родственникам, какие имеет ребенок, рожденный от лиц, состоящих в браке между собой<sup>37</sup>, а лицо, записанное отцом, несет все родительские обязанности в отношении ребенка<sup>38</sup>.

---

<sup>35</sup> Постановление Правительства Российской Федерации от 31 октября 1998 г. № 1274 «Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния».

<sup>36</sup> Пункт 3 статьи 17 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>37</sup> Статья 53 СК РФ.

<sup>38</sup> Главы 12, 13 СК РФ.



В то же время необходимо исключить ситуации, когда согласие на установление отцовства выдается органом опеки и попечительства гражданину, который, не являясь в действительности отцом ребенка, желает получить легальное основание воспитывать несовершеннолетнего, но без оформления усыновления или опеки (попечительства).

Для предотвращения неправомерных действий и нарушения прав детей следует установить, на чьем попечении и с какого времени находится ребенок, круг его близких родственников, взаимоотношения заявителя, ребенка и иных членов семьи. Как правило, ребенок уже находится в поле зрения органа опеки и попечительства в связи с утратой материнского попечения и о его семейной ситуации имеется информация.

В соответствии со статьей 57 СК РФ до принятия решения по рассматриваемому заявлению необходимо выявить и учесть мнение ребенка.

С согласия органа опеки и попечительства по заявлению отца ребенка орган записи актов гражданского состояния производит государственную регистрацию установления отцовства и выдает свидетельство об установлении отцовства. В запись акта о рождении ребенка вносятся соответствующие изменения, после чего выдается повторное свидетельство о рождении ребенка.

В случае отказа органа опеки и попечительства в выдаче согласия на установление отцовства заявитель вправе обратиться в суд с иском об установлении отцовства<sup>39</sup>.

---

<sup>39</sup> Пункт 3 статьи 48, статья 49 СК РФ, пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов».

### **ГЛАВА 3.**

## **СПОРЫ О МЕСТЕ ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА ПРИ РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ РОДИТЕЛЕЙ**

Спор об определении места жительства ребенка возникает в случаях раздельного проживания его родителей. При раздельном проживании с ребенком родитель не освобождается от обязанностей по защите его прав и интересов и не лишается права на участие в воспитании ребенка. Отдельно проживающий родитель является законным представителем ребенка, наравне с родителем, проживающим совместно с ребенком. Определение места жительства ребенка предполагает исключительно указание на то, с кем из родителей он будет проживать, и не влияет на объем родительских прав отдельно проживающего родителя.

По общему правилу, место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей<sup>40</sup>. При отсутствии или нарушении соглашения спор между родителями разрешается судом по требованию любого из родителей исходя из интересов детей и с учетом мнения детей, достигших возраста 10 лет.

Споры об определении места жительства ребенка рассматриваются и разрешаются по первой инстанции в районных судах общей юрисдикции по правилам искового производства. Исковые требования об определении места жительства ребенка и о расторжении брака его родителей могут быть соединены в одном производстве<sup>41</sup>. Нередко требования об определении места жительства ребенка и порядка осуществления родительских прав отдельно проживающим родителем рассматриваются судом в одном производстве (о последней категории дел см. главу 4 настоящих Методических рекомендаций).

При подготовке дела к судебному разбирательству суд направляет в адрес органов опеки и попечительства опреде-

---

<sup>40</sup> Пункт 3 статьи 65 СК РФ.

<sup>41</sup> Пункт 1 статьи 23, пункт 2 статьи 24 СК РФ, статья 151 ГПК РФ, пункт 11 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

ление, в котором поручает им провести обследование условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, и представить в суд заключение по существу спора. В определении ставятся соответствующие вопросы исходя из конкретных обстоятельств дела и заявленных исковых требований.

Суд должен привлечь к участию в деле орган опеки и попечительства по месту жительства как истца, так и ответчика, если стороны проживают на территориях, относящихся к юрисдикции разных органов опеки и попечительства. При этом оба органа опеки и попечительства готовят заключения по существу спора, основанные как на акте обследования условий жизни по месту жительства истца, так и на акте обследования условий жизни ответчика<sup>42</sup>.

На основании определения суда орган опеки и попечительства обязан:

провести обследование условий жизни ребенка и лица, претендующего на его воспитание,

составить акт обследования,

подготовить основанное на нем заключение по существу спора.

При проведении указанных действий и подготовке заключения необходимо принимать во внимание положения ст. 65 СК РФ, п. 5 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10 и Обзор практики по спорам о детях.

При подготовке заключения необходимо учитывать возраст ребенка, привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, другим членам семьи, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между родителями и между родителем и ребенком, имеющуюся у родителя возможность создать условия для воспитания и развития ребенка, иные обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей.

Во-первых, необходимо иметь в виду, что место жительства ребенка определяется исходя из его интересов. Интересы ребенка состоят, прежде всего, в его физическом, психическом, нравственном благополучии и развитии.

---

<sup>42</sup> Обзор практики по спорам о детях.

Во-вторых, место жительства ребенка определяется с обязательным учетом мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, при условии, что это не противоречит его интересам<sup>43</sup>.

При учете мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, судом выясняется, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на него одного из родителей, осознает ли ребенок свои собственные интересы и как он обосновывает свое мнение. С учетом установленных обстоятельств мнение ребенка может быть признано не соответствующим его интересам и не является определяющим при принятии судом решения<sup>44</sup>.

В-третьих, при определении места жительства ребенка необходимо учитывать привязанность ребенка к каждому из родителей и другим членам семьи, поскольку от ее наличия или отсутствия зависит тот психологический климат, в котором предстоит жить и развиваться ребенку. Во многих случаях ребенок привязан к обоим родителям.

Среди других родственников ребенка, привязанность к которым надлежит установить суду, необходимо, в первую очередь, выделить братьев и сестер ребенка, поскольку не менее болезненно, чем расставание с родителем, ребенок обычно переживает разрыв с братом или сестрой, с которыми вместе рос.

В-четвертых, при определении места жительства ребенка следует принимать во внимание возраст ребенка, учитывая, что в раннем возрасте ребенок особо нуждается в материнской заботе и внимании.

В-пятых, при определении места жительства ребенка необходимо учитывать нравственные и иные личные качества родителей. Ведь именно родители должны уметь развить индивидуальные способности ребенка, привить ему трудовые навыки, а также осуществлять за ним всесторонний надзор и контроль. При этом наличие специального педагогического образования не может явиться решающим фактором при оценке родителей как воспитателей. Гораздо важнее, если родитель наделен такими качествами, как доброта, умение заботиться о

---

<sup>43</sup> Пункт 3 статьи 65, статья 57 СК РФ.

<sup>44</sup> Обзор практики по спорам о детях.

других, чувством ответственности за выполнение родительских обязанностей. Вместе с тем, отрицательное влияние на воспитание ребенка могут оказать излишняя требовательность, гиперопека, эмоциональная холодность к ребенку и др.

Источниками сведений о родителях может служить информация, полученная в ходе беседы с родителями (одним из них), сотрудниками детского дошкольного учреждения, образовательного учреждения, иного детского учреждения, соседями. Полезные сведения могут содержаться в характеристике с места работы родителя. В целях получения дополнительной информации орган опеки и попечительства вправе заявлять в суд ходатайства о запросе, в том числе, сведений о привлечении родителей к уголовной и административной ответственности, постановке их на учет в психоневрологическом и наркологическом диспансерах.

В-шестых, при определении места жительства ребенка необходимо учитывать отношение родителей к исполнению родительских обязанностей. При этом важно определить степень осуществляемой родителем заботы о ребенке, его внимания, оказания моральной поддержки ребенку, погруженности в детские дела и события в жизни ребенка.

В-седьмых, при определении места жительства ребенка необходимо принять во внимание возможность создания родителем условий для воспитания и развития ребенка. При оценке наличия такой возможности необходимо учитывать род деятельности и режим работы родителей, их материальное и семейное положение, имея в виду, что само по себе преимущество в материально-бытовом положении одного из родителей не является безусловным основанием для удовлетворения требований этого родителя.

Оценка жилищных условий родителей производится на основании справки из жилищных органов, а также при проведении непосредственного обследования жилого помещения. О материальном положении свидетельствует представляемая родителем справка о доходах, а также иные документы, подтверждающие доход (наличие вкладов в банке, доход от сдачи квартиры в аренду и пр.).

Если родитель вступил в новый брак и у ребенка имеется отчим (мачеха), необходимо принимать во внимание, сложились ли позитивные отношения между отчимом (мачехой) и падчерицей (пасынком). Важное значение имеют взаимоотношения ребенка с другими совместно проживающими лицами, в том числе бабушкой, дедушкой, дядей, тетей, сводными братьями и сестрами (детьми мачехи или отчима от предыдущего брака).

Следует учитывать, может и готов ли родитель обеспечить беспрепятственное общение с ребенком отдельно проживающего родителя.

При определении места жительства ребенка необходимо принимать во внимание и другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей. Так, суды устанавливают:

- климатические условия жизни ребенка, проживающего с родителем, при проживании родителей в разных климатических поясах;

- возможность своевременного получения медицинской помощи;

- возможность сохранения привычного круга общения ребенка (поддержания отношений с родственниками, друзьями, воспитателями, учителями);

- привязанность ребенка к дедушкам, бабушкам, проживающим с ним одной семьей;

- близость места жительства родственников (бабушек, дедушек, братьев, сестер и т.д.), имеющих возможность реально помочь родителю, с которым остается проживать ребенок, в его воспитании;

- удобство расположения образовательных учреждений, спортивных клубов и учреждений дополнительного образования, которые посещает ребенок, и возможность создания каждым из родителей условий для посещения таких дополнительных занятий;

- цель предъявления иска (например, определение места жительства ребенка для оформления пенсии ребенку-инвалиду).

При подготовке заключения по существу спора необходимо:

1) ознакомиться с материалами дела (исковым заявлением, приложенными к нему документами);

2) пригласить для беседы заявителя, выяснить его аргументы (заявитель может представить письменное объяснение); определить круг лиц, которых, по мнению заявителя, следует опросить;

3) по возможности пригласить для беседы ответчика, выяснить его аргументы (ответчик также может представить письменное объяснение); определить круг лиц, которых, по его мнению, следует опросить;

4) провести опрос свидетелей, знакомых с жизнью семьи, - родственников, соседей, сослуживцев, иных лиц, круг которых определяется как с учетом мнения родителей, так и по инициативе органа опеки и попечительства;

5) провести беседу с воспитателем, педагогом;

6) провести беседу с ребенком. Орган опеки и попечительства может поручить проведение беседы воспитателю либо педагогу. При проведении беседы непосредственно специалистом органа опеки и попечительства также желательно присутствие педагога, либо психолога, а также законного представителя ребенка. По результатам беседы специалистами составляется протокол, в котором отражено мнение ребенка, достигшего возраста 10 лет.

7) провести обследование условий жизни ребенка и отдельно проживающего родителя, что предполагает обследование условий быта ребенка, включая наличие у него или реальную возможность устройства ему собственного пространства (отдельной комнаты, игрового уголка, места для занятий и т.д.).

Заключение органа опеки и попечительства не имеет установленной формы. Вместе с тем, оно должно содержать сведения, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения дела судом.

Заключение уполномоченного органа в сфере опеки, попечительства и патронажа должно быть подписано его руководителем. На заключении проставляется печать. Один экземпляр заключения направляется в суд, второй - вместе с другими материалами остается в органе опеки и попечительства.

К рассмотрению в судебном заседании дело может быть назначено только после получения от органов опеки и попечительства актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка, и основанных на них заключений<sup>45</sup>. Заключение органа опеки и попечительства подлежит оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами.

Если в ходе судебного разбирательства сторонами будут представлены новые доказательства, имеющие существенное значение для решения вопроса, и данные доказательства будут приобщены судом к материалам гражданского дела, органы опеки и попечительства вправе подать дополнительное мотивированное заключение по существу спора.

По требованию обоих родителей либо одного из них суд вправе определить место жительства ребенка (детей) на период до вступления в законную силу судебного решения по соответствующему делу. Указанные вопросы разрешаются в предварительном судебном заседании с обязательным участием органа опеки и попечительства, которые представляют соответствующее заключение по данному вопросу, а также с учетом мнения детей путем вынесения судебного определения. При наличии обстоятельств, свидетельствующих, что изменение фактического места жительства детей на период до вступления соответствующего судебного решения в законную силу противоречит интересам детей, суд определяет местом их жительства на этот период их фактическое место жительства.<sup>46</sup> Порядок исполнения решений, вынесенных судами по данной категории дел, определяется нормами гражданского процессуального законодательства и законодательства об исполнительном производстве. Принудительное исполнение решения осуществляет судебный пристав-исполнитель.

В постановлении о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает срок для добровольного исполнения родителем-должником требования. Этот срок не может превышать пять дней со дня получения

---

<sup>45</sup> Пункт 2 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>46</sup> Абзац третий пункта 2 статьи 65 СК РФ, часть 6<sup>1</sup> статьи 152 ГПК РФ.



должником постановления о возбуждении исполнительного производства<sup>47</sup>.

Нередко родитель препятствует исполнению решения суда. Он может просто не отдавать ребенка другому родителю, а может и скрывать место нахождения несовершеннолетнего, проживающего у родственников или знакомых. С целью установления местонахождения ребенка судебный пристав-исполнитель по своей инициативе или по заявлению родителя-взыскателя объявляет исполнительный розыск ребенка. При обнаружении ребенка, в отношении которого ведется розыск, судебный пристав-исполнитель, осуществлявший розыск, незамедлительно сообщает об этом органу опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка и принимает меры для передачи ребенка родителю, которому должен быть передан ребенок во исполнение требования исполнительного документа. В случае невозможности немедленной передачи ребенка указанному родителю судебный пристав-исполнитель передает ребенка органам опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка, о чем незамедлительно извещает родителя-взыскателя<sup>48</sup>.

Отобрание ребенка у родителя-должника и его передача родителю-взыскателю в порядке принудительного исполнения решения суда осуществляются с обязательным участием органа опеки и попечительства, а также родителя, которому передается ребенок. При необходимости судебный пристав-исполнитель привлекает к участию в исполнительном производстве представителя органов внутренних дел, детского психолога, врача и иных специалистов<sup>49</sup>.

Представляется наиболее целесообразным исполнение судебного решения не в доме родителя, в котором несовершеннолетний проживает, а на нейтральной территории – в школе, детском саду, в помещении органа опеки и попечительства, может быть, и в здании суда, чтобы по возможности сгладить стрессовую ситуацию и облегчить ребенку расставание с матерью или

---

<sup>47</sup> Части 11 и 12 статьи 30 ФЗ «Об исполнительном производстве».

<sup>48</sup> Части 4 и 14 статьи 65 ФЗ «Об исполнительном производстве».

<sup>49</sup> Абзац первый пункта 2 статьи 79 СК РФ, часть 1 статьи 109<sup>3</sup> ФЗ «Об исполнительном производстве».

отцом. Если же ребенок на момент исполнения судебного решения находится у третьих лиц, то можно исполнить решение и в месте нахождения несовершеннолетнего.

При принудительном исполнении решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому родителю на воспитание, должны принимать обязательное участие органы опеки и попечительства, а так же лица, которым передается ребенок.

Специалист органа опеки и попечительства обязан не допустить насилия над ребенком, смягчить отрицательные для несовершеннолетнего последствия процедуры исполнения решения, по возможности успокоить его, объяснить смысл происходящего и т.д.

При невозможности исполнения решения суда о передаче ребенка без ущерба его интересам ребенок может быть по определению суда временно помещен в Социальный реабилитационный центр либо в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей<sup>50</sup>. В такой организации ребенку может быть в некоторых ситуациях спокойнее и безопаснее, чем проживание в квартире с постоянно конфликтующими родителями либо родственниками одного из родителей, которые настраивают несовершеннолетнего против другого родителя. Пока ребенок находится в специализированном учреждении, у родителей есть возможность осмыслить произошедшее и подойти более конструктивно к урегулированию конфликта. Необходимо напомнить родителям, что они должны ставить интересы ребенка выше своих собственных интересов.

Родитель, уклоняющийся от исполнения решения суда, может быть привлечен к административной ответственности. Нарушение родителем прав и интересов несовершеннолетних, выразившееся в намеренном сокрытии места нахождения детей помимо их воли, в неисполнении судебного решения об определении места жительства детей, в том числе судебного решения об определении места жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства, влечет наложение административного штрафа на основании ч. 2 ст. 5.35 Кодекса Российской Федера-

---

<sup>50</sup> Абзац второй пункта 2 статьи 79 СК РФ.

ции об административных правонарушениях (*далее – КоАП*). Повторное совершение указанных действий влечет наложение административного штрафа или административный арест на срок до пяти суток (ч. 3 ст. 5.35 КоАП).

Следует учитывать, что при изменении фактических обстоятельств родителем может быть предъявлен новый иск об определении иного места жительства ребенка.

## **ГЛАВА 4.**

### **СПОРЫ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ РОДИТЕЛЕМ, ПРОЖИВАЮЩИМ ОТДЕЛЬНО ОТ РЕБЕНКА**

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на:

общение с несовершеннолетним;

участие в его воспитании;

решение вопросов получения ребенком образования;

получение информации о ребенке из воспитательных учреждений, медицинских организаций, учреждений социальной защиты населения и аналогичных организаций, за исключением случаев, когда предоставление информации влечет угрозу жизни или здоровью ребенка со стороны родителя<sup>51</sup>.

Перечень родительских прав отдельно проживающего родителя, содержащийся в ст. 66 СК РФ, не является исчерпывающим. Следует исходить из наличия у отдельно проживающего родителя всего спектра родительских прав.

Участие в воспитании ребенка - не только право отдельно проживающего родителя, но и его обязанность.

Осуществление отдельно проживающим родителем права на общение с ребенком имеет особенности: такой родитель только время от времени может видиться с ребенком, включая относительно длительные периоды выходных дней, каникул и т.п. В отсутствие очного общения он может поддерживать с ребенком контакт по телефону, с помощью Skype, переписки, в том числе по электронной почте.

Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию<sup>52</sup>. В подавляющем большинстве случаев общение с родителем имеет особую ценность и значение для ребенка, его формирования как личности, эмоционального развития,

---

<sup>51</sup> Абзац первый части 1 и часть 4 статьи 66 СК РФ.

<sup>52</sup> Абзац второй части 1 статьи 66 СК РФ.

обеспечивает ему родственную поддержку в детстве и в перспективе. Оно предопределяет и благотворное разнообразное общение с родственниками по линии отдельно проживающего родителя, закладывает ощущение полноценности, защищенности, принадлежности к определенной семье.

Отсутствие указанного общения может внешне не иметь отрицательных проявлений, но способствовать возникновению или закреплению комплекса неполноценности и других нежелательных психологических особенностей личности, порождающих сложности не только в детстве, но и во взрослой жизни. Изоляция ребенка от отдельно проживающего родителя может в будущем стать причиной обиды ребенка на родителя, с которым он проживал в детстве, и упреков в его адрес.

Родители могут заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка<sup>53</sup>.

Если родители не могут прийти к соглашению или оно нарушается, их спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства<sup>54</sup>. Обязательный досудебный порядок урегулирования такого спора не предусмотрен, поэтому в случае его возникновения родители вправе обратиться непосредственно в суд.

Требование о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим родителем может быть заявлено любым из родителей, а не только тем родителем, который проживает отдельно от ребенка.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» родители в досудебном порядке вправе прибегнуть к процедуре медиации для разработки сторонами решения по существу спора с участием независимого лица – медиатора. Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон,

---

<sup>53</sup> Абзац первый пункта 2 статьи 66 СК РФ.

<sup>54</sup> Абзац второй пункта 2 статьи 66 СК РФ.

беспристрастности и независимости медиатора. Споры об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, рассматриваются и разрешаются в районных судах общей юрисдикции по правилам искового производства.

По требованию обоих родителей либо одного из них суд вправе определить порядок осуществления родительских прав на период до вступления решения суда в законную силу. Этот вопрос разрешается в предварительном судебном заседании с обязательным участием органа опеки и попечительства и при его положительном заключении, а также с учетом мнения детей путем вынесения судебного определения<sup>55</sup>.

Суд дает поручение органу опеки и попечительства провести обследование условий жизни ребенка и родителей и дать заключение о рекомендуемом порядке общения отдельно проживающего родителя с ребенком. В определении суд ставит перед органом опеки и попечительства соответствующие вопросы с учетом конкретных обстоятельств дела и заявленных исковых требований.

На основании определения суда орган опеки и попечительства обязан:

- провести обследование условий жизни ребенка и родителей;

- составить акт обследования;

- подготовить основанное на нем заключение по существу спора.

Определяя порядок общения с ребенком, суд исходит из интересов ребенка и равенства родительских прав обоих родителей.

При разрешении споров между родителями о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, необходимо учитывать возраст ребенка, состояние его здоровья, привязанность к каждому из родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка,

---

<sup>55</sup> Абзац третий пункта 2 статьи 65 СК РФ, часть 6<sup>1</sup> статьи 152 ГПК РФ.

его нравственное развитие<sup>56</sup>.

Помимо этого, суды учитывают следующие обстоятельства:

наличие либо отсутствие условий для воспитания и развития ребенка согласно акту обследования жилищно-бытовых условий (наличие спального и игрового мест и т.д.). При подготовке акта обследования необходимо обследовать место предполагаемых встреч и, если ребенок будет встречаться с родителем по месту жительства последнего, выяснить, кто проживает в данном жилом помещении, согласны ли они на встречи ребенка с родителем, какова обстановка в семье и т.д.;

режим дня малолетнего ребенка – если родитель планирует забирать ребенка на длительное время, проводить с ним отпуск, то органы опеки и попечительства могут, например, рекомендовать краткосрочные встречи отдельно проживающего родителя с ребенком в случаях, когда указанный родитель в отличие от родителя, с которым ребенок проживает, не соблюдает режим дня ребенка, диету и другие ограничения, рекомендованные ребенку врачами, педагогами и т.д.;

удаленность места жительства истца от места жительства ребенка;

длительность периода, в течение которого ребенок не общался с родителем;

индивидуальные особенности ребенка и другие обстоятельства<sup>57</sup>.

В случаях, когда ребенок является инвалидом, не может самостоятельно обслуживать себя в быту, нуждается в особом питании, приеме медицинских препаратов, в связи с чем не может находиться без постоянного присмотра постоянно проживающего с ним родителя, который осуществляет ежедневный уход за таким ребенком, контакты отдельно проживающего родителя могут быть непродолжительными или осуществляться в присутствии родителя, обеспечивающего уход за ребенком.

---

<sup>56</sup> Пункт 8 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>57</sup> Обзор практики по спорам о детях.

При определении порядка общения родителя с ребенком необходимо учитывать конкретные обстоятельства каждого случая. Так, ребенок может быть привязан только к одному родителю, поскольку с другим он не общался длительное время или даже не видел его никогда. Ребенок может отвыкнуть от родителя, забыть его. В подобных ситуациях оставление ребенка с незнакомым или малознакомым ему человеком может причинить ребенку психологическую травму. Для исключения таких последствий необходимо рассмотреть возможность встреч родителя с ребенком по месту жительства ребенка, в присутствии психолога.

С учетом особенностей конкретной ситуации может быть определен различный порядок общения родителя с ребенком на первые месяцы после вступления решения суда в законную силу и на последующее время с тем, чтобы ребенок мог привыкнуть к отдельно проживающему родителю, установить с ним отношения.

Общение не должно систематически нарушать распорядок дня ребенка, срывать его учебу и дополнительные занятия.

При подготовке заключения по существу спора необходимо:

- 1) ознакомиться с материалами дела;
- 2) пригласить родителей для беседы, в ходе которой попытаться найти оптимальный вариант компромиссного решения спора, примирить стороны;
- 3) провести опрос свидетелей, знакомых с жизнью семьи;
- 4) провести беседу с воспитателем, педагогом;
- 5) провести беседу с ребенком;
- 6) провести обследование условий жизни ребенка и по возможности обследование условий жизни отдельно проживающего родителя.

В заключении по существу спора орган опеки и попечительства устанавливает предлагаемый порядок общения, определяя:

- форму и место общения;
- частоту общения;
- его продолжительность.



Общение может иметь форму посещения родителем ребенка по месту его жительства, посещения ребенком отдельно проживающего родителя, их встреч на «нейтральной» территории, совместных прогулок и посещения мероприятий, совместных поездок, контактов посредством телефона и электронных средств связи (Интернет) и др.

Определение частоты общения означает указание на его периодичность. Общение родителя и ребенка не должно прерываться на длительные периоды, оно должно быть по возможности регулярным.

Продолжительность общения может быть выражена в часах, днях, неделях. Как правило, при определении порядка общения с ребенком отдельно проживающего родителя режим общения излагается подробно, например, с указанием времени ( с 18 до 20 часов), и дня недели ( каждую субботу и каждое воскресенье) по месту жительства ребенка .

При определении порядка общения с ребенком отдельно проживающего родителя необходимо помнить, что ребенок имеет право на общение с обоими родителями независимо от того, совместно или раздельно они проживают, в том числе в случае их проживания в разных государствах. Если родители проживают в разных государствах, то согласно Конвенции о правах ребенка (п. 2 ст. 10) ребенок имеет право поддерживать на регулярной основе, за исключением особых обстоятельств, личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. С этой целью государства-участники уважают право ребенка и его родителей покидать любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну.

Орган опеки и попечительства может дать отрицательное заключение по спору об определении порядка участия родителя в воспитании ребенка в том случае, когда придет к выводу, что общение ребенка с отдельно проживающим родителем не отвечает интересам ребенка и может причинить ущерб физическому и психическому здоровью ребенка и его нравственному развитию<sup>58</sup>. Такой вывод допустим только в исключительных случаях. При этом вывод должен быть

---

<sup>58</sup> Абзац второй пункта 1 статьи 65 СК РФ.

обоснован и подтвержден документально (например, заключением психолога – педагогического исследования и др.)).

В отдельных случаях, помимо определения порядка общения родителя с ребенком, суд указывает также на возможность осуществления отдельно проживающим родителем иных родительских прав, если требование об этом было заявлено суду (в частности, права отдельно проживающего родителя участвовать в воспитании ребенка и решать вопросы, связанные с получением образования; права получать информацию о состоянии здоровья ребенка, его режиме сна и питания, возникающих потребностях, местонахождении ребенка, местонахождении детских учреждений, которые ребенок посещает; права посещения стационарного лечебного учреждения в случаях нахождения там ребенка, а также права предлагать учреждения здравоохранения для лечения ребенка; права телефонного общения или общения посредством сети Интернет и др.)<sup>59</sup>.

Заключение между сторонами спора мирового соглашения не освобождает орган опеки и попечительства от проведения обследования условий жизни родителей и ребенка и подготовки акта обследования, поскольку суд, утверждая мировое соглашение по спору, связанному с воспитанием детей, должен убедиться, что условия соглашения не противоречат закону и не нарушают права ребенка.

Порядок общения родителя с ребенком определяется судом на будущее время, а именно до совершеннолетия ребенка, если в исковых требованиях не определен менее продолжительный период. Порядок общения с ребенком в дальнейшем при необходимости может быть изменен судом по требованию любого родителя, а по достижении ребенком возраста четырнадцати лет – также по требованию самого ребенка<sup>60</sup>.

Суд, определив порядок участия отдельно проживающего родителя в воспитании ребенка, предупреждает другого родителя о возможных последствиях неисполнения решения

---

<sup>59</sup> Обзор практики по спорам о детях.

<sup>60</sup> Пункт 2 статьи 56 СК РФ.

суда, которые определены в п. 3 ст. 66 СК РФ<sup>61</sup>.

Исполнение требования исполнительного документа (исполнительного листа), содержащего требование о порядке общения с ребенком, включает в себя обеспечение судебным приставом-исполнителем беспрепятственного общения родителя-взыскателя с ребенком в соответствии с порядком, установленным судом. При исполнении такого исполнительного документа судебный пристав-исполнитель устанавливает, что родитель-должник не препятствует общению родителя-взыскателя с ребенком. После установления данного факта судебный пристав-исполнитель оканчивает исполнительное производство. В случае необходимости повторного совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения постановление судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства отменяется по заявлению родителя-взыскателя<sup>62</sup>.

Родитель, уклоняющийся от исполнения решения суда, может быть привлечен к административной ответственности. В соответствии с ч. 2 ст. 5.35 КоАП лишение детей права на общение с родителями, если такое общение не противоречит интересам детей, неисполнение судебного решения о порядке осуществления родительских прав, в том числе о порядке осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения, либо иное воспрепятствование осуществлению родителями прав на воспитание и образование детей и на защиту их прав и интересов влечет наложение административного штрафа. Повторное совершение указанных действий влечет наложение административного штрафа или административный арест на срок до пяти суток на основании ч. 3 ст. 5.35 КоАП.

При злостном невыполнении решения суда по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, суд может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов

---

<sup>61</sup> Пункт 8 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>62</sup> Части 3 и 4 статьи 109<sup>3</sup> ФЗ «Об исполнительном производстве».

ребенка и с учетом мнения ребенка<sup>63</sup>. В качестве злого невыполнения решения суда, которое может явиться основанием для удовлетворения требования родителя, проживающего отдельно от ребенка, о передаче ему несовершеннолетнего, может расцениваться невыполнение ответчиком решения суда или создание им препятствий для его исполнения, несмотря на применение к виновному родителю предусмотренных законом мер<sup>64</sup>.

---

<sup>63</sup> Пункт 3 статьи 66 СК РФ.

<sup>64</sup> Пункт 8 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

## **ГЛАВА 5.**

### **СПОРЫ ОБ УСТРАНЕНИИ ПРЕПЯТСТВИЙ К ОБЩЕНИЮ С РЕБЕНКОМ ЕГО БЛИЗКИХ РОДСТВЕННИКОВ**

Ребенок имеет право на общение не только с обоими родителями, но и с бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками<sup>65</sup>, а дедушки, бабушки, братья, сестры и другие родственники, со своей стороны, имеют право на общение с ребенком<sup>66</sup>.

В случае отказа родителей (одного из них) от предоставления близким родственникам ребенка возможности общаться с ним орган опеки и попечительства может обязать родителей (одного из них) не препятствовать этому общению. В СК РФ указывается на возможность защиты права на общение с ребенком исключительно его близких родственников<sup>67</sup>. К данной категории относятся, помимо родителей, дедушка, бабушка, родные (полнородные и неполнородные, т.е. имеющие общих отца или мать) братья и сестры<sup>68</sup>. Следовательно, обратиться в орган опеки и попечительства с заявлением об устранении препятствий к общению с ребенком вправе дедушка, бабушка, братья и сестры ребенка.

Орган опеки и попечительства должен рассмотреть спор по существу и вынести решение об обязании родителей не чинить препятствий в общении и об определении порядка общения близких родственников с ребенком, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

При подготовке решения необходимо принимать во внимание совокупность тех же обстоятельств, которые учитываются при определении порядка общения с ребенком отдельно проживающего родителя (см. главу 4 настоящих Методических рекомендаций).

---

<sup>65</sup> Пункт 1 статьи 55 СК РФ.

<sup>66</sup> Пункт 1 статьи 67 СК РФ.

<sup>67</sup> Пункт 2 статьи 67 СК РФ.

<sup>68</sup> Статья 14 СК РФ.

В решении должны быть определены форма, место, частота и продолжительность общения ребенка с близким родственником.

Если родители (один из них) не подчиняются решению органа опеки и попечительства, близкие родственники ребенка либо орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком<sup>69</sup>.

Суд разрешает спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

При проведении обследования условий жизни ребенка и близких родственников, составлении акта обследования и подготовке заключения по существу спора органу опеки и попечительства следует использовать нормы ст. 66 СК РФ, а также руководствоваться п. 8 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

---

<sup>69</sup> Пункт 3 статьи 67 СК РФ.

## ГЛАВА 6.

### СПОРЫ О ВОЗВРАТЕ РЕБЕНКА РОДИТЕЛЯМ

Родители имеют преимущественное право на воспитание ребенка и совместное проживание с ним. Они вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения<sup>70</sup>. В подобных ситуациях ребенок находится у лица, чьи отношения по его воспитанию надлежащим образом не оформлены. Данное лицо является фактическим воспитателем ребенка, не пользующимся правом на его воспитание.

В случае возникновения спора между родителем (родителями) и фактическим воспитателем родитель (родители) вправе обратиться в суд с исковым заявлением о возврате ему ребенка.

Специфика данной категории споров заключается в том, что дети проживают вне родительского дома, и этот факт должен быть тщательно исследован.

Специалист органа опеки и попечительства знакомится с исковым заявлением, материалами судебного дела, проводит беседу с истцом и ответчиком, опрашивает лиц, знакомых со сторонами, проводит обследование условий жизни ребенка и сторон спора, составляет акты обследования условий жизни ребенка и родителей, готовит заключение по существу спора.

При проведении указанных действий и подготовке заключения необходимо принимать во внимание положения ст. 63 СК РФ, а также п. 6 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

При рассмотрении таких дел суд учитывает реальную возможность обеспечить надлежащее воспитание ребенка его родителем, характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком, привязанность ребенка к лицам, у которых он находится, и другие конкретные обстоятельства, влияющие на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителем, а также лицами, у которых фактически проживает и воспитывается несовершеннолетний.

---

<sup>70</sup> Пункт 1 статьи 68 СК РФ.

Во-первых, при подготовке заключения специалист органа опеки и попечительства должен выяснить причины, по которым ребенок оказался вне семьи родителей. Такими причинами могут являться: лишение родителей родительских прав (в случае последующего восстановления в родительских правах в соответствии с п. 3 ст. 72 СК РФ родитель вправе требовать возврата ему ребенка); отсутствие родительской заботы и оставление ребенка без надзора, постоянное пребывание ребенка в семье родственников или посторонних и др.

Самым важным в этой ситуации представляется всесторонний учет интересов ребенка. Для их выявления необходимо принять во внимание не только его мнение, но и обстоятельства, которые привели к разлучению родителя и ребенка.

Во-вторых, следует учитывать, имеется ли у родителя реальная возможность обеспечить надлежащее воспитание ребенка. Для этого требуется выяснить, изменились ли обстоятельства, явившиеся причиной проживания ребенка отдельно от родителей, изменили ли свое поведение родители, пересмотрели ли они свое отношение к ребенку<sup>71</sup>.

В-третьих, важно проанализировать характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком – выяснить, насколько длительной была разлука родителя с ребенком, знает ли, помнит ли ребенок родителя.

В-четвертых, необходимо учитывать привязанность ребенка к лицам, у которых он находится. Ребенок может считать семью фактического воспитателя своей родной, испытывать глубокую привязанность ко всем ее членам, и, наоборот, может скучать по родителям, глубоко страдать от разлуки с ними.

Следует принимать во внимание все другие конкретные обстоятельства, влияющие на создание нормальных условий жизни и воспитания ребенка родителем, а также лицами, у которых фактически проживает и воспитывается несовершеннолетний.

---

<sup>71</sup> Пункт 6 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.



Заключение органа опеки и попечительства должно содержать вывод о том, кому должен быть передан ребенок на воспитание.

Мнение ребенка учитывается судом в соответствии со ст. 57 СК РФ. С учетом мнения ребенка суд вправе отказать родителю в иске, если придет к выводу, что передача ему ребенка противоречит интересам несовершеннолетнего<sup>72</sup>.

В этом случае ребенок остается проживать у ответчика - фактического воспитателя, которому необходимо оформить надлежащим образом отношения по воспитанию ребенка – усыновить ребенка, стать его опекуном, попечителем, приемным родителем и т.д.

Родители вправе также предъявить иск о передаче им детей лицами, у которых дети находятся на основании закона или решения суда (опекунами, попечителями, приемными родителями, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

При рассмотрении таких исков суду необходимо выяснять, изменились ли ко времени рассмотрения спора обстоятельства, послужившие основанием передачи ребенка указанным лицам и организациям, и отвечает ли интересам детей их возвращение к родителям<sup>73</sup>.

При подготовке заключения по существу спора специалисту органа опеки и попечительства необходимо учитывать, что спор возник между лицами, каждое из которых имеет право на воспитание ребенка. При этом приоритет прав родителей не имеет решающего значения. Необходимо принять во внимание причины установления опеки (иной формы устройства ребенка), длительность пребывания ребенка в семье опекуна (попечителя), приемного родителя, характер возникших между ними отношений и т.д.

В случае удовлетворения иска родителя о передаче ему ребенка на воспитание орган опеки и попечительства

---

<sup>72</sup> Абзац второй пункта 1 статьи 68 СК РФ, пункт 6 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>73</sup> Пункт 7 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

принимает участие в исполнении решения суда в соответствии со ст. 79 СК РФ.

Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что ни родители, ни лица, у которых находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд, отказывая в удовлетворении иска, передает несовершеннолетнего на попечение органа опеки и попечительства с тем, чтобы были приняты меры для защиты прав и интересов ребенка и был выбран наиболее приемлемый способ устройства дальнейшей его судьбы<sup>74</sup>. Подобные меры принимаются только в крайних случаях, например, когда установлены основания для лишения или ограничения родительских прав.

Право требовать возврата ребенка от любых лиц, удерживающих его у себя без законных оснований, в том числе от родителей или других родственников либо усыновителей ребенка, принадлежит и опекуну (попечителю)<sup>75</sup>. Обследование условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, акт обследования и заключение по существу спора готовятся органом опеки и попечительства по тем же правилам, что и по спорам о возврате ребенка родителям.

---

<sup>74</sup> Пункт 2 статьи 68 СК РФ, пункт 6 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>75</sup> Пункт 4 статьи 148<sup>1</sup> СК РФ.

## **ГЛАВА 7.**

### **ПРИМЕНЕНИЕ МЕДИАЦИИ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ВОСПИТАНИЕМ ДЕТЕЙ**

Специфика деятельности по разрешению споров, связанных с воспитанием детей, заключается в том, что урегулированию в данном случае подлежит не только правовой, но и психологический конфликт. Деятельность органа опеки и попечительства при этом должна быть направлена на решение следующих задач:

защита и восстановление нарушенных прав ребенка и родителей;

содействие разрешению конфликта между членами семьи, примирение сторон;

нормализация психологического климата в семье; создание психологически комфортной атмосферы жизни и воспитания ребенка;

содействие вынесению судом законного и справедливого решения по существу спора;

содействие исполнению вынесенного решения суда.

Выполнение перечисленных задач возможно только при условии проведения активной и интенсивной работы с родителями, направленной на разрешение конфликта и способствующей достижению ими понимания всех негативных последствий, которые данный конфликт может причинить ребенку. В связи с этим представляется чрезвычайно важным максимально использовать процедуру медиации при разрешении семейных споров.

Правовые основания для применения медиации как самостоятельного способа урегулирования споров, в том числе находящихся на рассмотрении суда, создали Федеральные законы от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» и № 194-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», вступившие в силу с 1 января 2011 года.

На законодательном уровне процедура медиации определена как способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения. В основу процедуры медиации положены принципы добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон.

В законодательстве определены субъекты медиативной процедуры, условия ее применения, урегулированы вопросы, связанные с заключением соглашения о проведении процедуры медиации и медиативного соглашения, установлены требования к медиаторам, в том числе осуществляющим свою деятельность на профессиональной основе, уделено внимание вопросам саморегулирования в данной сфере, функциям саморегулируемой организации медиаторов.

Предусмотрена возможность применения процедуры медиации как во внесудебном порядке, так и в рамках судебного процесса в любой момент до принятия судом решения по делу.

Процедура медиации основана на том, что стороны при участии медиатора должны прийти к консенсусу и достигнуть соглашения. Данная процедура не носит характера тяжбы. Медиатор не является арбитром, представителем какой-либо стороны спора или посредником между сторонами, не обладает правом принимать решение по спору. Он лишь способствует урегулированию спора, помогает сторонам спора в ходе дискуссии выявить их истинные интересы и потребности, найти решение, удовлетворяющее всех участников конфликта. В этом заключается основная задача медиатора.

Существует ряд категорий споров, разрешение которых невозможно без участия профессионального примирителя, и это, в первую очередь, относится к спорам о детях. Законодательство Российской Федерации предусматривает возможность применения процедуры медиации к спорам, возникающим из семейных правоотношений. В целом, как показывает практика, разрешение спора о детях не может быть эффективным, а вынесенное решение исполнимым, без достижения родителями соглашения по его существу. При рассмотрении споров об определении места жительства

ребенка, порядка общения с ним отдельно проживающего родителя и исполнении судебных решений по этим категориям дел важно, чтобы у родителя было сформировано намерение разрешить семейный конфликт, не причиняя вреда ребенку.

В отличие от судебного разбирательства, в результате которого один из спорящих родителей оказывается победившим, процедура медиации позволяет сделать «выигравшим» в споре именно ребенка. Как правило, в большинстве семейных споров, в том числе касающихся определения места жительства ребенка, спорящие родители вовлекают детей в конфликт, тем самым, развивая и углубляя его. Именно в таких делах наиболее оптимальным способом урегулирования спора может служить процедура медиации, в ходе которой при помощи беспристрастной третьей стороны (медиатора) родители смогут реально оценить положение, потребности и чувства ребенка при принятии решений о его дальнейшей судьбе, учитывая интересы всех заинтересованных лиц.

Органу опеки и попечительства следует при необходимости рекомендовать спорящим сторонам помощь медиатора, при этом разъяснять им суть медиации, условия ее проведения, указывать на преимущества использования медиации в поиске устраивающего спорящих решения, рекомендовать спорящим совместно обсудить возможность использования медиативных процедур, требовать объяснений от стороны, уклоняющейся от применения медиации.

Необходимо обратить внимание на то, что процедура медиации не может проводиться по делам о лишении родительских прав, об ограничении в родительских правах, о восстановлении в родительских правах, об отмене ограничения в родительских правах. Споры по этим категориям дел могут быть разрешены только судом, и по ним невозможно заключение сторонами мирового соглашения.

## **ГЛАВА 8.**

### **ЛИШЕНИЕ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ**

Лишение родительских прав является крайней мерой семейно-правовой ответственности и применяется за виновное противоправное поведение в отношении своих несовершеннолетних детей. Сущность этой меры состоит в прекращении всех прав родителей, основанных на факте происхождения от них детей.

Основания для лишения родительских прав предусмотрены в ст. 69 СК РФ. К таким основаниям отнесены:

уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов;

отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иной медицинской организации, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций;

злоупотребление родительскими правами;

жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое насилие над ними, покушение на их половую неприкосновенность;

хронический алкоголизм или наркомания;

совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

При оценке наличия оснований для предъявления иска о лишении родительских прав следует принимать во внимание разъяснения, данные в п. 11 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

На практике нередко одновременно имеют место несколько оснований для лишения родителя родительских прав. Наиболее часто основанием для лишения родительских прав служит уклонение родителей от выполнения своих обязанностей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов.

Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей может выражаться в отсутствии заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, подготовке к общественно полезному труду. В таких случаях ребенок

голодает, не имеет подходящей по сезону одежды (особенно это актуально для холодного времени года), лишен необходимой медицинской помощи (родители не вызывают врача, отказываются от помощи врачей в ситуациях, когда это, очевидно, требуется), не имеет четкого понимания того, что ночевать он должен в условиях дома. Как правило, отсутствие заботы об элементарном физическом благополучии ребенка сопровождается отсутствием родительских усилий, направленных на формирование позитивных человеческих качеств ребенка (честности, трудолюбия, сердечного и ответственного отношения к пожилым членам семьи, младшим братьям и сестрам и т.п.).

Вопрос о том, является ли уклонение от уплаты по решению суда алиментов на детей злостным, должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом продолжительности и причин неуплаты лицом алиментов и всех других обстоятельств дела. Злостное уклонение может стать основанием для привлечения плательщика алиментов к уголовной ответственности по ст. 157 Уголовного кодекса Российской Федерации (*далее – УК РФ*).

Признак злостности проявляется в том, что виновное лицо:

1) умышленно не исполняет предписанных решением суда обязательств по выплате алиментов в течение продолжительного времени после предупреждения судебным приставом-исполнителем об уголовной ответственности при наличии у должника реальной возможности выполнить это обязательство;

2) скрывает свои действительные доходы полностью либо в большей части или скрывает имущество, на которое может быть обращено взыскание;

3) изменяет место жительства, не информируя судебного пристава-исполнителя, вносит недостоверные сведения в анкетные данные;

4) изменяет место работы без уведомления судебного пристава-исполнителя;

5) не желает трудоустроиться либо встать на учет в центр занятости населения;

6) представляет ложные сведения о своих доходах и имуществе;

7) продолжает уклоняться от выполнения обязанности выплачивать средства на содержание детей, несмотря на привлечение к административной ответственности за неисполнение требований судебного пристава-исполнителя по ч. 1 ст. 17.14 КоАП, воспрепятствование законной деятельности судебного пристава-исполнителя по ст. 17.8 КоАП, неуплату административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП, по ч. 1 ст. 20.25 КоАП<sup>76</sup>.

Отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иной медицинской организации, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций также служит основанием для лишения родительских прав.

В случае оставления новорожденного ребенка матерью, не предъявившей документа, удостоверяющего ее личность, в медицинской организации, в которой происходили роды или в которую обратилась мать после родов, при регистрации рождения оставленного ребенка органом записи актов гражданского состояния сведения о его родителях в запись акта о рождении не вносятся<sup>77</sup>. В этом случае в орган записи актов гражданского состояния представляется акт об оставлении ребенка, выданный медицинской организацией<sup>78</sup>.

---

<sup>76</sup> Раздел XI Методических рекомендаций по порядку исполнения требований исполнительных документов о взыскании алиментов от 19 июня 2012 г. № 01-16, утвержденных директором Федеральной службы судебных приставов - главным судебным приставом Российской Федерации. См. также: Методические рекомендации по выявлению и расследованию преступлений, предусмотренных статьей 157 Уголовного кодекса Российской Федерации (злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей), от 20 июня 2011 г. № 04-7, утвержденные директором Федеральной службы судебных приставов – главным судебным приставом Российской Федерации.

<sup>77</sup> Статья 19<sup>1</sup> ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>78</sup> Пункт 23 Административного регламента государственной регистрации актов гражданского состояния; приказ Минздравсоцразвития России от 25 января 2010 г. № 23н «Об утверждении формы акта об оставлении ребенка матерью, не предъявившей документа, удостоверяющего ее личность, в медицинской организации, в которой происходили роды или в которую обратилась мать после родов».



Уважительными причинами оставления ребенка в лечебных, образовательных и иных организациях могут быть признаны, например, тяжелая болезнь родителя, нахождение его в трудной жизненной ситуации в связи с иными обстоятельствами, крайне плохие жилищные условия родителей, их бедственное материальное положение. При получении указанной информации органы опеки и попечительства проводят обследование условий проживания и воспитания детей. По результатам обследования принимают решение о временном помещении ребенка (детей) в Социально-реабилитационный центр или организацию для детей – сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Под злоупотреблением родительскими правами следует понимать использование этих прав в ущерб интересам детей, например создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков, понуждение детей к совершению противоправных деяний. Другой разновидностью злоупотреблений родительскими правами являются действия (бездействие) родителей, препятствующих посещению детьми образовательных учреждений, развивающих мероприятий, участию детей в общественной жизни.

Жестокое обращение с детьми согласно п. 11 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10 может проявляться не только в осуществлении родителями физического или психического насилия в отношении детей либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, их оскорблении или эксплуатации).

Под жестоким обращением с ребенком понимается причинение ему физического, психического, нравственного вреда, выражающегося в физических и (или) нравственных страданиях, например длительное лишение пищи, питья, тепла, лишение одежды, медицинской помощи и т.п.. Если факты жестокого обращения с детьми со стороны родителей установлены вступившим в законную силу приговором суда, они могут быть положены в основу решения суда по гражданскому делу о лише-

нии родителей родительских прав<sup>79</sup>.

Хронический алкоголизм или заболевание родителей наркоманией связаны с их патологической тягой к употреблению спиртных напитков или наркотических средств. Регулярное употребление родителями указанных веществ ведет к тому, что они перестают нормально выполнять свои родительские обязанности. Наличие у родителей заболевания хроническим алкоголизмом или наркоманией должно быть подтверждено соответствующим медицинским заключением. Указанные хронические заболевания родителей в большинстве случаев сопровождаются их аморальным, антиобщественным поведением, являющимся источником неблагоприятного воздействия на личность ребенка. Под аморальным и антиобщественным поведением следует понимать действия (бездействие), противоречащие нравственным представлениям в обществе (тунеядство, пренебрежение к общественной морали, неуважение (отрицание) общественных ценностей).

При рассмотрении дела о лишении родительских прав вопрос о вине родителей — хронических алкоголиков или наркоманов, в исключение из общего правила о вине ответчика как необходимом условии применения этой санкции, судом не обсуждается. Установление фактов совершения родителями противоправных действий, направленных против ребенка, также не является обязательным, хотя в действительности они обычно имеют место. Хронический алкоголизм или наркомания родителя создает угрозу для физического, психического и нравственного развития ребенка, при указанных заболеваниях родителя ребенок растет в нездоровой семейной обстановке.

Следует иметь в виду, что хронический алкоголизм не тождественен бытовому пьянству, которое характеризуется осознанным ведением жизни, связанной с употреблением спиртных напитков. Родители, злоупотребляющие алкоголем, при отсутствии подтвержденного медицинской организацией заболевания хроническим алкоголизмом могут быть лишены родительских прав по иным предусмотренным ст. 69 СК РФ основа-

---

<sup>79</sup> См.: часть 4 статьи 61 ГПК РФ.

ниям в зависимости от того, как именно проявляется их негативное воздействие на ребенка.

Не могут быть лишены родительских прав родители, не выполняющие свои родительские обязанности вследствие иных заболеваний, например психического расстройства и др. В тех случаях, когда оставление ребенка с такими родителями представляет для него опасность, необходимо использовать механизм ограничения родительских прав, предусмотренный ст.ст. 73, 74, К РФ.

Лишение родительских прав в связи с совершением умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга допускается при одновременном соблюдении нескольких условий. Во-первых, должно быть доказано совершение родителем таких преступлений, предусмотренных нормами главы 16 УК РФ, как побои, истязания, причинение телесных повреждений разной тяжести, оставление в опасности и др. Во-вторых, совершенное родителем преступление должно носить умышленный характер. В-третьих, преступление может быть совершено против жизни и здоровья как самого ребенка, так и супруга лица, совершившего преступление. В-четвертых, факт умышленного совершения преступления должен быть подтвержден вступившим в законную силу приговором суда. При этом не имеет значения, осужден ли родитель к отбыванию установленного судом наказания, отсрочено исполнение наказания или заменено условным.

Лишение родительских прав рассматривается в качестве крайней меры воздействия на неблагополучных родителей. В исключительных случаях при доказанности виновного поведения родителя суд с учетом характера его поведения, личности и других конкретных обстоятельств вправе отказать в удовлетворении иска о лишении родительских прав и предупредить ответчика о необходимости изменения своего отношения к воспитанию ребенка (детей), возложив на органы опеки и попечительства контроль за выполнением им родительских обязанностей. Отказывая в иске о лишении родительских прав, суд при наличии указанных выше обстоятельств вправе в соответствии со ст. 73 СК РФ также разрешить вопрос об отобрании ребенка у родителей и передаче

его органам опеки и попечительства, если этого требуют интересы ребенка<sup>80</sup>.

Органы опеки и попечительства обязаны ознакомиться с условиями жизни детей, в отношении родителей которых имеются основания для лишения родительских прав. Как правило, органы опеки и попечительства, рассматривая обстановку, сложившуюся в семье, уже имеют сведения об угрозе нормальному воспитанию и развитию детей от органов внутренних дел, комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, образовательных организаций, соседей, родственников детей.

Органы опеки и попечительства обязаны провести обследование условий жизни ребенка, оформив его соответствующим актом, в котором указываются дата, место проведения обследования, обстоятельства, выявленные в ходе его проведения.

При рассмотрении целесообразности лишения родителей родительских прав органам опеки и попечительства следует обратить внимание на то, что наличие любого из оснований для лишения родительских или их совокупности само по себе не является безусловным основанием для применения этой меры.

В случае если органом опеки и попечительства выявляются указанные основания, следует оценить возможность их устранения, оказания помощи родителям в их преодолении без применения к родителям такой крайней меры воздействия, как лишение родительских прав. В частности, речь идет о временном устройстве ребенка, помощи в получении родителями требуемого лечения, поиске работы и т.п. Профилактическая работа органов опеки и попечительства должна осуществляться в тесном взаимодействии с комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, органами внутренних дел.

Поступление в орган опеки и попечительства информации о наличии оснований для лишения родителей родительских прав может повлечь предупреждение таких родителей органом опеки и попечительства, которое должно быть письменно зафиксировано. Предупреждение о возможной ответственности

---

<sup>80</sup> Пункт 13 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

в некоторых случаях может привести родителей к мысли о необходимости коренного изменения своего отношения к семейной жизни и ребенку.

Органы опеки и попечительства должны регулярно интересоваться обстановкой в данной семье, динамикой в отношениях родителей и детей. Соответствующие сведения могут быть получены органами опеки и попечительства от компетентных органов и организаций, от окружения данной проблемной семьи (например, соседей). Регулярно выявляемая обстановка в семье, контролируемой органами опеки и попечительства, подлежит фиксации в актах обследования жизни ребенка. В случае необходимости набор собранных фактов может лечь в основу требования органов опеки и попечительства о лишении родителей родительских прав. Вместе с тем в ряде ситуаций процедура, направленная на лишение родителей родительских прав, должна быть начата незамедлительно.

Принимая решение о начале такой процедуры, органы опеки и попечительства должны иметь в виду следующее.

Во-первых, органы опеки и попечительства обязаны убедиться, что родители уклоняются от выполнения своих родительских обязанностей. Об этом может свидетельствовать, например, то, что родители не реагируют на предупреждения, сделанные органами опеки и попечительства, не желают включаться в проводимую органами опеки и попечительства профилактическую работу по предупреждению лишения родительских прав, сотрудничать с органами опеки и попечительства.

Во-вторых, органы опеки и попечительства должны выявить системность в невыполнении родителями своего родительского долга. Единичные случаи нарушения родителями своих обязанностей не следует рассматривать в качестве основания для немедленного лишения родителей родительских прав. Систематическое уклонение родителей от исполнения родительских обязанностей представляет собой ряд действий и поступков, повторяющихся регулярно. Именно системность негативного, общественно порицаемого поведения

родителей является угрозой для нормального формирования личности ребенка.

В-третьих, органы опеки и попечительства должны прийти к выводу, что неисполнение родителями родительских обязанностей носит сознательный характер, т.е. имеет место виновное поведение родителей по отношению к детям. Не могут быть лишены родительских прав лица, не выполняющие свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств и по другим причинам, от них не зависящим (например, психическое расстройство или иное хроническое заболевание), за исключением лиц, страдающих хроническим алкоголизмом или наркоманией<sup>81</sup>. В указанных случаях, а также в случаях, когда при рассмотрении дела не будет установлено достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав, суд может вынести решение об отобрании ребенка и передаче его на попечение органов опеки и попечительства при условии, что оставление ребенка у родителей опасно для него<sup>82</sup>.

В-четвертых, не последнее значение имеет степень вины родителя, не исполняющего должным образом своих родительских прав. В ряде ситуаций поведение родителей является результатом неудачного стечения жизненных обстоятельств. В этом случае целесообразно поставить вопрос об организации помощи такому родителю и его ребенку с целью сохранения семьи и использовании иных механизмов защиты прав и интересов детей, не связанных с лишением родительских прав (ограничение родительских прав, отобрание ребенка).

Лишение родительских прав производится в судебном порядке в исковом производстве.

Дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению одного из родителей или лиц их заменяющих, заявлению прокурора, а также по заявлениям органов или организаций, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и

---

<sup>81</sup> Пункт 12 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>82</sup> Пункт 2 статьи 73 СК РФ.

попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других).

Независимо от того, кем подано заявление о лишении родительских прав, дела о лишении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и органа опеки и попечительства.

В СК РФ предусмотрено участие органа опеки и попечительства в рассмотрении дел о лишении родительских прав, как в качестве стороны по делу - истца, так и в качестве органа, компетентного дать заключение по существу спора<sup>83</sup>.

В случае участия органа опеки и попечительства в рассмотрении дела о лишении родительских прав в качестве истца данный орган пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца по указанной категории дел. При этом не требуется, чтобы органы опеки и попечительства обосновывали свое обращение в суд в защиту ребенка невозможностью обращения в суд по каким-либо причинам иных лиц, имеющих право предъявить иск о лишении родительских прав.

Исковое заявление представляется в суд с копиями по числу ответчиков и иных лиц, участвующих в деле. Если ставится вопрос о лишении родительских прав обоих родителей, то они вдвоем участвуют в деле в качестве ответчиков. В случае, если ставится вопрос о лишении родительских прав одного из родителей, второй родитель привлекается к участию в деле в качестве третьего лица. Он извещается судом о месте и времени рассмотрения дела.

На стадии подготовки иска необходимо выяснить роль в воспитании ребенка родителя, в отношении которого не ставится вопрос о лишении родительских прав. Правильная оценка роли второго родителя поможет определить дальнейшую судьбу ребенка и сформулировать исковое заявление в соответствии с задачей последовательной защиты прав и интересов ребенка. Следует выяснить, проживает ли второй родитель вместе с ребенком, и если это так, то может ли он

---

<sup>83</sup> Пункты 1 и 2 статьи 70 СК РФ.

оградить ребенка от вредного воздействия родителя, в отношении которого перед судом поставлен вопрос о лишении родительских прав. В отношении отдельно проживающего родителя необходимо определить степень его заинтересованности в воспитании ребенка (выплата алиментов на ребенка сама по себе не свидетельствует о желании родителя его воспитывать).

Обсуждать вопрос о возможности передачи ребенка на воспитание другому отдельно проживающему родителю можно только в случае, если второй родитель заявит о желании осуществлять воспитание. Кроме того, органу опеки и попечительства следует установить, каковы условия жизни второго родителя и его нравственные качества. Родителю следует разъяснить его право предъявить требование в суд о передаче ребенка ему на воспитание.

Однако во всех описанных случаях родитель, о лишении родительских прав которого вопрос в суде не ставится, в исковом заявлении должен быть обозначен органом опеки и попечительства в качестве третьего лица.

К исковому заявлению должны быть приложены копии документов, подтверждающих обстоятельства, на которые ссылается орган опеки и попечительства, заявляя требование о лишении родительских прав, копия свидетельства о рождении ребенка, акты обследования жизни ребенка, доверенность представителя органа опеки и попечительства (ч. 3 ст. 53 ГПК РФ) и т.п. Участвуя в рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, в качестве органа, компетентного дать заключение по существу спора, орган опеки и попечительства обязан согласно п. 2 ст. 78 СК РФ провести обследование условий жизни ребенка, а также представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора, подлежащее оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами.

В акте, составленном органами опеки и попечительства по результатам обследования условий жизни ребенка, указываются место и дата составления акта, должность, фамилия, имя и отчество лица, составившего акт, данные, подтверждающие полномочия указанного лица, отражаются жилищно-бытовые



условия (характеристика жилого помещения, домашняя обстановка) несовершеннолетнего, указываются родители ребенка, их фамилии, имена и отчества, паспортные данные, перечисляются лица, проживающие в жилом помещении наряду с несовершеннолетним, сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком, место их работы, доход и образ жизни, что позволяет оценить возможность обеспечения несовершеннолетнему нормальных условий воспитания.

Заключение по существу спора составляется на основании акта обследования условий жизни ребенка. В заключении указывается место и дата его составления, должность, фамилия, имя и отчество лица, его составившего, данные, подтверждающие полномочия указанного лица, отражаются обстоятельства, касающиеся условий жизни и воспитания ребенка, характер отношений между родителями и ребенком, может быть указано мнение ребенка по существу спора, выясненное органом опеки и попечительства. Заключение органа опеки и попечительства в обязательном порядке должно содержать мотивированные выводы по существу спора.

В случаях, когда заключение органа опеки и попечительства является недостаточно подробным и (или) немотивированным, суд непосредственно в судебном заседании может заслушать мнение представителя органа опеки и попечительства по существу спора, уточняя неясные вопросы и обстоятельства, на которых было основано данное заключение.

Заключение органа опеки и попечительства является лишь одним из доказательств, которое оценивается в совокупности с другими доказательствами, имеющимися в деле<sup>84</sup>. В случае несогласия с заключением органа опеки и попечительства по существу разрешаемого спора суд мотивирует принятое решение со ссылкой на иные доказательства.

Органам опеки и попечительства необходимо принимать непосредственное участие в рассмотрении дел о лишении родительских прав, поскольку в ходе судебного разбирательства возникают вопросы, разрешить которые без участия в

---

<sup>84</sup> Части 1, 2 статьи 67 ГПК РФ.

судебном заседании представителя органа опеки и попечительства не представляется возможным.

Важным, хотя и не решающим фактором по делам о лишении родительских прав является мнение ребенка.

Органам опеки и попечительства необходимо иметь в виду, что лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать ребенка (детей)<sup>85</sup>.

При рассмотрении дела о лишении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с ответчика. В случае соединения требований о лишении родительских прав и взыскании алиментов на ребенка иск может быть предъявлен по выбору истца по месту жительства ответчика или по месту жительства истца<sup>86</sup>.

При лишении родительских прав одного родителя и передаче ребенка на воспитание другому родителю, опекуну или попечителю либо приемным родителям алименты взыскиваются в пользу этих лиц в соответствии со ст.ст. 81-83, п. 1 ст. 84 СК РФ. Если дети до решения вопроса о лишении родительских прав уже были помещены в детские учреждения, алименты, взыскиваемые с родителей, лишенных родительских прав, зачисляются на счета этих учреждений, где учитываются отдельно по каждому ребенку<sup>87 88</sup>.

При лишении родительских прав обоих родителей или одного из них, когда передача ребенка другому родителю невозможна, алименты подлежат взысканию не органу опеки и попечительства, которому в таких случаях передается ребенок, а перечисляются на отдельный номинальный счет, открываемый опекуном или попечителем в соответствии с главой 45 ГК РФ. .

При рассмотрении дел о лишении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка независимо от того, предъявлен ли такой иск, за исключением случая, когда алименты на ребенка с ответчика уже взысканы. Освобождение

---

<sup>85</sup> Пункт 2 статьи 71 СК РФ.

<sup>86</sup> Часть 3 статьи 29 ГПК РФ, Обзор практики по спорам о детях.

<sup>87</sup> Пункт 2 статьи 84 СК РФ.

<sup>88</sup> Пункт 17 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

от уплаты алиментов на ребенка родителей, лишенных родительских прав, при нежелании родителя, опекуна, попечителя взыскивать с них алименты в пользу ребенка (например, в связи с отсутствием у них работы), является неправомерным. Суд обязан взыскать алименты независимо от желания родителя, опекуна, попечителя, с которым будет проживать ребенок<sup>89</sup>.

Если суд при рассмотрении дела о лишении родительских прав обнаружит в действиях родителей (одного из них) признаки уголовно наказуемого деяния, он обязан уведомить об этом прокурора.

В решении суда о лишении родительских прав должно быть указано, кому передается ребенок на воспитание: другому родителю, опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке, или органу опеки и попечительства. Передача ребенка родственникам ребенка допускается только в том случае, если они назначены опекунами или попечителями ребенка временно (на основании акта о предварительных опеке или попечительстве) или в общем порядке<sup>90</sup>.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка<sup>91</sup>. В записи акта о рождении ребенка органом записи актов гражданского состояния производится отметка о лишении родительских прав родителя (родителей) ребенка. Лицам, лишенным родительских прав, повторное свидетельство о рождении ребенка не выдается. По просьбе указанных лиц им выдается справка, подтверждающая факт государственной регистрации рождения ребенка<sup>92</sup>.

Несмотря на то, что у родителей, лишенных родительских прав, сохраняется обязанность содержать своего ребенка, указанные родители теряют все права, основанные на факте

---

<sup>89</sup> См.: Обзор практики по спорам о детях.

<sup>90</sup> Пункт 18 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>91</sup> Пункт 5 статьи 70 СК РФ.

<sup>92</sup> Пункт 3 статьи 9 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав, в том числе право на получение от него содержания<sup>93</sup>, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей<sup>94</sup>.

Учитывая, что лицо, лишенное родительских прав, утрачивает право получать назначенные детям пенсии, пособия, иные платежи, а также алименты, взысканные на ребенка, суду после вступления в законную силу решения о лишении родительских прав необходимо направить его копию органу, производящему указанные выплаты, или в суд по месту вынесения решения о выплатах для обсуждения вопроса о перечислении платежей лицу, которому передан ребенок на воспитание<sup>95</sup>.

Действующее законодательство не предусматривает контактов ребенка с родителями, лишенными родительских прав. Контакты ребенка с родителями, родительские права которых ограничены судом, допускаются с согласия органа опеки и попечительства либо с согласия опекуна (попечителя), приемных родителей ребенка или администрации организации, в которой находится ребенок. Ребенок, в отношении которого родители (один из них) лишены родительских прав, сохраняет право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением<sup>96</sup>, а также сохраняет имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение наследства.

Вопрос о выселении лиц, лишенных родительских прав, из занимаемого ими по договору социального найма жилого помещения рассматривается в главе 18 настоящих Методических рекомендаций.

---

<sup>93</sup> Пункт 5 статьи 87 СК РФ.

<sup>94</sup> Пункт 1 статьи 71 СК РФ.

<sup>95</sup> Пункт 15 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>96</sup> Пункт 4 статьи 71 СК РФ, пункт 13 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации».

Ребенок, родители которого лишены родительских прав, приобретает статус утратившего родительское попечение. Однако его усыновление допускается не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей (одного из них) родительских прав<sup>97</sup>. В указанный срок лицо, лишенное родительских прав, может подать жалобу в суд кассационной инстанции на вступившее в законную силу решение о лишении родительских прав<sup>98</sup>.

---

<sup>97</sup> Пункт 6 статьи 71 СК РФ.

<sup>98</sup> Часть 2 статьи 376 ГПК РФ.

## ГЛАВА 9.

### ВОССТАНОВЛЕНИЕ В РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВАХ

Родители (один из них) могут быть восстановлены в родительских правах в случаях, если они изменили поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка. Восстановление в родительских правах осуществляется в судебном порядке в исковом производстве по заявлению родителя, лишённого родительских прав<sup>99</sup>. Такое требование предъявляется указанным лицом к другому родителю либо опекуну (попечителю), приемным родителям или детскому учреждению в зависимости от того, на чьем попечении находится ребенок.

Дела о восстановлении в родительских правах рассматриваются с участием органа опеки и попечительства, а также прокурора<sup>100</sup>. Орган опеки и попечительства участвует в деле в качестве органа, компетентного дать заключение по существу спора<sup>101</sup>.

При рассмотрении требований о восстановлении в родительских правах суд проверяет, изменились ли поведение и образ жизни родителей, лишённых родительских прав, и (или) их отношение к воспитанию ребенка. При этом необходимо учитывать, что суд не вправе удовлетворить иск, даже если родители изменили свое поведение и могут надлежащим образом воспитывать ребенка, но он уже усыновлен и усыновление не отменено в установленном порядке, а также в случае, если ребенок, достигший возраста десяти лет, возражает против этого, независимо от мотивов, по которым он не согласен на восстановление родительских прав<sup>102</sup>.

Если родители не изменили существенно в лучшую сторону поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка, суд отказывает в иске, несмотря на мнение ребенка,

---

<sup>99</sup> Пункты 1 и 2 статьи 72 СК РФ.

<sup>100</sup> Пункт 2 статьи 71 СК РФ.

<sup>101</sup> Статья 47 ГПК РФ.

<sup>102</sup> Пункт 4 статьи 72 СК РФ, пункт 19 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

достигшего возраста десяти лет, о желании проживать вместе с родителем<sup>103</sup>.

На основании определения суда орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора<sup>104</sup>.

Одновременно с заявлением родителей (одного из них) о восстановлении в родительских правах может быть рассмотрено их (его) требование о возврате ребенка родителям (одному из них)<sup>105</sup>.

При восстановлении родителей в родительских правах правоотношения между ребенком и родителями восстанавливаются в полном объеме. В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о восстановлении в родительских правах суд направляет выписку из такого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка<sup>106</sup>.

---

<sup>103</sup> См.: Обзор практики по спорам о детях.

<sup>104</sup> Пункт 2 статьи 78 СК РФ.

<sup>105</sup> Пункт 3 статьи 72 СК РФ, статья 151 ГПК РФ, пункт 19 Постановления от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>106</sup> Пункт 5 статьи 72 СК РФ.

## Глава 10.

### ОГРАНИЧЕНИЕ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ

Ограничение родительских прав состоит в отобрании ребенка у родителя и лишении родителя права на личное воспитание ребенка и полномочий законного представителя ребенка без лишения родительских прав. Эта мера применяется для обеспечения безопасности ребенка в тех случаях, когда ребенку опасно оставаться с родителем по обстоятельствам, от родителя не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, тяжелые обстоятельства и другое), или не установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из родителей) родительских прав<sup>107</sup>.

Опасность для ребенка, возникающая по обстоятельствам, не зависящим от родителей, может исходить как извне, так и от самой семьи, причем в обоих случаях родитель не способен справиться со сложившейся неблагоприятной ситуацией и надлежащим образом выполнять свои обязанности по отношению к ребенку. В подобной ситуации неисполнение или ненадлежащее исполнение родительских обязанностей не носит виновного характера, а имеет место вследствие того, например, что родитель страдает психическим расстройством, иным хроническим заболеванием, объективно не позволяющим ему надлежащим образом заботиться о ребенке.

В случае виновного поведения родителя ограничение родительских прав может заставить такого родителя изменить поведение. Родителю дается шанс исправить сложившуюся ситуацию. Однако если родители не изменят своего поведения в течение шести месяцев, орган опеки и попечительства обязан по истечении указанного срока ограничения родительских прав предъявить в суд иск о лишении родителей родительских прав<sup>108</sup>.

Ограничение родительских прав производится в судебном порядке в исковом производстве.

Иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен близкими родственниками ребенка, органами и

---

<sup>107</sup> Статья 73 СК РФ.

<sup>108</sup> Пункт 2 статьи 73 СК РФ.



организациями, на которые законом возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органами опеки и попечительства, комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и другими), дошкольными образовательными организациями, общеобразовательными организациями и другими организациями, а также прокурором.

Дела об ограничении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и органа опеки и попечительства.

Органы опеки и попечительства наделены полномочиями по обращению в суд с иском об ограничении родительских прав, т.е. могут выступать в качестве истцов по указанной категории дел, а также должны привлекаться в обязательном порядке к участию в деле в качестве органа, компетентного дать заключение по существу спора<sup>109</sup>.

При подготовке искового заявления об ограничении родительских прав органам опеки и попечительства необходимо установить наличие опасной для ребенка обстановки, которая возникла не по вине родителей (одного из них), а по независящим от них причинам (психическое расстройство или иное хроническое заболевание родителей, стечение тяжелых обстоятельств) либо вследствие их виновного поведения, не дающего, однако, достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав.

Закон не связывает ограничение в родительских правах с признанием родителей недееспособными или их ограничением в дееспособности.

Перед судом следует ставить также вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них), являющихся ответчиками по данному делу<sup>110</sup>.

В заключении по существу спора орган опеки и попечительства обязан представить суду свою позицию по рассматриваемому вопросу, основанную на обследовании условий жизни ребенка, изучении обстоятельств, повлиявших на сложившуюся негативную ситуацию в семье.

---

<sup>109</sup> Пункты 3, 4 статьи 73 СК РФ.

<sup>110</sup> Пункт 4 статьи 73 СК РФ.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об ограничении родительских прав направить выписку из такого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка<sup>111</sup>. Родители, ограниченные в родительских правах, не могут получить повторное свидетельство о рождении ребенка. По их просьбе им выдается лишь справка, подтверждающая факт государственной регистрации рождения ребенка<sup>112</sup>.

Родители, родительские права которых ограничены судом, утрачивают право на личное воспитание ребенка и в связи с этим право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей<sup>113</sup>.

По смыслу положений СК РФ, родитель, родительские права которого ограничены судом, утрачивает статус законного представителя ребенка. Поэтому родитель, осуществляющий права и обязанности законного представителя ребенка, например, не должен получать согласие указанного родителя на выезд ребенка за границу и др.<sup>114</sup>.

Лица, ограниченные судом в родительских правах, как и лица, лишенные родительских прав, не могут быть усыновителями (п. 1 ст. 127 СК РФ), опекунами или попечителями (п. 3 ст. 146 СК РФ), приемными родителями (п. 1 ст. 153 СК РФ). Ограничение родительских прав, как и лишение родительских прав, не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка<sup>115</sup> даже в том случае, если дети помещены на полное государственное обеспечение. Алименты, взыскиваемые с родителей на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, медицинских организациях, учреждениях социальной защиты населения и в других аналогичных

---

<sup>111</sup> Пункт 6 статьи 73 СК РФ.

<sup>112</sup> Пункт 3 статьи 9 ФЗ «Об актах гражданского состояния».

<sup>113</sup> Пункт 1 статьи 74 СК РФ.

<sup>114</sup> См.: Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 20 марта 2012 г. № 5-В11-132

<sup>115</sup> Пункт 2 статьи 74 СК РФ.

учреждениях, зачисляются на счета этих организаций, где учитываются отдельно по каждому ребенку<sup>116</sup>.

За родителями, ограниченными в родительских правах, сохраняется ряд имущественных прав, основанных на факте родства с ребенком, в частности право на получение алиментов от совершеннолетнего ребенка, право наследовать по закону после его смерти или право на пенсию по случаю потери кормильца.

Ребенок, в отношении которого родители (один из них) ограничены в родительских правах, сохраняет право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также сохраняет имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение наследства.

В случае ограничения родительских прав обоих родителей ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства, на который возлагается защита прав и интересов ребенка и которому надлежит решить вопрос об его устройстве<sup>117</sup>.

Родителям, родительские права которых ограничены судом, могут быть разрешены контакты с ребенком, если это не оказывает на ребенка вредного влияния<sup>118</sup>. Вредное влияние на ребенка может выражаться как в физическом, так и в психическом воздействии на ребенка, которое неблагоприятно отражается на здоровье, физическом, психическом, нравственном развитии ребенка.

Контакты с ребенком родителей, ограниченных в родительских правах, допускаются с согласия органа опеки и попечительства либо с согласия опекуна (попечителя), приемных родителей ребенка или администрации организации, в которой находится ребенок. Контакты могут осуществляться не только в форме личных встреч ребенка и родителей, но и по телефону или с использованием сети Интернет.

Безосновательное ограничение перечисленными лицами контактов ребенка с родителями является злоупотреблением и может быть обжаловано соответственно в вышестоящий компетентный орган или суд.

---

<sup>116</sup> Пункт 2 статьи 84 СК РФ.

<sup>117</sup> Статьи 121, 123 СК РФ.

<sup>118</sup> Статья 75 СК РФ.

## ГЛАВА 11.

### ОТМЕНА ОГРАНИЧЕНИЯ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ

Отмена ограничения родительских прав возможна в судебном порядке по иску родителей (одного из них) при наличии совокупности следующих условий:

основания, в силу которых родители (один из них) были ограничены в родительских правах, отпали;

возвращение ребенка родителям (одному из них) не противоречит интересам ребенка<sup>119</sup>.

Так, у родителя может наступить длительная ремиссия болезни, последствия которой привели ранее к ограничению родителя в родительских правах. Зачастую родители, ограниченные судом в родительских правах, осознают глубину семейного кризиса и исправляют свое поведение, изменяют в лучшую сторону отношение к выполнению родительских обязанностей, в связи с чем возникают основания для отмены ограничения родительских прав.

Дела об отмене ограничения родительских прав рассматриваются судом в исковом производстве.

Ответчиком по делу может быть другой родитель, опекун (попечитель), организация для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, если под ее надзор помещен ребенок, орган опеки и попечительства.

При рассмотрении спора об отмене ограничения родительских прав орган опеки и попечительства привлекается к участию в деле в качестве органа, компетентного дать заключение по существу спора. Орган опеки и попечительства представляет в суд акт обследования условий жизни ребенка и родителя (родителей), ограниченного в родительских правах, и заключение по существу спора<sup>120</sup>.

При решении вопроса об отмене ограничения родительских прав подлежит применению правило ст. 57 СК РФ, согласно которому ребенок вправе выражать свое мнение при решении в

---

<sup>119</sup> Пункт 1 статьи 76 СК РФ. См. также: п. 7 Постановления Пленума от 27 мая 1998 г. № 10.

<sup>120</sup> Пункт 2 статьи 78 СК РФ.

семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Вместе с тем следует иметь в виду, что согласие ребенка на отмену ограничения родительских прав не требуется<sup>121</sup>.

Суд, учитывая представленные (в том числе органами опеки и попечительства) доказательства, а также мнение ребенка, принимает решение об отмене ограничения родительских прав и о возвращении ребенка родителю или об отказе в удовлетворении иска.

Суд вправе отказать в удовлетворении иска, если возвращение ребенка родителям (одному из них) противоречит его интересам. В данном случае понятие «интересы детей» следует рассматривать в контексте возможности надлежащего осуществления родителями прав и обязанностей по воспитанию детей. При рассмотрении исков родителей о передаче им детей лицами, у которых они находятся на основании закона или решения суда (опекунами, попечителями, приемными родителями, организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей), необходимо выяснять, изменились ли ко времени рассмотрения спора обстоятельства, послужившие основанием передачи ребенка указанным лицам и организациям, и отвечает ли интересам детей их возвращение родителям.

В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об отмене ограничения родительских прав суд направляет выписку из решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации рождения ребенка<sup>122</sup>.

---

<sup>121</sup> См. пункт 2 статьи 76 СК РФ.

<sup>122</sup> Пункт 3 статьи 76 СК РФ.

## **ГЛАВА 12.**

### **ОТОБРАНИЕ РЕБЕНКА ПРИ НЕПОСРЕДСТВЕННОЙ УГРОЗЕ ЕГО ЖИЗНИ ИЛИ ЗДОРОВЬЮ**

В п. 1 ст. 9 Конвенции о правах ребенка указывается на недопустимость разлучения ребенка со своими родителями вопреки их желанию, если это не вызвано необходимостью защиты его прав и интересов. При непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью орган опеки и попечительства вправе немедленно отобрать ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится<sup>123</sup>.

Немедленное отобрание ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится, производится органом опеки и попечительства на основании акта, который выносится соответствующим уполномоченным органом в сфере опеки, попечительства и патронажа, и не требует наличия решения суда. Такой порядок отобрания ребенка связан с экстраординарной ситуацией, требующей в интересах ребенка оперативного вмешательства органа опеки и попечительства.

Основанием немедленного отобрания ребенка у родителей (одного из них) или у других лиц, на попечении которых он находится, является непосредственная угроза жизни ребенка или его здоровью, что выражается в физическом, психическом воздействии на ребенка, оставлении ребенка в опасности, без присмотра, одежды, питания. При этом должен учитываться возраст ребенка.

Процедура отобрания ребенка может быть применена и в случаях, когда дети, жизнь или здоровье которых находятся в непосредственной опасности, помещены в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Отобрание ребенка (детей) у родителей (законных представителей) может осуществляться только на основании акта органа опеки и попечительства в порядке, установленном статьей 77 СК РФ. Не допускается отобрание ребенка (детей) у

---

<sup>123</sup> Пункт 1 статьи 77 СК РФ.

родителей (законных представителей) акту выявления и учета беспризорного и безнадзорного несовершеннолетнего.<sup>124</sup>

Как следует из правовой позиции Европейского Суда по правам человека (*далее – ЕСПЧ*), изложенной в Постановлении от 8 апреля 2004 г. № 11057/02 по делу «Хазе (Haase) против Германии»<sup>125</sup>, сам по себе тот факт, что ребенок может быть помещен в более благоприятную для его воспитания среду, не оправдывает принудительные меры по отобранию его у биологических родителей. Требуется наличие иных обстоятельств, свидетельствующих о необходимости такого вмешательства в право родителей на семейную жизнь вместе с их ребенком, закрепленное в ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года.

В акте об отобрании ребенка органом опеки и попечительства указываются место и дата составления акта, должность, фамилия, имя и отчество лица, составившего акт, отражаются жилищно-бытовые условия (характеристика жилого помещения, домашняя обстановка) несовершеннолетнего, указываются родители ребенка (лица, их заменяющие, - (усыновители, опекуны, попечители, приемные родители), их фамилии, имена и отчества, паспортные данные (при наличии), перечисляются лица, проживающие в жилом помещении наряду с несовершеннолетним, сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком, место их работы, доход и образ жизни, реквизиты организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которой находится ребенок, должность, фамилия, имя, отчество лица, ответственного за воспитание ребенка в указанной организации, констатируется факт пребывания несовершеннолетнего в крайне опасной для его жизни или здоровья обстановке, приводятся аргументы и доказательства, свидетельствующие об этом, делается вывод о необходимости немедленного отобрания ребенка.

В случаях, когда отбираемый ребенок находится на попечении организации для детей-сирот и детей, оставшихся

---

<sup>124</sup> Приложение к Приказу Минздрава России и МВД России от 20 августа 2003 г. № 414/633

<sup>125</sup> Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2004. № 9.

без попечения родителей, следует решить вопрос о привлечении к ответственности лиц, на которых возложена обязанность заботиться о несовершеннолетнем и заниматься его воспитанием.

При отобрании ребенка орган опеки и попечительства обязан незамедлительно уведомить прокурора<sup>126</sup>. В случае несогласия с немедленным отобранием ребенка органом опеки и попечительства прокурор (его заместитель) в соответствии со ст. 28 Федерального закона от 17 января 1992 г. № 2202-I «О прокуратуре Российской Федерации» выносит протест на акт соответствующего органа как нарушающий права человека и гражданина либо обращается в суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством Российской Федерации.

Осуществив немедленное отобрание ребенка, орган опеки и попечительства обязан обеспечить временное устройство ребенка. Желательно, чтобы орган опеки и попечительства имел представление о возможных путях решения вопроса о временном устройстве ребенка уже в момент отобрания ребенка.

До устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей временно возлагается на органы опеки и попечительства<sup>127</sup>.

В течение семи дней после вынесения акта об отобрании ребенка у родителей орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с иском о лишении родителей родительских прав или об их ограничении в родительских правах<sup>128</sup>.

За отобранием ребенка у лиц, заменяющих родителей (усыновителей, опекуна, попечителя, приемных родителей), должно последовать рассмотрение вопроса об отмене усыновления, отстранении от исполнения обязанностей опекуна (попечителя), расторжении договора о приемной семье.

---

<sup>126</sup> Пункт 2 статьи 77 СК РФ.

<sup>127</sup> Пункт 2 статьи 123 СК РФ.

<sup>128</sup> Пункт 2 статьи 77 СК РФ.



## **РАЗДЕЛ II.**

# **ЗАЩИТА ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

---

### **Глава 13.**

#### **Правоспособность и дееспособность несовершеннолетних как правовые предпосылки их участия в имущественных отношениях**

Правовыми предпосылками, обеспечивающими участие детей в имущественных отношениях, наделяющие их имущественными правами выступают такие закрепляемые в ГК РФ правовые категории, как правоспособность и дееспособность.

**Правоспособность** гражданина понимается как возможность иметь гражданские права и нести обязанности. Такая возможность признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью<sup>129</sup>. В содержание правоспособности гражданина входит возможность иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права<sup>130</sup>.

**Дееспособность** определяется как способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять

---

<sup>129</sup> Статья 17 ГК РФ.

<sup>130</sup> Статья 18 ГК РФ.

их<sup>131</sup>. Дееспособность гражданина включает: способность к совершению правомерных юридически значимых действий, в том числе сделки; способность нести гражданско-правовую ответственность за правонарушения в области договорных обязательств (т.е. по сделкам); способность нести ответственность за внедоговорные правонарушения (т.е. за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу иных лиц, с которыми причинитель вреда не связан договорными отношениями).

Принципиальное различие правоспособности и дееспособности заключается в том, что правоспособность — это лишь возможность правообладания, а дееспособность — способность лица своими действиями осуществлять правовые возможности, заложенные в содержание правоспособности, и нести ответственность за свои действия.

Дееспособность формируется поэтапно по мере взросления человека, формирования у него способности понимать значение совершаемых действий и оценивать их правовые последствия. Дееспособность несовершеннолетних является частичной или неполной. В полном объеме дееспособность возникает с наступлением совершеннолетия - по достижении гражданином восемнадцатилетнего возраста, за исключением установленных законом случаев, в которых полная дееспособность приобретает ранее наступления совершеннолетия.

В ГК РФ предусмотрены правила, регламентирующие **дееспособность малолетних - детей в возрасте до четырнадцати лет<sup>132</sup>** и несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет<sup>133</sup>, приобретение несовершеннолетними дееспособности в полном объеме до достижения восемнадцати лет благодаря эмансипации<sup>134</sup> и при вступлении в брак<sup>135</sup>.

---

<sup>131</sup> Статья 21 ГК РФ.

<sup>132</sup> Статья 28 ГК РФ.

<sup>133</sup> Статья 26 ГК РФ.

<sup>134</sup> Статья 27 ГК РФ.

<sup>135</sup> Статья 21 ГК РФ.

По смыслу закона дети в возрасте до шести лет являются полностью недееспособными, так как за ними не закреплено способности самостоятельно совершать какие-либо сделки и нести по ним имущественную ответственность либо отвечать за причиненный внедоговорный вред. Все сделки от имени малолетних в возрасте до шести лет совершают их законные представители (родители, усыновители или опекуны), которые и несут ответственность по указанным сделкам, а также за вред, причиненный детьми.

В отношении малолетних в возрасте от шести до четырнадцати лет действует общее правило о том, что сделки от их имени также совершают их законные представители, они же несут ответственность по сделкам малолетних и за причиненный ими вред.

Однако в отличие от малолетних, не достигших возраста 6 лет, детям в возрасте от шести до четырнадцати лет разрешается совершать некоторые сделки, перечень которых закреплен в п. 2 ст. 28 ГК РФ. Сделки, включенные в указанный перечень, дети в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе совершать самостоятельно без согласия родителей, усыновителей, опекуна.

Малолетние самостоятельно совершают следующие сделки:

- мелкие бытовые сделки - сделки, совершаемые на незначительную сумму, направленные на удовлетворение обычных бытовых потребностей ребенка;
- сделки, направленные на безвозмездное получение ребенком выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
- сделки по распоряжению ребенком средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Данный перечень видов сделок, предусмотренный в ст. 28 ГК РФ, является исчерпывающим. Все остальные сделки от имени малолетних совершают их законные представители - родители, усыновители или опекуны.

Законные представители несут полную имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по тем

сделкам, которые малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе совершать самостоятельно. Законные представители отвечают также за вред, причиненный малолетними<sup>136</sup>.

Сделки, совершенные малолетними гражданами в нарушение требований, предусмотренных в ст. 28 ГК РФ, т.е. за пределами их сделкоспособности, являются ничтожными<sup>137</sup>. Ничтожная сделка недействительна с момента ее совершения и не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью.

Юридические последствия, связанные с недействительностью сделки, заключенной малолетним, состоят в том, что каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость. Возмещение стоимости допускается как в денежной, так и в натуральной форме в виде предоставления иного имущества, эквивалентного имуществу, полученному по сделке. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить малолетнему понесенный последним реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности (неполной дееспособности) другой стороны<sup>138</sup>.

В то же время в интересах малолетнего ребенка сделка, совершенная им в нарушение ст. 28 ГК РФ, может быть по требованию его родителей, усыновителей, опекуна признана судом действительной при условии, что такая сделка совершена к выгоде малолетнего<sup>139</sup>.

**Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет** также является неполной, однако ее объем значительно шире, чем у малолетних. Несовершеннолетние, достигшие четырнадцати лет, совершают все сделки собственными действиями, но с письменного согласия своих законных представителей (родителей, усы-

---

<sup>136</sup> Статья 1073 ГК РФ.

<sup>137</sup> Статья 172 ГК РФ.

<sup>138</sup> Пункт 1 статьи 172, абзацы второй и третий пункта 1 статьи 171 ГК РФ.

<sup>139</sup> Пункт 2 статьи 172 ГК РФ.

новителей, попечителя), за исключением сделок, перечисленных в п. 2 ст. 26 ГК РФ.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя, совершать не только мелкие бытовые сделки и иные сделки, разрешенные малолетним согласно п. 2 ст. 28 ГК РФ, но имеют также право:

- распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;

- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние вправе быть членами кооперативов в соответствии с законодательством о кооперативах.

В отношении несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, с одной стороны, родители (усыновители), попечители должны обеспечивать контроль за действиями ребенка, не допускать его участия в правоотношениях, которые не соответствуют возрасту ребенка, влекут для него необоснованные имущественные риски или значительную имущественную ответственность, не имеют экономической выгоды для несовершеннолетнего.

С другой стороны, родителям (усыновителям), попечителю нежелательно ограничивать без достаточных оснований развитие своего ребенка как активного субъекта имущественных отношений и его свободу в выборе вида сделок, их условий и контрагентов, а в части тех сделок, которые несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе заключать самостоятельно, без согласия родителей (лиц их заменяющих), - препятствовать заключению таких сделок. Родителям, усыновителям и попечителю при осуществлении контроля за сделками детей, достигших четырнадцати лет, следует содействовать в реализации имущественных прав, обеспечивать наилучшую

экономическую эффективность от использования имущества несовершеннолетнего.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, в отличие от малолетних, несут самостоятельную гражданско-правовую ответственность по всем сделкам, как заключаемым самостоятельно, так и заключаемым с согласия родителей (лиц, их заменяющих) или одобренным ими, а также несут ответственность за внедоговорный вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу иных лиц действиями несовершеннолетнего.

Вместе с тем, если ответственность по сделкам несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет является самостоятельной, то ответственность за причиненный действиями указанных детей вред дополняется субсидиарной (дополнительной) ответственностью родителей (усыновителей), попечителя, а в случаях, предусмотренных законом, ответственностью иных лиц<sup>140</sup>.

Сделки несовершеннолетних от четырнадцати до восемнадцати лет, совершенные ими в нарушение ст. 26 ГК РФ - без обязательного письменного согласия на сделку родителей, усыновителей, попечителя, не ничтожны, но оспоримы, в отличие от сделок малолетних граждан, заключенных последними в нарушение ст. 28 ГК РФ и являющихся согласно закону ничтожными.

Оспоримая сделка – это сделка, которая недействительна лишь в случае признания ее таковой судом. Требование о признании такой сделки недействительной может быть предъявлено лишь определенными лицами, указанными в ГК РФ. Сделка, совершенная ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия (одобрения) родителей (усыновителей), попечителя, может быть признана судом недействительной только по иску родителей (усыновителей) или попечителя<sup>141</sup>.

В то же время имущественные последствия недействительности сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия

---

<sup>140</sup> См. статью 1074 ГК РФ.

<sup>141</sup> Пункт 1 статьи 175 ГК РФ.

(одобрения) родителей (усыновителей), попечителя, и ничтожности сделки малолетнего, совершенной в нарушение правил ст. 28 ГК РФ, одинаковы<sup>142</sup>. Каждая из сторон сделки, признанной судом недействительной вследствие ее совершения несовершеннолетним от четырнадцати до восемнадцати лет в нарушение ст. 26 ГК РФ без согласия родителей (усыновителей), попечителя, обязана возвратить другой стороне все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость. Возмещение стоимости полученного по сделке допускается как в денежной, так и в натуральной форме в виде предоставления иного имущества, эквивалентного имуществу, полученному по сделке. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить несовершеннолетнему понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о неполной дееспособности другой стороны.

Если родители (усыновители) или попечитель не заявили требования о признании недействительной сделки, заключенной ребенком в нарушение ст. 26 ГК РФ, такая сделка влечет юридические последствия, на которые она была направлена, т.е. является действительной, поскольку она не была оспорена в суде.

При оспаривании сделки несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет возможно применение по аналогии закона положения п. 2 ст. 172 ГК РФ: в иске о признании недействительной сделки, которая совершена к выгоде несовершеннолетнего, может быть отказано.

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, страдающий психическим расстройством, которое лишает его способности понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан недееспособным в судебном порядке на основании ст. 29 ГК РФ<sup>143</sup>. **Признание несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемна-**

---

<sup>142</sup> Пункт 1 статьи 171, пункт 1 статьи 172, пункт 1 статьи 175 ГК РФ.

<sup>143</sup> Обзор судебной практики за IV квартал 2005 г. Верховного Суда Российской Федерации (вопрос 50), утвержденный постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 1 марта 2006 г.

дцати лет недееспособным существенно отличается по основаниям и правовым последствиям от ограничения или лишения несовершеннолетнего на основании п. 4 ст. 26 ГК РФ права самостоятельно распоряжаться его заработком, стипендией и иными доходами. В случае признания несовершеннолетнего на основании ст. 29 ГК РФ недееспособным все его права и интересы продолжает защищать его законный представитель, действующий в этом случае по объему полномочий в имущественных отношениях от имени признанного недееспособным несовершеннолетнего как опекун.

Со 2 марта 2015 г. гражданин, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими только при помощи других лиц, может быть ограничен в дееспособности в судебном порядке<sup>144</sup>. Сопоставление объема дееспособности лиц, ограниченных в дееспособности вследствие психического расстройства, и объема дееспособности несовершеннолетних, достигших четырнадцати лет, приводит к выводу о том, что дееспособность несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет является более усеченной. Поэтому ограничение несовершеннолетнего, страдающего психическим заболеванием, в дееспособности на основании п. 2 ст. 30 ГК РФ следует признать неэффективной мерой с точки зрения защиты его имущественных прав и интересов.

В ГК РФ предусмотрены два основания **приобретения несовершеннолетним полной дееспособности до достижения восемнадцати лет**: вступление в брак и эмансипация.

На всей территории Российской Федерации вступление в брак возможно по достижении восемнадцати лет<sup>145</sup>. Этот возраст совпадает с возрастом, установленным в ст. 60 Конституции Российской Федерации, по достижении которого гражданин может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности.

---

<sup>144</sup> В соответствии с пунктом 2 статьи 30 ГК РФ (в редакции Федерального закона от 30 декабря 2012 г. № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

<sup>145</sup> Статья 13 СК РФ.



При наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет.

Кроме того, законом субъекта Российской Федерации могут быть установлены порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения шестнадцати лет. В городе Москве такие порядок и условия не установлены.

В случае вступления в предусмотренном законом порядке в брак до достижения восемнадцати лет гражданин приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и после расторжения брака до достижения совершеннолетия. В случае признания брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом<sup>146</sup>.

Подтверждением полной дееспособности несовершеннолетнего, состоящего в браке, служит свидетельство о браке, выданное органом записи актов гражданского состояния, а после расторжения брака – свидетельство о расторжении брака, выданное органом записи актов гражданского состояния, или копия (выписка из) решения суда о расторжении брака. В случае признания в судебном порядке брака недействительным объем дееспособности несовершеннолетнего определяется в зависимости от решения суда: если в резолютивной части решения суда отсутствует указание на утрату несовершеннолетним полной дееспособности, такой несовершеннолетний сохраняет дееспособность в полном объеме.

Еще одно предусмотренное законом основание приобретения гражданином полной дееспособности до совершеннолетия - эмансипация. Порядок и условия эмансипации закреплены в ст. 27 ГК РФ. Правила рассмотрения судом заявления об эмансипации установлены в ст.ст. 287–289 ГПК РФ.

---

<sup>146</sup> Статья 21 ГК РФ.

Несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным (эмансипирован) при наличии одного из двух условий: он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей (усыновителей) или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Возраст, по достижении которого с несовершеннолетним может быть заключен трудовой договор, установлен Трудовым кодексом Российской Федерации (*далее – ТК РФ*). По общему правилу, заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет<sup>147</sup>.

По достижении возраста пятнадцати лет лица, получившее или получающие общее образование, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью<sup>148</sup>. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних» (п. 6) трудовой договор по достижении пятнадцати лет может заключить как несовершеннолетний, который получил или получает основное общее образование, так и несовершеннолетний, который до получения основного общего образования в соответствии со ст. 61 и 63 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» оставил общеобразовательную организацию или был отчислен из организации, осуществляющей образовательную деятельность.

С согласия одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с лицом, получающим общее образование и достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы<sup>149</sup>.

---

<sup>147</sup> Часть первая статьи 63 ТК РФ.

<sup>148</sup> Часть вторая статьи 63 ТК РФ.

<sup>149</sup> Часть третья статьи 63 ТК РФ.

В организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках с согласия одного из родителей (опекуна) и разрешения органа опеки и попечительства допускается заключение трудового договора с лицами, не достигшими четырнадцати лет, для их участия в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию<sup>150</sup>. Разрешение органа опеки и попечительства, необходимое для заключения трудового договора со спортсменом, не достигшим возраста четырнадцати лет, выдается на основании предварительного медицинского осмотра<sup>151</sup>.

Несовершеннолетние не могут быть допущены к выполнению работ с вредными и (или) опасными условиями труда, к подземным работам, работам, выполнение которых может причинить вред их здоровью и нравственному развитию (игорный бизнес, работа в ночных кабаре и клубах, производство, перевозка и торговля спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и иными токсическими препаратами, материалами эротического содержания), к работам, предполагающим переноску (передвижение) тяжестей сверх установленных предельных норм<sup>152</sup>.

Аналогичные ограничения следует относить и к предпринимательской деятельности несовершеннолетних.

В большинстве случаев осуществления несовершеннолетним трудовой деятельности в свободное от учебы время недостаточно для его эмансипации. Такая трудовая деятельность не является основным занятием несовершеннолетнего, позволяющим ему активно включиться в трудовой процесс, не формирует, как правило, необходимых для эмансипации навыков, независимости от законных представителей и способности к самостоятельному обеспечению потребностей ребенка.

Возраст, с которого несовершеннолетнему разрешается заниматься предпринимательской деятельностью, в законода-

---

<sup>150</sup> Часть четвертая статьи 63 ТК РФ.

<sup>151</sup> Часть пятая статьи 348<sup>8</sup> ТК РФ.

<sup>152</sup> Статья 265 ТК РФ.

тельстве не установлен. Системное толкование положений ст. 26, 28 ГК РФ о дееспособности несовершеннолетних и подп. «з» п. 1 ст. 22<sup>1</sup> Федерального закона от 1 июля 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» позволяет сделать вывод о том, что предпринимательской деятельностью могут заниматься несовершеннолетние, достигшие возраста четырнадцати лет.

Несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии их согласия - по решению суда.

Инициировать данную процедуру вправе только сам ребенок. Законные представители не должны побуждать ребенка к эмансипации и не могут начинать осуществление процедуры эмансипации вопреки воле ребенка.

При решении вопроса об эмансипации несовершеннолетнего во внесудебном порядке необходимо учитывать следующие факторы:

- возраст ребенка;
- характер осуществляемой несовершеннолетним трудовой или предпринимательской деятельности;
- продолжительность трудовой или предпринимательской деятельности несовершеннолетнего;
- достаточность получаемых несовершеннолетним доходов от трудовой или предпринимательской деятельности для стабильного обеспечения необходимых потребностей ребенка без получения помощи и содержания от законных представителей. Следует учитывать, что в случае приобретения несовершеннолетними полной дееспособности до достижения возраста восемнадцати лет, выплата алиментов, взыскиваемых на него в судебном порядке, прекращается<sup>153</sup>.

Законные представители несовершеннолетнего выражают свое согласие на его объявление полностью дееспособным в письменном виде.

В подтверждение работы несовершеннолетнего по трудовому договору, представляется копия договора или

---

<sup>153</sup> Пункт 2 статьи 120 СК РФ.

трудовой книжки. Сведения о приобретении несовершеннолетним статуса индивидуального предпринимателя запрашиваются из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) в рамках межведомственного информационного взаимодействия.

Сведения о доходах несовершеннолетнего подтверждаются справкой 2-НДФЛ или копией его декларации о доходах.

Если несовершеннолетний при отсутствии согласия законных представителей ошибочно обратился с заявлением об эмансипации в орган опеки и попечительства, ему следует разъяснить, что в таком случае заявление должно рассматриваться в судебном порядке по правилам, предусмотренным главой 32 ГПК РФ.

Представитель органа опеки и попечительства принимает участие в судебном заседании по делу об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным<sup>154</sup>.

В случае удовлетворения судом заявления несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда.

---

<sup>154</sup> Статья 288 ГПК РФ.

## ГЛАВА 14.

### САМОСТОЯТЕЛЬНОЕ РАСПОРЯЖЕНИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ ИХ ДОХОДАМИ

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет имеют право самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами без согласия родителей, усыновителей, попечителя и без предварительного разрешения органа опеки и попечительства<sup>155</sup>.

Для доходов несовершеннолетних в виде алиментов, пособий, возмещения вреда здоровью и вреда, понесенного в случае смерти кормильца, а также иных выплачиваемых на содержание подопечного средств в п. 1 ст. 37 ГК РФ установлен особый правовой режим, и эти виды доходов не относятся к доходам, право самостоятельного распоряжения которыми имеют несовершеннолетние, достигшие возраста четырнадцати лет (подробнее см. далее в главе 15 настоящих Методических рекомендаций).

При применении понятия «иные доходы», использованного в подп. 1 п. 2 ст. 26 ГК РФ, необходимо учитывать следующее.

Легальное определение доходов в целях их налогообложения или освобождения от уплаты налогов дано в НК РФ. Под доходами в нем понимаются не только результаты трудовой, предпринимательской или иной активной деятельности гражданина по приложению своих способностей к труду, но и результаты от пользования имуществом (вещами и правами), управления им. К доходам относится имущество, полученное в дар или по наследству<sup>156</sup>. Доход может иметь как денежную, так и материальную форму<sup>157</sup>.

Норма п. 2 ст. 26 ГК РФ о праве несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно распоряжаться иными доходами не должна толковаться исходя из понятия и видов доходов, предусмотренных в НК РФ для целей налогообложения. Использование подхода, заложенного

---

<sup>155</sup> Подпункт 1 пункта 2 статьи 26 ГК РФ.

<sup>156</sup> Статьи 208, 217 НК РФ.

<sup>157</sup> Пункт 1 статьи 2 ГК РФ, статья 131 ТК РФ, статьи 208, 217 НК РФ.

в налоговом законодательстве, к гражданским правоотношениям привело бы к необоснованному расширению объема дееспособности несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет фактически до пределов полной дееспособности.

Для решения вопроса о необходимости получения несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет согласия родителей, усыновителей, попечителя и разрешения органа опеки и попечительства на сделки по распоряжению своими доходами представляется правильным проводить разграничение доходов по критерию их источника:

- доходы от личной деятельности несовершеннолетнего (творческого, интеллектуального или физического труда ребенка);

- доходы от иных источников, например от имущества, принадлежащего несовершеннолетнему на праве собственности. К доходам от имущества несовершеннолетних можно отнести плату за предоставление имущества в аренду, в наем, рентные платежи, дивиденды (прибыль) по акциям (долям) в уставных капиталах коммерческих организаций.

Доходы, которые получены от личной деятельности несовершеннолетнего (доходы от его предпринимательской деятельности, авторское вознаграждение за использование результатов его интеллектуальной деятельности), поступают наряду с прямо указанными в подп. 1 п. 2 ст. 26 ГК РФ заработком и стипендией в самостоятельное распоряжение несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет.

Иные доходы от использования имущества несовершеннолетних (арендная плата, плата за наем, рентные платежи, дивиденды (прибыль) по акциям (долям) в уставных капиталах коммерческих организаций) могут расходоваться несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет с согласия родителей, усыновителей, попечителя и разрешения органа опеки и попечительства. Такой подход отвечает интересам несовершеннолетних, обеспечивает сохранность их имущества и соответствует положениям п. 1 ст. 26 и ст. 37 ГК РФ.

Законодательством установлена возможность ограничения и лишения несовершеннолетнего в судебном порядке права на распоряжения своими доходами, заработком, стипендией и другими доходами, которыми несовершеннолетний, достигший возраста четырнадцати лет, распоряжается самостоятельно. Если указанные доходы ребенок расходует нерационально, направляя их во вред себе, своему здоровью, например на приобретение спиртных напитков, наркотических средств или психотропных веществ, увеселительные мероприятия и игры, наносящие ущерб его развитию, такой несовершеннолетний по заявлению родителей, усыновителей, попечителя или органа опеки и попечительства может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией, иным доходом<sup>158</sup>.

В настоящее время размер дохода, которым несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет может самостоятельно распоряжаться, законодательством не ограничивается. Такая мера, как ограничение или лишение несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами, может быть, в частности, применена в тех случаях, когда несовершеннолетние получают значительные доходы от своей деятельности (спортсмены, актеры, музыканты и т.п.), но не имеют представления о том, каким образом их рационально расходовать, а разумные рекомендации своих законных представителей, действующих в интересах детей, игнорируют.

Порядок ограничения и лишения несовершеннолетнего права на самостоятельное распоряжение своими доходами определен в главе 31 ГПК РФ. Заявление об ограничении (лишении) несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права свободного распоряжения доходами может быть подано в суд по месту жительства ребенка родителями, усыновителями или попечителем либо органом опеки и попечительства и рассматривается в порядке особого производства. В заявлении должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о явно неразумном распо-

---

<sup>158</sup> Пункт 4 статьи 26 ГК РФ.



ряжении несовершеннолетним своим заработком, стипендией или иными доходами.

Указанное заявление суд рассматривает с участием самого несовершеннолетнего гражданина, заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства.

## **ГЛАВА 15.**

### **ПОРЯДОК РАСПОРЯЖЕНИЯ ВЫПЛАТАМИ НА СОДЕРЖАНИЕ ДЕТЕЙ**

Доходы в виде алиментов, пенсий, пособий и иных предоставляемых на содержание детей выплат являются собственностью несовершеннолетних. Ни родители (усыновители), ни опекуны или попечители детей не имеют права собственности на такие выплаты<sup>159</sup>. Законным представителям предоставлено только право на расходование указанной части доходов несовершеннолетнего.

С 1 июля 2014 г. действует новый порядок расходования денежных средств несовершеннолетнего в виде сумм алиментов, пособий, возмещения вреда здоровью и вреда, понесенного в случае смерти кормильца, а также иных выплачиваемых на содержание подопечного средств, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 26 ГК РФ. Средства, выплачиваемые на содержание подопечного, подлежат зачислению на отдельный номинальный счет<sup>160</sup>, открываемый опекуном или попечителем, и расходуются опекуном или попечителем без предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Опекун или попечитель предоставляет отчет о расходовании сумм, зачисляемых на отдельный номинальный счет, в порядке, установленном ФЗ «Об опеке и попечительстве»<sup>161</sup>.

Согласно ст. 860<sup>1</sup> ГК РФ номинальный счет открывается законному представителю несовершеннолетнего (владельцу счета) для совершения операций с денежными средствами, права на которые принадлежат несовершеннолетнему – бенефициару. Права на денежные средства, поступающие на номинальный счет, в том числе в результате их внесения владельцем счета, принадлежат бенефициару (ребенку).

---

<sup>159</sup> Статья 60 СК РФ, часть 1 статьи 17 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>160</sup> См. главу 45 ГК РФ.

<sup>161</sup> Пункт 1 статьи 37 ГК РФ в редакции Федерального закона от 30 декабря 2012 г. № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Указанный порядок на основании п. 3 ст. 60 СК РФ применяется к расходованию рассматриваемых доходов несовершеннолетнего родителями (усыновителями) ребенка. Вместе с тем вопрос о способе уплаты родителем алиментов (наличными средствами, по почте и т.п.) согласно п. 1 ст. 80 СК РФ может решаться по соглашению родителей.

Кроме того, следует учитывать, что суд по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, вправе вынести решение о перечислении не более 50% сумм алиментов, подлежащих выплате, на счета, открытые на имя несовершеннолетних детей в банках<sup>162</sup>. Специальный порядок распоряжения такими средствами в настоящее время не определен. По смыслу закона распоряжение такими средствами осуществляется с предварительного разрешения органа опеки и попечительства, поскольку денежные средства находятся не на номинальном счете, имеющем специальный правовой режим, а на счете самого несовершеннолетнего.

Не в полной мере согласуются с введенным с 1 июля 2014 г. п. 1 ст. 37 ГК РФ новым порядком распоряжения доходами несовершеннолетнего, в виде пенсий, положения Федерального закона от 28 декабря 2013 г. № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» (вступает в силу с 1 января 2015 г.), которым предусмотрены особые правила в отношении страховой пенсии, получателем которой является ребенок. Такая пенсия зачисляется на счет одного из родителей (усыновителей) либо опекунов (попечителей) в кредитной организации или в случае доставки пенсии организацией почтовой связи (иной организацией, осуществляющей доставку страховой пенсии) вручается родителю (усыновителю) либо опекуну (попечителю) в случае подачи родителем (усыновителем) либо опекуном (попечителем) заявления об этом в орган, осуществляющий пенсионное обеспечение. Ребенок, достигший возраста четырнадцати лет, вправе получать установленную ему страховую пенсию путем ее зачисления на его счет в кредитной организации или путем вручения страховой пенсии организацией почтовой связи (иной

---

<sup>162</sup> Абзац второй пункта 2 статьи 60 СК РФ.

организацией, осуществляющей доставку страховой пенсии), о чем этот ребенок подает заявление в орган, осуществляющий пенсионное обеспечение<sup>163</sup>.

До вступления в силу с 1 января 2015 г. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» действуют аналогичные правила в отношении получения трудовой пенсии, получателем которой является ребенок, предусмотренные Федеральным законом от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации»<sup>164</sup>.

И положения Федерального закона от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации, и Федерального закона от 28 декабря 2013 г. № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» вступают в противоречие с новым правилом п. 1 ст. 37 ГК РФ, согласно которому суммы алиментов, пенсий, пособий, возмещения вреда здоровью и вреда, понесенного в случае смерти кормильца, а также иные выплачиваемые на содержание подопечного средства, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, подлежат зачислению на отдельный номинальный счет, открываемый опекуном или попечителем в соответствии с главой 45 ГК РФ, и расходуются опекуном или попечителем без предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ГК РФ нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ. Таким образом, рекомендуется, руководствоваться правилом п. 1 ст. 37 ГК РФ в случае зачисления пенсий, причитающихся ребенку, на счет родителей, усыновителей, опекуна (попечителя). При этом данный счет должен быть отдельным номинальным счетом, открываемым законными представителями несовершеннолетнего, владельцем счета выступает законный представитель, бенефициаром – несовер-

---

<sup>163</sup> Часть 18 статьи 21 Федерального закона от 28 декабря 2013 г. № 400-ФЗ «О страховых пенсиях».

<sup>164</sup> Абзац седьмой пункта 5 статьи 18 Федерального закона от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации». Данный закон не подлежит применению с 1 января 2015 года.

шеннолетний. В случае вручения пенсии организацией почтовой связи (иной организацией, осуществляющей доставку пенсии) законным представителям несовершеннолетнего распоряжение такими средствами должно осуществляться по общему правилу с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. От предварительного контроля органа опеки и попечительства освобождены сделки (иные действия) по распоряжению средствами, причитающимися на содержание ребенка, если эти средства зачисляются на отдельный номинальный счет.

Особенности имеют получение и расходование алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Алименты, взыскиваемые с родителей на таких детей, зачисляются на счета указанных организаций, где учитываются отдельно по каждому ребенку. Организации вправе помещать суммы алиментов в банки, при этом 50% дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание детей в указанных организациях. При оставлении ребенком такой организации сумма полученных на него алиментов и 50% дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка Российской Федерации<sup>165</sup>.

Следует отметить возможность предоставления самому несовершеннолетнему права на распоряжение суммами алиментов, пенсий, пособий, иных выплат на содержание ребенка также при его самостоятельном проживании (отдельно от законного представителя). Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим возраста шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного. При решении органом опеки и попечительства данного вопроса во внимание должны приниматься прежде всего интересы несовершеннолетнего, наличие у него условий для самостоятельной жизни, обучение в образовательной

---

<sup>165</sup> Пункт 2 статьи 84 СК РФ.

организации, работа по трудовому договору, возможность проживания отдельно в имеющемся жилом помещении, принадлежащем ребенку, или в предоставленном, например в связи с обучением или трудовой деятельностью, общежитии<sup>166</sup>.

В разрешении органа опеки и попечительства на раздельное проживание попечителя и несовершеннолетнего подопечного следует предусмотреть и право ребенка на самостоятельное распоряжение его доходами в виде алиментов, пенсий, пособий и иных выплат на содержание ребенка.

---

<sup>166</sup> Пункт 2 статьи 36 ГК РФ.

## **ГЛАВА 16.**

### **ВЫЯВЛЕНИЕ И УЧЕТ ИМУЩЕСТВА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ. ПЕРЕДАЧА ИХ ИМУЩЕСТВА В ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ**

Законодательство об опеке и попечительстве предусматривает специальные меры, направленные на обеспечение сохранности имущества детей, оставшихся без попечения родителей, и экономически эффективного его использования с целью извлечения доходов в интересах несовершеннолетних, определяемых с точки зрения их полноценной жизнедеятельности в настоящее время и в будущем.

Органу опеки и попечительства необходимо обеспечивать взаимодействие с различными органами и организациями для получения необходимой информации об имуществе несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей. Выявление имущества несовершеннолетнего, лишенного родительского попечения, может осуществляться посредством получения информации из следующих источников:

- в уполномоченных государственных органах по регистрации прав на объекты недвижимого имущества;
- в уполномоченных государственных органах по регистрации прав на транспортные средства, включая морские и речные суда, либо по регистрации (учету) транспортных средств;
- в уполномоченных органах и организациях технической инвентаризации (кадастрового учета) объектов недвижимого имущества;
- в уполномоченных государственных органах по регистрации прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации;
- у нотариусов по месту открытия наследства;
- в кредитных организациях, в которых могут быть открыты счета и вклады на имя несовершеннолетнего или его родственников - наследодателей;
- в коммерческих организациях либо у реестродержателей коммерческих организаций по сведениям о долях (акциях) в уставных капиталах коммерческих организаций, принадле-

жащих несовершеннолетнему или его родственникам – наследодателям;

- в уполномоченных государственных органах по ведению реестра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

- в налоговых органах - об имуществе, стоящем на учете для целей налогообложения;

- в органах социальной защиты населения, пенсионном фонде – по доходам в виде пенсий, пособий, социальных выплат, назначенных несовершеннолетнему или его родственникам - наследодателям.

Опись имущества подопечного составляется органом опеки и попечительства в присутствии опекуна или попечителя, представителей товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, осуществляющего управление многоквартирным домом, управляющей организации либо органов внутренних дел, а также несовершеннолетнего подопечного, достигшего возраста четырнадцати лет, по его желанию. При составлении описи имущества подопечного могут присутствовать иные заинтересованные лица. Опись имущества подопечного подписывается всеми лицами, участвующими в ее составлении. Один экземпляр описи передается опекуну или попечителю, другой экземпляр описи подлежит хранению в деле подопечного, которое ведет орган опеки и попечительства<sup>167</sup>.

Экземпляр описи имущества следует вручать также самому несовершеннолетнему собственнику имущества, достигшему возраста четырнадцати лет, поскольку это вытекает из установленного в ст. 26 ГК РФ порядка участия таких несовершеннолетних в имущественных отношениях.

При составлении описи имущества несовершеннолетнего необходимо учитывать письмо Минобрнауки России от 31 августа 2010 г. № 06-364 «О применении законодательства по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних», которым рекомендовано указывать в описи имущества:

---

<sup>167</sup> Часть 2 статьи 18 ФЗ «Об опеке и попечительстве».



- наименование описываемых предметов;
- характеристику включаемых в опись предметов и степень их изношенности по отношению к каждой поименованной единице;
- количество предметов;
- примерную оценку стоимости каждого предмета.

По отношению к каждому описываемому предмету рекомендуется делать примечания и отражать в них сведения о том, когда и кем предмет приобретен, кому принадлежал ранее, и др.

Имущество подопечного, в отношении которого в соответствии со ст. 38 ГК РФ заключен договор доверительного управления, опекуну или попечителю не передается<sup>168</sup>, однако подлежит обязательному включению в опись имущества несовершеннолетнего.

Дети не имеют права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество детей. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию<sup>169</sup>. Данное положение в силу п. 1 ст. 137 СК РФ распространяется на усыновителей и усыновленных.

Несколько иные правила установлены для опекунов (попечителей). В соответствии со ст. 17 ФЗ «Об опеке и попечительстве» подопечные вправе пользоваться имуществом своих опекунов или попечителей с их согласия, а опекуны или попечители не вправе пользоваться имуществом подопечных в своих интересах, за исключением случаев, предусмотренных ст. 16 ФЗ «Об опеке и попечительстве» при возмездном осуществлении опеки (попечительства).

При возмездном осуществлении обязанностей по опеке или попечительству по просьбе опекуна или попечителя, добросовестно исполняющих свои обязанности, орган опеки и попечительства вместо выплаты вознаграждения, предусмотренного ч. 2 ст. 16 ФЗ «Об опеке и попечительстве», вправе разрешить им безвозмездно пользоваться имуществом

---

<sup>168</sup> Часть 3 статьи 18 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>169</sup> Пункт 4 статьи 60 СК РФ.

подопечного в своих интересах. В договоре об осуществлении опеки или попечительства должны быть указаны состав имущества подопечного, в отношении которого разрешено безвозмездное пользование, и срок пользования имуществом подопечного. Орган опеки и попечительства вправе досрочно прекратить пользование имуществом подопечного при неисполнении или ненадлежащем исполнении опекуном или попечителем своих обязанностей, а также при существенном нарушении опекуном или попечителем имущественных прав и интересов подопечного<sup>170</sup>.

Безвозмездное пользование опекуном или попечителем жилым помещением, принадлежащим подопечному, допускается в указанном выше порядке при удаленности места жительства опекуна или попечителя от места жительства подопечного, а также при наличии других исключительных обстоятельств<sup>171</sup>.

В отношении исполнения обязанностей опекунами (попечителями, приемными родителями, патронатными воспитателями) могут быть установлены иные ограничения в интересах подопечных несовершеннолетних. Так, в акте о назначении опекуна или попечителя либо в договоре об осуществлении опеки или попечительства орган опеки и попечительства может указать отдельные действия, которые опекун или попечитель совершать не вправе, в том числе может запретить опекуну или попечителю изменять место жительства подопечного<sup>172</sup>. Ограничения могут относиться и к действиям опекуна или попечителя с имуществом несовершеннолетнего.

В Законе города Москвы от 14 апреля 2010 г. № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве» конкретизируются положения о мерах по охране и учету имущества несовершеннолетних при таких формах их устройства, как приемная и патронатная семья. Приемный родитель (приемные родители) ведет (ведут) в письменной форме учет расходов денежных средств, выделяемых на

---

<sup>170</sup> Часть 3 статьи 16 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>171</sup> Часть 4 статьи 16 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>172</sup> Часть 4 статьи 15 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

содержание ребенка, и представляет (представляют) соответствующий отчет в уполномоченный орган в сфере опеки, попечительства и патронажа по месту жительства в срок, указанный в договоре о приемной семье, в соответствии с федеральным законодательством<sup>173</sup>.

Патронатный воспитатель ведет учет расходов денежных средств, выделяемых на содержание ребенка, переданного на патронатное воспитание. Сведения об израсходованных денежных средствах представляются в письменной форме один раз в три месяца в уполномоченный орган в сфере опеки, попечительства и патронажа, если иное не установлено в договоре о патронатном воспитании<sup>174</sup>.

Необходимо отметить, что в ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусматривается такая формы защиты прав и интересов ребенка, оставшегося без родительского попечения, как предварительные опека и попечительство<sup>175</sup>. Временно назначенные опекун или попечитель не обладают правом распоряжаться имуществом подопечного от его имени и давать согласие на совершение подопечным сделок по распоряжению своим имуществом<sup>176</sup>. В период предварительных опеки и попечительства указанные действия временно совершает на основании п. 2 ст. 123 СК РФ сам орган опеки и попечительства.

**Передача имущества (части имущества) ребенка в доверительное управление** преследует цель более эффективного включения данного имущества в хозяйственный оборот, предотвращения убытков и извлечения из него дохода. При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении таким

---

<sup>173</sup> Часть 5 статьи 11 Закона города Москвы от 14 апреля 2010 г. № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве».

<sup>174</sup> Часть 6 статьи 13 Закона города Москвы от 14 апреля 2010 г. № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве».

<sup>175</sup> Статья 12 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>176</sup> Часть 4 статьи 12 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

имуществом. В этом случае законные представители (опекун, попечитель) сохраняют свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление<sup>177</sup>.

Следует иметь в виду, что само по себе эффективное использование имущества несовершеннолетнего и извлечение из него доходов, например предоставление имущества в аренду, размещение денежных средств во вклады в банк, предоставление денежных средств несовершеннолетнего в заем, участие в распределении прибыли от принадлежащих ребенку акций (долей) в уставных капитала коммерческих организаций, не требует обязательного заключения договора доверительного управления. Указанные сделки и действия, направленные на эффективное управление имуществом несовершеннолетнего, осуществляются с предварительного разрешения органов опеки и попечительства в соответствии со ст. 37 ГК РФ.

Заключение договора доверительного управления имуществом целесообразно в случаях, когда имущество ребенка представляет значительную ценность и требует постоянной эксплуатации, содержания, используется в предпринимательской деятельности. В доверительное управление передаются ценные бумаги, акции, доли в уставных капиталах коммерческих организаций, если от участника коммерческой организации, владельца ценных бумаг (доверительного управляющего, действующего в интересах участника, владельца ценных бумаг) могут потребоваться участие в корпоративных отношениях, связанных с управлением деятельностью коммерческой организацией, одобрение сделок коммерческой организации, принятие рискованных решений на рынке ценных бумаг и т.п.

Возможно заключение договора доверительного управления имуществом, когда объекты права собственности несовершеннолетнего находятся на отдаленном расстоянии от места жительства ребенка и его законного представителя, при этом требуют регулярного присутствия собственника (его законного представителя) и принятия решений, связанных с

---

<sup>177</sup> Статья 38 ГК РФ.

осуществлением контроля за использованием, содержанием имущества, уплатой обязательных платежей и взносов.

Доверительное управление имуществом несовершеннолетних относится к виду управления по основаниям, предусмотренным законом (ст. 38, ст. 1026 ГК РФ) и учреждается вследствие необходимости постоянного управления имуществом подопечного в случаях, предусмотренных ст. 38 ГК РФ. Права учредителя управления принадлежат соответственно органу опеки и попечительства (п. 2 ст. 1026 ГК РФ).

Доверительным управляющим может быть профессиональный управляющий, к которому относится индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия.

В случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, в частности для управления имуществом несовершеннолетнего, управляющим может быть также гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения (п. 1 ст. 1015 ГК РФ). Имущество несовершеннолетнего не подлежит передаче в доверительное управление непосредственно государственному органу или органу местного самоуправления, т.е. орган опеки и попечительства самостоятельно управлять имуществом подопечного несовершеннолетнего не вправе.

Доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по договору доверительного управления имуществом (п. 2 ст. 1015 ГК РФ).

При осуществлении управляющим правомочий по управлению имуществом подопечного на управляющего распространяется действие правил, предусмотренных п. 2 и 3 ст. 37 ГК РФ. Таким образом, действия доверительного управляющего подлежат такому же контролю со стороны органа опеки и попечительства, как и действия законных представителей несовершеннолетнего, если бы последние осуществляли управление имуществом. Доверительное управление имуществом с учетом особенностей, предусмотренных для сделок и действий в отношении имущества

несовершеннолетних, регулируется нормами главы 53 ГК РФ о договоре доверительного управления.

Доверительное управление имуществом несовершеннолетнего подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным ст. 1024 ГК РФ, а также в случае прекращения опеки и попечительства.

**Предоставление отчетов опекуна или попечителя о хранении, использовании имущества несовершеннолетнего подопечного и управлении таким имуществом осуществляется в соответствии со ст. 25 ФЗ «Об опеке и попечительстве» в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан».**

## ГЛАВА 17.

### КОНТРОЛЬ ОРГАНА ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА ЗА СДЕЛКАМИ С ИМУЩЕСТВОМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Органом опеки и попечительства контролируется совершение сделок с имуществом несовершеннолетних.

**Предварительное разрешение (согласие) органа опеки и попечительства** требуется на:

- совершение законными представителями (родителями, усыновителями, опекуном) сделок и иных действий от имени малолетних, влекущих уменьшение имущества малолетних или отказ от принадлежащих им прав;

- дачу согласия законными представителями несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет (родителями, усыновителями, попечителем), на совершение детьми сделок и иных действий, влекущих уменьшение имущества несовершеннолетних или отказ от принадлежащих им прав.

К указанным сделкам и действиям относятся сделки по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделки, влекущие отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любые другие действия, влекущие уменьшение имущества подопечного<sup>178</sup>. Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель - давать согласие на совершение таких сделок и других действий.

При осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка на них распространяются правила, установленные в ст. 37 ГК РФ в отношении распоряжения имуществом подопечного<sup>179</sup>. Таким образом, контроль со стороны органов опеки и попечительства осуществляется за сделками и иными действиями в отношении

---

<sup>178</sup> Пункт 2 статьи 37 ГК РФ.

<sup>179</sup> Пункт 3 статьи 60 СК РФ.

имущества как детей, лишенных родительского попечения, законными представителями которых в зависимости от формы устройства выступают опекуны (попечители), приемные родители или патронатные воспитатели, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, так и несовершеннолетних, находящихся на попечении родителей (усыновителей).

Предусмотренный п. 2 ст. 37 ГК РФ содержит исчерпывающий перечень возможных сделок и действий, которые могут повлечь уменьшение имущества несовершеннолетних, конкретизирован в ФЗ «Об опеке и попечительстве». В последнем указано на необходимость получения предварительного разрешения органа опеки и попечительства также на ряд действий, совершаемых сторонами гражданского судопроизводства и исполнительного производства:

- отказ от иска, поданного в интересах подопечного;
- заключение мирового соглашения от имени подопечного в судебном разбирательстве;
- заключение мирового соглашения с должником по исполнительному производству, в котором подопечный является взыскателем<sup>180</sup>.

При этом в ФЗ «Об опеке и попечительстве» (ст. 19, 20) предусмотрены правила в отношении некоторых видов сделок, которые должны применяться как специальные, уточняющие применение норм п. 2 ст. 37 ГК РФ и ч. 1 ст. 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве» в части порядка выдачи разрешений на сделки, определения условий, при которых допускается или не допускается выдача разрешения, обстоятельств, которыми должны руководствоваться органы опеки и попечительства при рассмотрении вопроса о предоставлении разрешения на сделки несовершеннолетних.

Специальные положения о предварительном разрешении органа и попечительства на некоторые виды сделок содержатся в ст. 292, 1157 ГК РФ, ст. 72 ЖК РФ, ст. 2 Закона о приватизации жилищного фонда.

---

<sup>180</sup> Часть 1 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».



Закрепление в законодательстве отдельных видов сделок, для совершения которых требуется разрешение органа опеки и попечительства, не отменяет действия общего правила о необходимости получения разрешения органа опеки и попечительства на любые виды сделок (совершение иных действий), влекущих уменьшение имущества несовершеннолетнего.

Нормы ст. 19 и 20 ФЗ «Об опеке и попечительстве» дополнительно к положениям ст. 37 ГК РФ предусматривают:

- виды сделок, на совершение которых разрешение органа опеки и попечительства не выдается (запреты на совершение сделок);

- условия, при выполнении которых разрешение органа опеки и попечительства может быть выдано;

- условия, на которых должна совершаться сделка (условия самой сделки) и при которых органом опеки и попечительства может быть дано разрешение.

В связи с указанными условиями в ФЗ «Об опеке и попечительстве» введено понятие «обязательные для исполнения указания в отношении распоряжения имуществом подопечных»<sup>181</sup>.

ФЗ «Об опеке и попечительстве» устанавливает следующие специальные правила применительно к отдельным видам сделок, влекущим уменьшение имущества несовершеннолетних:

- опекун вправе вносить денежные средства подопечного, а попечитель вправе давать согласие на внесение денежных средств подопечного только в кредитные организации, не менее половины акций (долей) которых принадлежат Российской Федерации. Расходование денежных средств подопечного, внесенных в кредитные организации, осуществляется с соблюдением положений гражданского законодательства о дееспособности граждан и положений п. 1 ст. 37 ГК РФ<sup>182</sup>;

- опекун не вправе заключать кредитный договор и договор займа от имени подопечного, выступающего заемщиком, а

---

<sup>181</sup> Часть 2 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>182</sup> Часть 3 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

попечитель не вправе давать согласие на заключение таких договоров, за исключением случаев, если получение займа требуется в целях содержания подопечного или обеспечения его жилым помещением. Кредитный договор, договор займа от имени подопечного в указанных случаях заключаются с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. При подаче заявления о выдаче разрешения опекун или попечитель обязан указать, за счет какого имущества будет исполнено заемное обязательство<sup>183</sup>;

- имущество подопечного не подлежит передаче в заем, за исключением случая, если возврат займа обеспечен ипотекой (залогом недвижимости)<sup>184</sup>;

- опекун не вправе заключать договор о передаче имущества подопечного в пользование, а попечитель не вправе давать согласие на заключение такого договора, если срок пользования имуществом превышает пять лет. В исключительных случаях заключение договора о передаче имущества подопечного в пользование на срок более чем пять лет допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства при наличии обстоятельств, свидетельствующих об особой выгоде такого договора, если федеральным законом не установлен иной предельный срок<sup>185</sup>.

Недвижимое имущество, принадлежащее подопечному, не подлежит отчуждению, за исключением:

1) принудительного обращения взыскания по основаниям и в порядке, которые установлены федеральным законом, в том числе при обращении взыскания на предмет залога;

2) отчуждения по договору ренты, если такой договор совершается к выгоде подопечного;

3) отчуждения по договору мены, если такой договор совершается к выгоде подопечного;

4) отчуждения жилого помещения, принадлежащего подопечному, при перемене его места жительства;

---

<sup>183</sup> Часть 4 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>184</sup> Часть 5 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>185</sup> Часть 6 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

5) отчуждения недвижимого имущества в исключительных случаях (необходимость оплаты дорогостоящего лечения и другое), если этого требуют интересы подопечного.

Для заключения сделок по отчуждению недвижимого имущества, принадлежащего подопечному, в указанных случаях требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства<sup>186</sup>. Особенности и порядок совершения перечисленных сделок будут рассмотрены в последующих главах настоящих Методических рекомендаций.

Предварительное разрешение органа опеки и попечительства выдается законным представителям ребенка (родителям, усыновителям, опекуну/попечителю), которые либо совершают сделку от имени малолетнего, либо дают согласие ребенку в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет на совершение сделки.

При совершении сделок от имени малолетнего подопечного опекун основывается на мнении подопечного, а при невозможности установления его мнения - информации о его предпочтениях, полученной от родителей малолетнего, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших малолетнему услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности<sup>187</sup>. Данное положение должно быть отнесено также к родителям (усыновителям), совершающим сделку от имени малолетнего ребенка, и по аналогии закона его следует применять к даче законными представителями согласия на сделки, совершаемые детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет. Такой подход обусловлен требованиями ст. 12 Конвенции о правах ребенка и ст. 57 СК РФ.

Для предварительного разрешения и обязательных для исполнения указаний органа опеки и попечительства предусмотрена письменная форма (распоряжение, постановление). Предварительное разрешение является ненормативным актом уполномоченного органа в сфере опеки, попечительства и патронажа, который выносится в отношении определенного круга лиц и для совершения определенных

---

<sup>186</sup> Части 1 и 2 статьи 20 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>187</sup> Пункт 4 статьи 37 ГК РФ.

действий с конкретным имуществом. По общему правилу, предусмотренному в ст. 157<sup>1</sup> ГК РФ, в предварительном разрешении (согласии) на совершение сделки должен быть определен предмет сделки, на совершение которой дается согласие. Обязательные для совершения сделки указания органа опеки и попечительства включаются в текст предварительного разрешения.

Предварительное разрешение органа опеки и попечительства или отказ в выдаче такого разрешения должны быть предоставлены родителям, усыновителям, опекуну или попечителю не позднее чем через пятнадцать дней с даты подачи заявления о предоставлении такого разрешения<sup>188</sup>.

В отношении отдельных видов сделок и действий с имуществом несовершеннолетних в специальных нормах законодательства устанавливаются особые правила. При их применении следует учитывать, что «предварительное согласие органа опеки и попечительства» и «предварительное разрешение органа опеки и попечительства» на совершение сделки (иного действия) с имуществом несовершеннолетнего являются тождественными видами решений органа опеки и попечительства.

Так, обмен жилыми помещениями, которые предоставлены по договорам социального найма и в которых проживают несовершеннолетние, являющиеся членами семей нанимателей данных жилых помещений, допускается с предварительного согласия органов опеки и попечительства. Органы опеки и попечительства отказывают в даче такого согласия в случае, если обмен жилыми помещениями, предоставленными по договорам социального найма, нарушает права или законные интересы указанных лиц. Решения органов опеки и попечительства о даче согласия на обмен жилыми помещениями или об отказе в даче такого согласия принимаются в письменной форме и предоставляются заявителям в течение четырнадцати рабочих дней со дня подачи ими соответствующих заявлений<sup>189</sup>.

---

<sup>188</sup> Часть 3 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>189</sup> Часть 4 статьи 72 ЖК РФ.

Органы опеки и попечительства вправе дать согласие на отчуждение и (или) передачу в ипотеку жилого помещения, в котором проживают находящиеся под опекой или попечительством члены семьи собственника данного жилого помещения либо оставшиеся без родительского попечения несовершеннолетние члены семьи собственника (о чем известно органу опеки и попечительства), если при этом не затрагиваются права или охраняемые законом интересы указанных лиц. В этом случае решение органов опеки и попечительства о даче согласия на отчуждение и (или) передачу в ипотеку жилого помещения, в котором проживают указанные лица, или мотивированное решение об отказе в такой согласии должно быть предоставлено заявителю в письменной форме не позднее чем через тридцать дней после даты подачи заявления с просьбой дать такое согласие<sup>190</sup>.

Необходимо обратить внимание на то, что в случае, когда речь идет об ипотеке жилого помещения, находящегося в собственности самого несовершеннолетнего, она осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации для совершения сделок с имуществом подопечных<sup>191</sup>. Таким образом, предварительное разрешение на отчуждение и (или) передачу в ипотеку жилого помещения, принадлежащего несовершеннолетнему, оформляется в общем порядке, предусмотренном ч. 3 ст. 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве»: в пятнадцатидневный срок с даты поступления заявления о выдаче разрешения.

По результатам рассмотрения заявления законных представителей несовершеннолетнего о предоставлении разрешения на совершение сделки, иного действия уполномоченный орган в сфере опеки, попечительства и патронажа может вынести одно из следующих решений:

1) о выдаче разрешения (согласия) на совершение сделки, иного действия;

---

<sup>190</sup> Пункты 2 и 3 статьи 77 Федерального закона от 16 июля 1998 г. № 102-ЗФ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (далее – *ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»*).

<sup>191</sup> Пункт 5 статьи 74 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

2) о предоставлении разрешения (согласия) на совершение сделки, иного действия с выполнением обязательных условий или указаний;

3) об отказе в выдаче разрешения (согласия) на совершение сделки, иного действия.

**Обязательные условия или указания** подразделяются на внешние (предпосылочные или сопутствующие) и внутренние (для самой сделки, ее исполнения). Внешние условия (указания) обязательны к исполнению законными представителями ребенка до заключения сделки или после ее заключения и в процессе ее исполнения в целях обеспечения соблюдения прав и интересов несовершеннолетнего ребенка. Внутренние условия (указания) – это условия самой сделки, на которых она заключается и исполняется, и обязательны для сторон сделки.

По общему правилу, обязательные условия или указания, при которых орган опеки и попечительства выдает разрешение на совершение сделки (дает законным представителем согласие на совершение сделки), основаны на требованиях закона, в которых данные условия (указания) предусмотрены или конкретизированы и которыми органу опеки и попечительства следует руководствоваться при рассмотрении заявления законных представителей о предоставлении разрешения на сделку, проекта сделки и прилагаемых документов, необходимых для ее совершения.

Так, имущество несовершеннолетнего может быть предоставлено во временное пользование иным лицам на срок, не превышающий пяти лет<sup>192</sup>, а денежные средства подопечного - внесены только в кредитные организации, не менее половины акций (долей) которых принадлежат Российской Федерации<sup>193</sup>.

В то же время имеются условия или указания, которые орган опеки и попечительства формулирует исходя из установленных законом обязательных требований, оценочного определения существа планируемой сделки и ее влияния на права и интересы несовершеннолетнего с учетом конкретных обстоятельств ситуации. Соблюдение данных условий и обеспечение контроля

---

<sup>192</sup> Часть 6 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>193</sup> Часть 3 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

органа опеки и попечительства за исполнением обязательных условий и указаний требуют повышенного внимания со стороны органа опеки и попечительства.

Такие условия или обязательные указания органа опеки и попечительства, как правило, распространяются на законных представителей ребенка и находятся за рамками отношений сторон сделки. Поэтому невыполнение такого рода условий или обязательных указаний органа опеки и попечительства не всегда может повлечь использование механизмов признания сделки недействительной, расторжения договора, взыскания убытков со стороны по сделке, заключенной в ущерб интересам ребенка. К формированию подобных обязательных указаний следует подходить очень осторожно и по возможности включать данные условия в число условий самой сделки с тем, чтобы данные условия были известны всем сторонам сделки и подлежали исполнению под угрозой применения соответствующих механизмов защиты.

Например, обязательство зачислить на счет несовершеннолетнего в банке определенную сумму денежных средств от продажи квартиры, доля в праве собственности на которую имеется у несовершеннолетнего, должно предусматриваться не только в предварительном разрешении органа опеки и попечительства, а подлежит включению в договор купли-продажи как одно из его существенных условий с закреплением обязанности покупателя перечислить соответствующую доле несовершеннолетнего часть цены квартиры на расчетный счет, открытый на имя несовершеннолетнего в банке. Исполнением этой обязанности следует обусловить передачу указанного объекта недвижимости по акту от продавца к покупателю и возможность государственной регистрации перехода права собственности к покупателю.

Отказ органа опеки и попечительства в выдаче предварительного разрешения должен быть мотивирован.

Предварительное разрешение, выданное органом опеки и попечительства, или отказ в выдаче такого разрешения могут быть оспорены в судебном порядке опекуном или попечителем, иными заинтересованными лицами, а также прокурором<sup>194</sup>.

---

<sup>194</sup> Часть 3 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

**Правовые последствия совершения сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства либо без соблюдения обязательных условий и указаний, предусмотренных в разрешении органа опеки и попечительства.**

Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки<sup>195</sup>.

Получение предварительного разрешения органа опеки и попечительства — обязательное условие совершения сделки, влекущей уменьшение имущества несовершеннолетнего, предусмотренное законом, а именно ст. 37 ГК РФ и ст.ст. 19–21 ФЗ «Об опеке и попечительстве». Нарушение предусмотренного законодательством механизма контроля со стороны органов опеки и попечительства за сделками в отношении имущества несовершеннолетних посягает на публичные интересы и нарушает права и охраняемые законом интересы детей.

Сделка, совершенная с нарушением запрета или ограничения распоряжения имуществом, вытекающих из закона, ничтожна в той части, в которой она предусматривает распоряжение таким имуществом<sup>196</sup>.

Нарушение запретов или ограничений, установленных законодательством, включая совершение сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства либо на основании разрешения органа опеки и попечительства, которое выдано в нарушение законодательного запрета на совершение сделки, влечет недействительность сделки в части распоряжения имуществом несовершеннолетнего.

Как уже отмечалось в главе 13 настоящих Методических рекомендаций, ничтожная сделка — это сделка, которая недействительна независимо от признания ее таковой судом, с

---

<sup>195</sup> Пункт 2 статьи 168 ГК РФ.

<sup>196</sup> Статья 174<sup>1</sup> ГК РФ.



момента ее совершения и не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью<sup>197</sup>. Последствия недействительности сделки заключаются в том, что каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом<sup>198</sup>.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки вправе предъявить сторона сделки, а в предусмотренных законом случаях также иное лицо<sup>199</sup>.

Требование о признании недействительной ничтожной сделки независимо от применения последствий ее недействительности может быть удовлетворено, если лицо, предъявляющее такое требование, имеет охраняемый законом интерес в признании этой сделки недействительной. Поскольку законом на органы опеки и попечительства возложены функции по контролю за сделками, затрагивающими имущественные права и интересы несовершеннолетних граждан, соответствующий орган опеки и попечительства вправе и обязан предъявить требование о применении последствий недействительности сделки для защиты и восстановления имущественных прав ребенка.

Суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки и по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных предусмотренных законом случаях<sup>200</sup>. Однако, во-первых, реализация этой правовой возможности всецело зависит от усмотрения суда, и, во-вторых, указанное право может быть осуществлено судом

---

<sup>197</sup> Пункт 1 статьи 166, пункт 1 статьи 167 ГК РФ.

<sup>198</sup> Пункт 2 статьи 167 ГК РФ.

<sup>199</sup> Пункт 3 статьи 166 ГК РФ.

<sup>200</sup> Пункт 4 статьи 166 ГК РФ.

только в рамках производства по гражданскому делу, уже возбужденному по заявлению определенного лица<sup>201</sup>.

Орган опеки и попечительства призван выполнять активную роль в защите имущественных прав детей при совершении сделок с их имуществом без предварительного разрешения органа опеки и попечительства и обязан предъявлять в таких случаях требования в суд в интересах ребенка о применении последствий недействительности ничтожной сделки.

Срок исковой давности по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки и о признании такой сделки недействительной, составляет три года. Течение срока исковой давности по указанным требованиям начинается со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки, а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, - со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать десять лет со дня начала исполнения сделки<sup>202</sup>.

Таким образом, срок исковой давности для защиты нарушенных прав и интересов несовершеннолетнего исчисляется для органа опеки и попечительства со дня, когда ему стало известно или должно было стать известно о начале исполнения сделки, на которую требовалось его предварительное разрешение, но в нарушение закона оно не было получено. Период с начала исполнения сделки до момента, когда органу опеки и попечительства стало или должно было стать известно о начале исполнения сделки, не должен превышать десяти лет.

Следует отметить, что в ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусмотрен иной способ защиты в случае совершения сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства, а именно расторжение договора, возврат имущества несовершеннолетнему и возмещение убытков,

---

<sup>201</sup> См. статью 4 ГПК РФ.

<sup>202</sup> Пункт 1 статьи 181 ГК РФ.

причиненных сторонам договора, законными представителями несовершеннолетнего<sup>203</sup>.

Указанное положение рассчитано на незамедлительное применение, когда между совершением сделки без разрешения органа опеки и попечительства и получением последним информации о такой сделке прошло немного времени и имеется реальная возможность вернуть имущество несовершеннолетнему (имущество сохранилось в натуре, не отчуждено стороной договора иным лицам). В этом случае такой способ защиты, как расторжение договора, может быть эффективным.

Следует учитывать, что в ч. 4 ст. 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусмотрены только такие правовые последствия расторжения договора, как возврат имущества, принадлежавшего подопечному, а также возмещение убытков, причиненных сторонам договора, за счет законного представителя ребенка. Взыскание убытков в пользу ребенка с другой стороны договора либо возмещение вместо возврата имущества его стоимости в ч. 4 ст. 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве» не предусмотрены, в отличие от правил ГК РФ о недействительности сделки в отношении имущества несовершеннолетнего, отчужденного без разрешения органа опеки и попечительства.<sup>204</sup> Таким образом, правовые последствия недействительности сделки, совершенной без предварительного разрешения органа опеки и попечительства, и правовые последствия расторжения такой сделки, отличаются.

Выбор способа защиты - расторжение договора или применение последствий недействительности ничтожной сделки - определяется органом опеки и попечительства исходя из того обстоятельства, сохранилось ли полученное по договору имущество у первоначального приобретателя.

В ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусматривается использование опекуном или попечителем такого способа защиты права собственности подопечных, как истребование имущества из чужого незаконного владения<sup>205</sup>.

---

<sup>203</sup> Часть 4 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>204</sup> Статьи 172, 175 ГК РФ.

<sup>205</sup> Часть 4 статьи 18 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

Истребование имущества несовершеннолетнего собственника из чужого незаконного владения (виндикация), которое отчуждено неуправомоченным лицом по безвозмездным сделкам, возможно во всех случаях<sup>206</sup>. Если же имущество приобретено возмездно у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли<sup>207</sup>.

Учитывая, что несовершеннолетние являются не полностью дееспособными гражданами, заключаемые в нарушение их прав и законных интересов сделки и иные действия законных представителей или бывших законных представителей (при отмене усыновления, лишении родительских прав, установлении конфликта интересов между родителями и детьми) не должны рассматриваться как совершенные по воле ребенка. Соответственно, имущество, выбывшее из владения несовершеннолетних в таких случаях, следует признавать утраченным помимо воли собственника – ребенка и применять ст. 302 ГК РФ, предусматривающую виндикацию, для защиты прав несовершеннолетних.

Виндикация является эффективным способом защиты в тех случаях, когда имущество несовершеннолетнего переходило во владение разных приобретателей по цепочке сделок и известен конечный приобретатель. В таких ситуациях рекомендуется не оспаривать сделки (применять последствия их ничтожности по правилам о недействительных сделках), а истребовать имущество несовершеннолетнего на основании ст. 302 ГК РФ.

Выбор способа защиты следует осуществлять с учетом Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 21 апреля 2003 г. № 6-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167

---

<sup>206</sup> Пункт 2 статьи 302 ГК РФ.

<sup>207</sup> Пункт 1 статьи 302 ГК РФ.

Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан О.М. Мариничевой, А.В. Немировской, З.А. Складной, Р.М. Складной и В.М. Ширяева», Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 апреля 2010 г. № 22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав», а также правовой позиции ЕСПЧ, выраженной в постановлении от 6 декабря 2011 г. по делу «Гладышева против России» (жалоба № 7097/10)

*По последнему делу квартира, расположенная в г. Москве, после ее незаконной приватизации была дважды продана, в результате чего оказалась в собственности заявительницы – добросовестного приобретателя. В соответствии с решением районного суда по иску Департамента жилищной политики и жилищного фонда г. Москвы право собственности заявительницы было прекращено и восстановлено право собственности города на квартиру, а заявительница с малолетним ребенком подлежала выселению без предоставления другого жилого помещения. ЕСПЧ признал, что лишение заявительницы права собственности в интересах города нарушило право заявительницы на уважение собственности, гарантированное ст. 1 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, а ее выселение нарушило право на уважение жилища, предусмотренное статьей 8 названной Конвенции. ЕСПЧ счел наиболее целесообразной формой возмещения причиненного заявительнице ущерба восстановление ее права собственности на квартиру и отмену решения о ее выселении вместе с малолетним ребенком.*

В ФЗ «Об опеке и попечительстве» указано на обязанность опекуна или попечителя по предъявлению иска об истребовании имущества несовершеннолетнего подопечного из чужого незаконного владения<sup>208</sup>. В случаях, когда имущественные права несовершеннолетних нарушены

---

<sup>208</sup> Часть 4 статьи 18 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

действиями их законных представителей, такой способ защиты вправе использовать органы опеки и попечительства. Органы опеки и попечительства представляют законные интересы подопечных, в том числе в судах, если действия опекунов или попечителей по представлению законных интересов подопечных противоречат законодательству или интересам подопечных либо если опекуны или попечители не осуществляют защиту законных интересов подопечных<sup>209</sup>. На органы опеки и попечительства возложена также защита прав и интересов несовершеннолетних в случае уклонения родителей от защиты прав и интересов детей<sup>210</sup>.

Независимо от избранного способа судебной защиты орган опеки и попечительства одновременно с подачей заявления в суд должен ходатайствовать о принятии судом в соответствии с ГПК РФ мер по обеспечению иска<sup>211</sup> (как правило, о наложении ареста на имущество) с целью предотвращения дальнейшего отчуждения имущества несовершеннолетнего.

### **Предварительное разрешение на взаимосвязанные сделки.**

В практике часто встречаются ситуации, связанные с необходимостью улучшения жилищных условий несовершеннолетнего, проживающего в семье, посредством вложения в приобретение или строительство нового жилья денежных средств от продажи жилого помещения ребенка, наряду с вложением средств других членов семьи. В этом случае с целью минимизации рисков для несовершеннолетнего члены его семьи передают ребенку право собственности на имеющееся у кого-либо из родственников жилое помещение (долю в праве на жилое помещение), а средства, вырученные от продажи жилого помещения несовершеннолетнего, направляют на строительство (приобретение) нового жилья.

Другой распространенный способ улучшения жилищных условий несовершеннолетнего состоит в мене жилыми

---

<sup>209</sup> Пункт 8 части 1 статьи 8 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>210</sup> Пункт 1 статьи 121 СК РФ.

<sup>211</sup> Статьи 139, 140 ГПК РФ.

помещениями между членами семьи, когда меньшее по площади жилое помещение ребенка переходит в собственность другого члена семьи взамен на большее по площади жилое помещение родственника, которое становится собственностью несовершеннолетнего.

При решении органом опеки и попечительства вопроса о выдаче предварительного разрешения в случае взаимосвязанных сделок, предусматривающих отчуждение имущества несовершеннолетних, но в своей совокупности направленных к выгоде ребенка, органы опеки и попечительства должны учитывать следующее.

В Докладе о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году отмечается, что в этих случаях органы опеки и попечительства не вправе произвольно запрещать сделки по отчуждению имущества несовершеннолетних детей, совершаемые их родителями.

*В 2012 г. в аппарат Уполномоченного по правам человека в городе Москве обратилась многодетная мать Щ. с жалобой на отказ органа опеки и попечительства в выдаче разрешения на заключение договора купли-продажи однокомнатной квартиры. Из представленных документов следовало, что Щ. и ее несовершеннолетний сын Р., 1997 г.р., - сосособственники отдельной однокомнатной квартиры общей площадью 35,2 кв. м в г. Москве с долями в праве общей долевой собственности 1/3 у Р. и 2/3 у Щ. Кроме того, Щ. и ее родная сестра являлись сосособственниками отдельной двухкомнатной квартиры общей площадью 44,6 кв. м в г. Москве с долей в праве общей долевой собственности по 1/2 за каждой из них.*

*В целях улучшения жилищных условий семьи путем строительства коттеджа в Московской области, заключив соответствующие договоры и оплатив по ним первоначальные авансовые суммы (при этом не имея достаточных средств для оплаты по договорам в полном объеме), Щ. обратилась в орган опеки и попечительства с просьбой дать разрешение на оформление договора купли-продажи указанной однокомнатной квартиры с одновременным дарением несовершеннолетнему сыну Р. принадлежащих ей 4/10 долей в*

*праве общей долевой собственности в двухкомнатной квартире, где ее сын зарегистрирован по месту жительства и будет проживать.*

*Органом опеки и попечительства Щ. было отказано в выдаче разрешения на заключение договора купли-продажи на данных условиях на основании того, что сделка не соответствует интересам несовершеннолетнего Р. и дарение ему 4/10 долей в двухкомнатной квартире прикрывает сделку купли-продажи однокомнатной квартиры и правовых последствий иметь не может. Таким образом, взаимосвязанные сделки были признаны органом опеки и попечительства прикрывающими приобретение родителем доли в праве на квартиру ребенка и передачу ребенку взамен его имущества доли родителя в праве на иную квартиру, при том, что такие сделки (родственная мена, или дарение имущества ребенку взамен на отчуждение его собственности для вложения средств на общесемейные нужды) формально подпадают под запрет, предусмотренный п. 3 ст. 37 ГК РФ.*

В подобных случаях целесообразными представляются включение несовершеннолетнего в число собственников (будущих собственников) недвижимости, приобретаемой на средства, вырученные от отчуждения собственности ребенка; зачисление вырученных средств на счет ребенка и их расходование на приобретение имущества в доле, причитающейся несовершеннолетнему, под контролем органа опеки и попечительства.

В приведенном случае заключение родителем договора на строительство жилого дома состоялось до принятия решения о продаже квартиры, доля в праве на которую находилась в собственности ребенка, таким образом, несовершеннолетний изначально участником отношений по строительству нового жилого помещения не являлся. Поэтому условием выдачи предварительного разрешения на сделку по отчуждению имущества несовершеннолетнего, наряду с передачей в собственность ребенка части имущества (жилого помещения) родителей, могло стать требование о внесении изменений в договор строительного подряда или договор участия в долевом



строительстве в части включения несовершеннолетнего в число будущих собственников строящегося объекта.

При рассмотрении планируемой сделки по отчуждению жилого помещения, принадлежащего ребенку (доля в праве на которое принадлежит ребенку), орган опеки и попечительства должен принимать во внимание:

- цели отчуждения квартиры (доли);
- условия отчуждения (возмездность, соответствие цены сделки рыночным условиям, короткие сроки оплаты, переход права собственности на квартиру к покупателю только после получения расчета по сделке);
- направление средств от сделки на удовлетворение интересов ребенка и приобретение в собственность ребенка иного жилого помещения взамен отчуждаемого без ухудшения имущественного положения ребенка;
- выявление дополнительных выгод для несовершеннолетнего от сделки.

Условием выдачи органом опеки и попечительства предварительного разрешения на сделку выступает приобретение на вырученные от продажи имущества несовершеннолетнего иного имущества (жилого помещения) либо зачисление денежных средств на счет несовершеннолетнего с последующим использованием этих средств на приобретение имущества в собственность ребенка. При этом отсутствие у несовершеннолетнего иного жилого помещения, в котором несовершеннолетний сможет проживать в случае продажи жилого помещения по сделке, на которую испрашивается разрешение органа опеки и попечительства, является значительным рисковым фактором.

В то же время органу опеки и попечительства необходимо учитывать уровень материальной обеспеченности семьи и сложившиеся на рынке цены на недвижимость, включая их дифференциацию для строящегося и готового жилья, когда у семьи объективно отсутствует возможность купить ребенку (семье, включая ребенка) жилье прежде, чем будет продано имеющееся жилое помещение.

Отношения по строительству жилья являются длящимися и более рискованными для несовершеннолетних, поэтому

продажа имеющейся у ребенка квартиры (доли в праве на нее) с вложением средств в строящееся жилье, как правило, не является оптимальным вариантом соблюдения имущественных интересов несовершеннолетнего, если взамен отчуждаемой собственности предоставление ребенку иного жилого помещения не гарантировано.

### **Расходование средств материнского капитала**

В соответствии с ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» средства материнского капитала могут быть направлены на улучшение жилищных условий. Расходование средств материнского капитала осуществляется под контролем со стороны органов опеки и попечительства в связи с объединением данных средств со средствами несовершеннолетних, полученными от продажи принадлежащего им имущества, либо распоряжением средствами материнского (семейного) капитала усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями ребенка (детей) в случае возникновения права на указанные средства непосредственно у ребенка.

Следует иметь в виду, что распоряжение средствами материнского (семейного) капитала, право на который возникло у ребенка (детей), оставшегося (оставшихся) без попечения родителей и находящегося (находящихся) в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, допускается не ранее достижения им (ими) совершеннолетия либо приобретения им (ими) дееспособности в полном объеме до достижения совершеннолетия.

Порядок и условия распоряжения средствами материнского капитала на улучшение жилищных условий регламентируются ст. 10 ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» и постановлением Правительства Российской Федерации от 12 декабря 2007 г. № 862 «О правилах направления средств (части средств) материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий».

Обязательным условием улучшения жилищных условий при любых способах приобретения (строительства, реконструкции) жилых помещений с использованием средств

материнского капитала является оформление жилого помещения в общую собственность родителей и детей с определением размера долей по соглашению<sup>212</sup>.

Указанное требование об оформлении жилого помещения в долевую собственность родителей и детей часто не выполняется. В случае неисполнения указанного требования для защиты имущественных прав несовершеннолетнего ребенка необходимо обращаться в суд с иском о признании за несовершеннолетним права собственности на долю в жилом помещении, приобретенном за счет средств материнского (семейного) капитала.

Как правило, одних средств материнского (семейного) капитала для улучшения жилищных условий семьи оказывается недостаточно, а для привлечения дополнительных средств требуется совершить ряд сделок, например, продать имеющееся жилое помещение, доля в праве на которое принадлежит несовершеннолетнему, получить кредит в банке под залог (ипотеку) приобретаемого жилого помещения. Сделка по отчуждению или залогоу (ипотеке) принадлежащего несовершеннолетнему жилого помещения может быть совершена с предварительного разрешения органа опеки и попечительства<sup>213</sup>.

Условием выдачи органом опеки и попечительства разрешения должно быть приобретение на полученные от продажи жилого помещения доходы иного жилого помещения в собственность несовершеннолетнего, в том числе общую долевую собственность с другими членами семьи. В этом случае орган опеки и попечительства имеет возможность проконтролировать оформление приобретаемого жилого помещения на доходы от продажи имущества ребенка и средства материнского (семейного) капитала в собственность несовершеннолетнего, учитывая:

---

<sup>212</sup> Часть 4 статьи 10 ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей».

<sup>213</sup> Пункт 2 статьи 37 ГК РФ, пункт 1 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве», пункт 5 статьи 74 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

- размер вложений денежных средств самого ребенка в приобретаемое жилье;
- долю, которая должна приходиться на каждого члена семьи, родителей и всех несовершеннолетних детей с учетом распределения средств материнского (семейного) капитала;
- размер процентов по кредиту. Рекомендуется оплату процентов по кредитному договору (договору займа), полученному для приобретения жилого помещения, относить на родителей как дееспособных граждан, имеющих доходы и обязанных заботиться о своих несовершеннолетних детях.

### **Ипотека**

Предоставляя предварительное разрешение на совершение сделки по приобретению недвижимости в собственность несовершеннолетнего под залог недвижимости (ипотеку), органу опеки и попечительству надлежит внимательно исследовать условия сделки, определить их разумность и исполнимость, источники погашения кредитного (заемного) обязательства, риски от заключения сделки, порядок и условия обращения взыскания на объект ипотеки.

Ипотека жилого дома или квартиры, находящихся в собственности несовершеннолетних граждан, осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации для совершения сделок с имуществом подопечных<sup>214</sup>, следовательно, с предварительного разрешения органа опеки и попечительства<sup>215</sup>. На практике в ипотеку банку передается жилое помещение, приобретаемое на кредитные средства по ипотечному кредиту, предоставленному для покупки указанного жилого помещения. Сделки по приобретению жилых помещений (иной недвижимости) под залог такой недвижимости также должны совершаться с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Более подробно указанные сделки рассматриваются в главе 19 настоящих Методических рекомендаций.

---

<sup>214</sup> Пункт 5 статьи 74 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

<sup>215</sup> Пункт 2 статьи 37 ГК РФ, часть 1 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

## **Договоры об участии в долевом строительстве многоквартирных домов.**

Особого внимания заслуживают договоры об участии в долевом строительстве многоквартирных домов, в результате которых у участника возникает право собственности на жилое помещение и долю в праве общей собственности на общее имущество многоквартирного дома. Привлечение денежных средств несовершеннолетних для приобретения строящегося жилья возможно только теми способами, которые предусмотрены в Федеральном законе от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее – *ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов»*), а именно:

- на основании договора участия в долевом строительстве;
- путем выпуска эмитентом, имеющим в собственности или на праве аренды, праве субаренды земельный участок и получившим в установленном порядке разрешение на строительство на этом земельном участке многоквартирного дома, облигаций особого вида - жилищных сертификатов, закрепляющих право их владельцев на получение от эмитента жилых помещений в соответствии с законодательством Российской Федерации о ценных бумагах;
- жилищно-строительными и жилищными накопительными кооперативами в соответствии с федеральными законами, регулирующими деятельность таких кооперативов<sup>216</sup>.

При рассмотрении вопроса о предоставлении разрешения на сделку по привлечению средств несовершеннолетнего для строительства жилого помещения в многоквартирном доме следует проверять:

- соответствие способа привлечения средств гражданина ч. 2 ст. 1 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов»;

---

<sup>216</sup> Часть 2 статьи 1 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов».

- наличие у застройщика права на привлечение средств граждан для долевого строительства многоквартирного дома<sup>217</sup>;
- соответствие договора участия в долевом строительстве обязательным условиям<sup>218</sup>;
- соблюдение застройщиком процедуры государственной регистрации договора участия в долевом строительстве<sup>219</sup>;
- соблюдение застройщиком условия страхования своей гражданской ответственности<sup>220</sup>.

Кроме того, органу опеки и попечительства необходимо оценить возможность исполнения договора несовершеннолетним участником долевого строительства, источники средств для оплаты стоимости объекта по договору, продолжительность строительства и ввода в эксплуатацию многоквартирного дома, наличие у ребенка в собственности или на праве пользования иного жилого помещения для проживания в период строительства нового объекта недвижимости.

Несмотря на значительные законодательные гарантии прав участника долевого строительства риски от участия в долевом строительстве остаются достаточно высокими вследствие различных факторов, в числе которых удорожание строительства в период его осуществления, недобросовестность действий застройщика, строительные риски, вероятность изменения финансового положения участника долевого строительства.

При выдаче разрешения на участие несовершеннолетнего в качестве члена жилищно-строительного кооператива, являющегося допустимым способом привлечения средств граждан для долевого строительства объектов недвижимости, следует учитывать, что несовершеннолетние вправе быть

---

<sup>217</sup> Статья 3 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов».

<sup>218</sup> Статья 4 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов».

<sup>219</sup> Статья 17 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов».

<sup>220</sup> Статья 15<sup>2</sup> ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов».

членами кооперативов в соответствии с законодательством о кооперативах по достижении возраста шестнадцати лет<sup>221</sup>.

### **Особенности уступки прав по договору участия в долевом строительстве многоквартирных домов.**

Привлечение средств граждан, связанное с возникающим у граждан правом собственности на жилые помещения в многоквартирных домах, которые на момент привлечения таких денежных средств граждан не введены в эксплуатацию, допускается только способами, которые предусмотрены ч. 2 ст. 1 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов» и рассмотрены выше. Поэтому законодательно установлен запрет на передачу гражданам прав путем уступки требования по договорам, которые заключены юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями и связаны с инвестиционной деятельностью по строительству (созданию) многоквартирных домов и после исполнения которых у граждан возникает право собственности на жилое помещение в строящемся доме (создаваемом) многоквартирном доме (ч. 3 ст. 1 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов»).

Таким образом, приобретать права на строящиеся помещения в многоквартирном доме гражданами у юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей посредством уступки прав требований нельзя, такие сделки незаконны. Как правило, такие договоры уступки не проходят государственную регистрацию, как это предусмотрено для договоров участия в долевом строительстве<sup>222</sup>, юридическое лицо и (или) индивидуальный предприниматель не отвечает требованиям и условиям, предъявляемым законом к застройщикам и дающим им право на привлечение денежных средств граждан. Приобретение гражданином прав на строящееся жилое помещение посредством механизма уступки этих прав юридическим лицом и (или) индивидуальным

---

<sup>221</sup> Пункт 2 статьи 26 ГК РФ.

<sup>222</sup> Статья 17 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов»

предпринимателем создает неоправданные риски: приобретения гражданином самовольной постройки, право собственности на которую не может быть в дальнейшем признано и зарегистрировано; строительства дома на незаконно занятом застройщиком земельном участке; наличия нескольких конкурирующих между собой приобретателей строящегося помещения и др. Расходование денежных средств, принадлежащих несовершеннолетнему, на приобретение жилого помещения посредством уступки прав требований у организации и (или) индивидуального предпринимателя недопустимо и не может быть одобрено органом опеки и попечительства.

В то же время может быть разрешена органом опеки и попечительства уступка прав требований по заключенным и зарегистрированным в установленном законом порядке договорам участия в долевом строительстве многоквартирных домах между участниками долевого строительства, являющимися гражданами, не зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей. Согласно ст. 11 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов» уступка участником долевого строительства прав требований по договору допускается только после уплаты им цены договора или одновременно с переводом долга на нового участника долевого строительства в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.

Уступка участником долевого строительства прав требований по договору допускается с момента государственной регистрации договора до момента подписания сторонами передаточного акта или иного документа о передаче объекта долевого строительства.

Порядок и условия уступки прав требований и перевода долга регламентированы положениями параграф 1 и 2 главы 24 Гражданского кодекса РФ, согласно которым при уступке прав требований не требуется согласие должника (застройщика), если иное не предусмотрено законом или договором участия в долевом строительстве (п. 2 ст. 382 ГК РФ). При переводе долга, если уступающим участником не оплачена цена по договору, необходимо согласие кредитора (застройщика), без которого



перевод долга считается ничтожным (п. 2 ст. 391 ГК РФ). Необходимость одновременного с уступкой права требования перевода долга по договору участия в долевом строительстве с одного участника на другого возникает, если уступающим участником (цедентом) не оплачена застройщику цена по договору. Таким образом, при получении новым участником (цессионарием) по договору уступки прав требований к застройщику, на этого нового участника переходит долг по оплате неоплаченной стоимости долевого строительства (ч. 2 ст. 11 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов»).

В силу ст. 389 ГК РФ уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Соглашение об уступке требования по сделке, требующей государственной регистрации, должно быть зарегистрировано в порядке, установленном для регистрации этой сделки, если иное не установлено законом. К форме перевода долга соответственно применяются правила, содержащиеся в статье 389 ГК РФ.

Аналогичные требования предусмотрены в ст. 17 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов», согласно которой договор участия в долевом строительстве многоквартирного дома и (или) уступка прав требований по договору подлежат государственной регистрации в органах, осуществляющих государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, на территории регистрационного округа по месту нахождения строящихся (создаваемых) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, для строительства которых привлекаются денежные средства в соответствии с данным договором, в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

## ГЛАВА 18.

### ЗАЩИТА ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

#### **Защита жилищных прав ребенка, являющегося членом (бывшим членом) семьи собственника жилого помещения.**

В соответствии с ЖК РФ в случае прекращения семейных отношений с собственником жилого помещения право пользования данным жилым помещением за бывшим членом семьи собственника этого жилого помещения не сохраняется, если иное не установлено соглашением между собственником и бывшим членом его семьи<sup>223</sup>.

Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка<sup>224</sup>, в том числе на его жилищные права. Прекращение семейных отношений между родителями несовершеннолетнего ребенка, проживающего в жилом помещении, находящемся в собственности одного из родителей, не влечет за собой утрату ребенком права пользования жилым помещением в контексте правил ч. 4 ст. 31 ЖК РФ.<sup>225</sup> Следует также учитывать, что ребенок, в отношении которого родители (один из них) лишены родительских прав, сохраняет право пользования жилым помещением.<sup>226</sup>

В ЖК РФ предусматривается такая гарантия жилищного обеспечения несовершеннолетнего в случае прекращения семейных отношений с собственником жилого помещения, не являющимся родителем ребенка, как временное сохранение права пользования жилым помещением на основании решения суда, если у ребенка отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, а также если его имущественное положение и другие

---

<sup>223</sup> Часть 4 статьи 31 ЖК РФ.

<sup>224</sup> Пункт 1 статьи 55 СК РФ.

<sup>225</sup> Пункт 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации».

<sup>226</sup> Пункт 4 статьи 71 СК РФ.

заслуживающие обстоятельства не позволяют его законному родителю обеспечить ребенка иным жилым помещением<sup>227</sup>.

Срок, на который право пользования жилым помещением сохраняется за ребенком по решению суда, может быть длительным и составлять с учетом особенностей конкретной ситуации несколько лет, в частности определяться до достижения ребенком (детьми) совершеннолетия.

Гарантией обеспечения жилищных прав детей служит также сохранение судом до совершеннолетия ребенка права пользования жилым помещением за его родителем - бывшим супругом, непосредственно осуществляющим воспитание ребенка. При этом суд вправе по требованию бывшего члена семьи собственника одновременно возложить на собственника жилого помещения обязанность по обеспечению другим жилым помещением бывших членов его семьи, в пользу которых собственник исполняет алиментные обязательства<sup>228</sup>. Круг родственников, которые несут алиментные обязанности в отношении несовершеннолетних детей, и основания возникновения алиментных обязательств определены СК РФ. К таким лицам относятся обладающие необходимыми для уплаты алиментов средствами трудоспособные братья, сестры, а также дедушки и бабушки, если несовершеннолетние нуждаются в помощи и не могут получать содержание от своих родителей<sup>229</sup>.

При защите в судебном порядке жилищных прав ребенка при указанных обстоятельствах следует руководствоваться разъяснениями, данными в п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации».

Собственник жилого помещения вправе по своему усмотрению отчуждать свое имущество в собственность другим лицам<sup>230</sup>. Переход права собственности на жилое помещение к другому лицу является основанием для прекращения права

---

<sup>227</sup> Часть 4 статьи 31 ЖК РФ.

<sup>228</sup> Часть 4 статьи 31 ЖК РФ.

<sup>229</sup> Статьи 93, 94 СК РФ.

<sup>230</sup> Пункт 2 статьи 209 ГК РФ.

пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника, если иное не установлено законом<sup>231</sup>. В таких случаях прекращается право пользования даже тех бывших членов семьи собственника, за которыми по решению суда временно сохранено право пользования жилым помещением собственника, и такие лица подлежат выселению на основании решения суда<sup>232</sup>.

В случае отчуждения собственником жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние дети, имеющие родительское попечение, следует руководствоваться правовыми позициями Конституционного Суда Российской Федерации, выраженными в Постановлении Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой.

В ГК РФ (в редакции Федерального закона от 30 декабря 2004 г. № 213-ФЗ) предусмотрен ограниченный контроль органов опеки и попечительства за сделками по отчуждению жилых помещений, в которых проживают несовершеннолетние дети: согласие (предварительное разрешение) органа опеки и попечительства на такие сделки требуется только в случае, если несовершеннолетние остались без попечения родителей, о чем известно органу опеки и попечительства, и при этом затрагиваются права или охраняемые законом интересы указанных несовершеннолетних<sup>233</sup>.

Дети считаются оставшимися без попечения родителей при обстоятельствах, перечисленных в ст. 1 ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей», например в случаях отбывания родителями наказания в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, их нахождения в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений, уклонения от воспитания своих детей или от защиты их прав и интересов, отказа взять своих

---

<sup>231</sup> Пункт 2 статьи 292 ГК РФ.

<sup>232</sup> Часть 5 статьи 31, часть 1 статьи 35 ЖК РФ, пункт 19 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации».

<sup>233</sup> Пункт 4 статьи 292 ГК РФ.

детей из образовательных организаций, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги.

Постановлением Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой п. 4 ст. 292 ГК РФ в части, определяющей порядок отчуждения жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника данного жилого помещения, если при этом затрагиваются их права или охраняемые законом интересы, признан не соответствующим Конституции Российской Федерации, ее ст. 38 (ч. 2), 40 (ч. 1), 46 (ч. 1) и 55 (ч. 2 и 3), в той мере, в какой содержащееся в нем регулирование - по смыслу, придаваемому ему сложившейся правоприменительной практикой, - не позволяет при разрешении конкретных дел, связанных с отчуждением жилых помещений, в которых проживают несовершеннолетние, обеспечивать эффективную государственную, в том числе судебную, защиту прав тех из них, кто формально не отнесен к находящимся под опекой или попечительством или к оставшимся (по данным органа опеки и попечительства на момент совершения сделки) без родительского попечения, но либо фактически лишен его на момент совершения сделки по отчуждению жилого помещения, либо считается находящимся на попечении родителей, при том, однако, что такая сделка - вопреки установленным законом обязанностям родителей - нарушает права и охраняемые законом интересы несовершеннолетнего.

Защита нарушенных жилищных прав детей, не лишенных родительского попечения, при отчуждении собственником жилого помещения должна осуществляться в судебном порядке с учетом правовых позиций, выраженных в Постановлении Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой.

Как применяется на практике подход, изложенный в Постановлении КС РФ № 13-П демонстрирует опубликованное в 2014 г. в Бюллетене Верховного Суда Российской Федерации (№ 6) кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 15 октября 2013 г. № 5-КГ13-88.

*М., действующая в интересах несовершеннолетних В. и О., обратилась в суд с иском к П., С. о признании договора дарения*

*доли квартиры недействительным, применении последствий недействительности сделки, аннулировании в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним записи о регистрации права собственности на долю в жилом помещении.*

*В обоснование иска М. указала на то, что с 29 июля 1994 г. по 22 июля 2008 г. состояла в браке с П., от брака имеет двоих несовершеннолетних детей - дочь В. и сына О. Спорная квартира признана совместно нажитым имуществом, и после раздела совместно нажитого имущества супругов в спорной квартире ей и П. принадлежало по 1/2 доли в праве собственности каждому. Впоследствии по договору дарения от 9 марта 2011 г. она подарила 1/3 доли от принадлежащей ей 1/2 доли в праве на спорную квартиру дочери В. В результате в спорной квартире М. принадлежало 1/3 доли, В. - 1/6 доли и ответчику П. - 1/2 доли. М. вместе с детьми зарегистрирована и постоянно проживает в спорной квартире, другого места жительства у них не имеется. П., будучи зарегистрированным в спорной квартире, в 2005 г. выехал из нее и больше в ней не проживал. По договору дарения от 20 апреля 2012 г. П. подарил принадлежащую ему 1/2 доли в праве собственности на спорную квартиру С. Согласие органов опеки и попечительства на совершение данной сделки получено не было. Указанная сделка, по мнению М., нарушила права несовершеннолетних О. и В., поскольку заключена с нарушением закона и совершена с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности.*

*Решением районного суда г. Москвы от 18 сентября 2012 г. в удовлетворении иска М., действующей в интересах несовершеннолетних В. и О., отказано. Определением Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 20 ноября 2012 г. решение суда оставлено без изменения.*

*Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации 15 октября 2013 г. удовлетворила кассационную жалобу М., отменила вынесенные судебные постановления и передала дело на новое судебное рассмотрение.*

*Разрешая спор и отказывая в удовлетворении требований М., действующей в интересах несовершеннолетних В. и О., суд*

исходил из того, что несовершеннолетние В. и О. не относятся к категории детей, оставшихся без попечения родителей, поэтому согласие органов опеки и попечительства на сделку по отчуждению П. доли в праве собственности на квартиру не требовалось. При этом суд пришел к выводу, что оспариваемой сделкой права несовершеннолетних детей не нарушены, так как несовершеннолетние проживают с матерью в спорной квартире, несовершеннолетний О. сохранил право пользования квартирой, М. и несовершеннолетней В. суммарно принадлежит 1/2 доли в праве собственности на спорную квартиру, поэтому проживание истца с детьми во всей квартире нарушает права другого собственника на совместное пользование жилым помещением и местами общего пользования.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации не согласилась с выводами суда, так как они основаны на неправильном толковании и применении норм материального права к отношениям сторон и сделаны с существенным нарушением норм процессуального права.

В соответствии со ст. 168 ГК РФ (в редакции, действовавшей на момент совершения договора дарения от 20 апреля 2012 г.) сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

В силу ст. 169 ГК РФ (в редакции, действовавшей на момент совершения договора дарения от 20 апреля 2012 г.) сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна<sup>234</sup>.

---

<sup>234</sup> Федеральным законом от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» статьи 168 и 169 ГК РФ изложены в новой редакции, но, как и ранее, служат правовым основанием для предъявления в суд требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки в интересах детей в случаях нарушения их прав при отчуждении жилого помещения. По вопросу о выборе способа защиты прав детей (вида исковых требований) в конкретном случае нарушения их прав см. главу 6 настоящих Методических рекомендаций.

*Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации сослалась на правовые позиции, выраженные в Постановлении Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой. В нем, в частности, указано на то, что забота о детях, их воспитание как обязанность родителей, по смыслу ст. 38 (ч. 2) Конституции Российской Федерации, предполагают, что ущемление прав ребенка, создание ему немотивированного жизненного дискомфорта несовместимы с самой природой отношений, исторически сложившихся и обеспечивающих выживание и развитие человека как биологического вида (абз. первый п. 3 Постановления Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой).*

*В силу ст. 38 (ч. 2) и 40 (ч. 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее ст. 17 (ч. 3), согласно которой осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц, родители при отчуждении принадлежащего им на праве собственности жилого помещения не вправе произвольно и необоснованно ухудшать жилищные условия проживающих совместно с ними несовершеннолетних детей, и во всяком случае их действия не должны приводить к лишению детей жилища. Иное означало бы невыполнение родителями - вопреки предписанию ст. 38 (ч. 2) Конституции Российской Федерации - их конституционных обязанностей и приводило бы в нарушение ст. 55 (ч. 2 и 3) и 56 (ч. 3) Конституции Российской Федерации к умалению и недопустимому ограничению права детей на жилище, гарантированного ст. 40 (ч. 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее ст. 38 (ч. 2) (абз. первый п. 4 Постановления Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой).*

*По смыслу ст. 17 (ч. 3), 38 (ч. 2) и 40 (ч. 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее ст. 35 (ч. 2), при отчуждении собственником жилого помещения, в котором проживает его несовершеннолетний ребенок, должен соблюдаться баланс их прав и законных интересов. Нарушен или не нарушен баланс прав и законных интересов при наличии спора о праве в конечном счете, по смыслу ст. 46 и 118 (ч. 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее ст. 38*



*(ч. 2) и 40 (ч. 1), должен решать суд, который правомочен, в том числе с помощью гражданско-правовых компенсаторных или правосстановительных механизмов, понудить родителя - собственника жилого помещения к надлежащему исполнению своих обязанностей, связанных с обеспечением несовершеннолетних детей жилищем, и тем самым к восстановлению их нарушенных прав или законных интересов (абз. третий п. 4 Постановления Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой).*

*Согласно п. 1 ст. 63 СК РФ родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей. Защита прав и интересов детей возлагается на их родителей (п. 1 ст. 64 СК РФ). В соответствии с п. 1 ст. 65 СК РФ обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей.*

*В силу ч. 2 ст. 56 ГПК РФ суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались.*

*С учетом приведенных требований материального закона и правовых позиций, изложенных в Постановлении Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой, по данному делу юридически значимым для правильного разрешения исковых требований М. являлось выяснение вопроса о соблюдении П. при совершении сделки по отчуждению доли в праве собственности на жилое помещение жилищных и иных прав несовершеннолетних детей, зарегистрированных и постоянно проживающих в спорном жилом помещении.*

*Однако суд вопрос о соблюдении П. жилищных и иных прав несовершеннолетних детей при совершении им сделки по отчуждению принадлежащей ему доли в праве собственности на жилое помещение (договора дарения) в пользу С. применительно к настоящему делу исходя из положений СК РФ и правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации не выяснял, ограничившись в решении общей*

ссылкой на то, что П. родительских прав в отношении несовершеннолетних детей не лишен и после заключения договора дарения право пользования жилым помещением у детей сохранено, а жилищные права несовершеннолетних не могут являться предметом договора дарения.

Обратившись в суд с требованием о признании договора дарения доли квартиры недействительным, М., действующая в интересах несовершеннолетних В. и О., в обоснование иска указывала на то, что в спорной квартире ответчик П. не проживает с 2005 г., воспитанием детей не занимается, уклоняется от защиты их прав и законных интересов. В нарушение установленной законом обязанности заботиться о детях, в том числе об их достойном и максимально комфортном проживании в жилом помещении, он заключил безвозмездный договор отчуждения своей доли постороннему лицу, не члену семьи, вынуждая тем самым разнополых детей поселиться в одной комнате вместе с матерью, фактически принуждая детей соседствовать в одной квартире с посторонними людьми и создавая для детей жизненный дискомфорт. П., полагала истец, действовал намеренно с целью лишить детей возможности пользоваться обеими комнатами квартиры в силу нежелания выполнять свой родительский долг.

В подтверждение оснований иска М. представила в суд ряд доказательств. Между тем судом имеющие существенное правовое значение для правильного разрешения настоящего спора фактические основания иска и доказательства, их подтверждающие, при рассмотрении дела не были проверены и исследованы с учетом положений ст. 63 - 65 СК РФ и п. 4 ст. 292 ГК РФ, как того требует ст. 67 ГПК РФ.

Таким образом, суд, по сути, уклонился от осуществления правосудия по данному гражданскому делу, мотивируя отказ в удовлетворении исковых требований о признании договора дарения доли квартиры недействительным по основаниям, предусмотренным ст. 168 ГК РФ, положениями ст. 209 ГК РФ о полномочиях собственника, подразумевая, что отец несовершеннолетних детей как собственник 1/2 доли в праве собственности на спорную квартиру мог распорядиться ею по

*собственному усмотрению, в частности подарить иному лицу. Тем самым суд фактически освободил П. от выполнения обязанностей родителя по созданию нормальных жилищных и иных условий для своих детей, возложив данную обязанность лишь на мать несовершеннолетних М., чем также допустил нарушение норм ст. 61 СК РФ, согласно которой родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.*

*В обоснование иска М. ссылалась на нормы не только ст. 168 ГК РФ, но и ст. 169 ГК РФ о недействительности сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности. К таким сделкам можно отнести, в частности, сделки, нарушающие основополагающие принципы российского правопорядка, определенные в Конституции Российской Федерации. Согласно ч. 1 и 2 ст. 38, Конституции Российской Федерации материнство и детство, семья находятся под защитой государства; забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей.*

*С учетом положений Конституции Российской Федерации и правовых позиций, отраженных в Постановлении Конституционного Суда № 13-П по делу Чадаевой, совершение родителем, сознательно не проявляющим заботу о благосостоянии детей и фактически оставляющим детей без своего родительского попечения, умышленных действий, направленных на совершение сделки по отчуждению жилого помещения (или доли в праве собственности на жилое помещение) в пользу иного лица, с целью ущемления прав детей, в том числе жилищных, может свидетельствовать о несовместимом с основами правопорядка и нравственности характере подобной сделки и злоупотреблении правом. Судом нормы ст. 169 ГК РФ в таком контексте к разрешению спора применены не были.*

*Кроме того, в судебном заседании Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации М. пояснила, что после принятия судами первой и апелляционной инстанций обжалуемых судебных постановлений спорная 1/2 доли в праве собственности на квартиру неоднократно отчуждалась по гражданским сделкам ее собственниками, в*

связи с чем в производстве суда находятся иные гражданские дела, связанные с правами в отношении данной квартиры. Эти обстоятельства не отрицались ответчиком. Соответственно, суду при новом рассмотрении настоящего дела также необходимо обсудить вопрос об объединении соответствующих гражданских дел в одно производство для их совместного рассмотрения в порядке ст. 151 ГПК РФ в целях своевременного и правильного разрешения возникшего в отношении квартиры спора<sup>235</sup>.

Аналогичным образом могут быть защищены жилищные права детей, не лишенных родительского попечения, в случае возмездного отчуждения (продажи) жилого помещения, которым они пользуются. Пример надлежащей защиты прав детей при возмездном отчуждении жилого помещения приведен в Докладе о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2013 году.

Решением районного суда г. Москвы от 26 октября 2010 г. заключенный между З. и Г. договор купли-продажи квартиры признан недействительным, квартира возвращена в собственность З., в свою очередь с З. в пользу Г. взыскана уплаченная по сделке денежная сумма. В мотивировочной части решения суд сослался в том числе на положения Постановления Конституционного Суда № 13-П и в обоснование выводов указал, что З. совершил сделку, нарушающую права и охраняемые законом интересы несовершеннолетних детей, не исполнив обязанности родителя, перечисленные в ст. 65 СК РФ, не согласовал с органами опеки и попечительства вопрос об отчуждении жилого помещения, в котором зарегистрированы несовершеннолетние по месту жительства, с матерью детей - вопрос об изменении места их жительства и жилищных условий, в договоре не определил жилищные права детей

---

<sup>235</sup> См.: Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 15 октября 2013 г. № 5-КГ13-88 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2014. № 6. С. 8-11.

*(сохранение за ними права пользования жилым помещением) после отчуждения жилого помещения, которое для них является единственным местом жительства.*

В ходе анализа решений, принятых судами на основании п. 4 ст. 292 ГК РФ, Уполномоченным по правам человека в городе Москве выявлены случаи пассивности органов опеки и попечительства, выраженной в предоставлении лишь письменного заключения и даже его непредоставлении без явки представителя органа опеки и попечительства в судебное заседание.

**Защита права пользования несовершеннолетним жилым помещением в качестве нанимателя или члена семьи нанимателя по договору социального найма.**

Договор социального найма жилого помещения является бессрочным<sup>236</sup>. В договор должны быть включены все члены семьи нанимателя, включая несовершеннолетних<sup>237</sup>. Включение в договоры социального найма жилых помещений несовершеннолетних членов семьи нанимателя обеспечивает осведомленность третьих лиц и наймодателя о правах на жилое помещение несовершеннолетних граждан, способствует сохранению и защите этих прав.

Члены семьи имеют равные с нанимателем права и обязанности, вытекающие из договора, однако несовершеннолетние, не обладающие полной дееспособностью, не несут ответственности по договору социального найма<sup>238</sup>.

Прекращение семейных отношений между нанимателем и членами его семьи не влечет прекращения прав и обязанностей бывших членов семьи нанимателя, проживающих в жилом помещении: их права и обязанности сохраняются в полном объеме<sup>239</sup>.

Дети, выбывающие из жилого помещения в связи с устройством под опеку (попечительство) или в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей,

---

<sup>236</sup> Часть 2 статьи 60 ЖК РФ.

<sup>237</sup> Часть 3 статьи 69 ЖК РФ.

<sup>238</sup> Часть 2 статьи 69 ЖК РФ.

<sup>239</sup> Часть 4 статьи 69 ЖК РФ.

сохраняют все права и обязанности в отношении жилого помещения, занимаемого ими по договору социального найма. Законные представители, а также органы опеки и попечительства должны принимать все необходимые меры по обеспечению сохранности такого жилого помещения, о чем может быть составлен акт о закреплении жилого помещения, а также внесена информация в описание имущества несовершеннолетнего, и контролировать соблюдение жилищных прав ребенка в отношении соответствующего жилого помещения, не допускать вселения в это жилое помещение посторонних лиц, осуществления поднайма жилого помещения, его обмена или приватизации (приобретения в собственность кого-либо из членов семьи) без учета прав и интересов, а также волеизъявления несовершеннолетнего (его законных представителей) и вне контроля органа опеки и попечительства в установленных законом случаях.

В частности, вселение в указанное жилое помещение иных граждан в качестве членов семьи, поднаимателей или временных жильцов должно осуществляться в порядке, предусмотренном ЖК РФ<sup>240</sup>.

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений, на время их пребывания в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, нахождения на воспитании в семье, а также на время получения профессионального образования по очной форме обучения освобождаются от расходов по оплате жилого помещения и коммунальных услуг, за исключением случаев сдачи указанными лицами или их законными представителями жилого помещения в поднаем<sup>241</sup>. При сдаче указанных жилых поме-

---

<sup>240</sup> См. статьи 70, 76, 80 ЖК РФ.

<sup>241</sup> Часть 16 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в городе Москве».

щений в поднаем расходы по оплате жилого помещения и коммунальных услуг должны возлагаться на поднанимателей по договорам поднайма либо производиться за счет полученных от сдачи в поднаем доходов несовершеннолетнего.

Законодательством предусмотрены специальные гарантии соблюдения прав детей при обмене жилых помещений, занимаемых по договорам социального найма. Обмен жилого помещения, занимаемого по договору социального найма, на жилое помещение, предоставленное по договору социального найма другому нанимателю, производится нанимателем жилого помещения с согласия наймодателя и проживающих совместно с ним членов его семьи, в том числе временно отсутствующих членов его семьи<sup>242</sup>. Сторонами договора обмена могут быть только наниматели (члены их семей), занимающие жилые помещения по договорам социального найма. Проживающие совместно с нанимателем члены его семьи вправе требовать от нанимателя обмена занимаемого ими жилого помещения по договору социального найма на жилые помещения, предоставленные по договорам социального найма другим нанимателям и находящиеся в разных домах или квартирах<sup>243</sup>.

Если между нанимателем жилого помещения по договору социального найма и проживающими совместно с ним членами его семьи не достигнуто соглашение об обмене, любой из них вправе требовать осуществления принудительного обмена занимаемого жилого помещения в судебном порядке. При этом учитываются заслуживающие внимания доводы и законные интересы лиц, проживающих в обмениваемом жилом помещении<sup>244</sup>.

Обмен жилыми помещениями, предоставленными по договорам социального найма, может быть совершен между гражданами, проживающими в жилых помещениях, расположенных как в одном, так и в разных населенных пунктах на территории Российской Федерации, без ограничения

---

<sup>242</sup> Часть 1 статьи 72 ЖК РФ.

<sup>243</sup> Часть 2 статьи 72 ЖК РФ.

<sup>244</sup> Часть 3 статьи 70 ЖК РФ.

количества его участников при соблюдении требований ч. 1 ст. 70 ЖК РФ<sup>245</sup>.

Обмен жилыми помещениями, в которых проживают несовершеннолетние граждане, являющиеся членами семей нанимателей данных жилых помещений, допускается с предварительного согласия (разрешения) органов опеки и попечительства<sup>246</sup>. При решении вопроса о выдаче разрешения на обмен жилых помещений следует проверять соблюдение условий совершения обмена, предусмотренных ст. 73 ЖК РФ.

Обмен жилого помещения служит средством защиты интересов несовершеннолетних детей в случае лишения родителей родительских прав, когда совместное проживание детей и родителей в одном жилом помещении, занимаемом по договору социального найма, нарушает права и интересы детей, создает угрозу их физическому и психическому здоровью. Необходимость принудительного обмена в таком случае для защиты прав и интересов детей предусмотрена в ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»<sup>247</sup>.

Органам опеки и попечительства следует контролировать своевременное осуществление принудительного обмена жилых помещений, права на которые имеются у детей, оставшихся без попечения родителей, с целью отселения ребенка от лиц, лишенных в его отношении родительских прав. Своевременный обмен жилого помещения позволяет обеспечить ребенка жилым помещением, за использованием, санитарным и техническим состоянием которого может быть осуществлен беспрепятственный и эффективный контроль.

ЖК РФ предусмотрена такая дополнительная гарантия обеспечения жилищных прав несовершеннолетних, как

---

<sup>245</sup> Часть 5 статьи 72 ЖК РФ.

<sup>246</sup> Часть 4 статьи 72 ЖК РФ.

<sup>247</sup> Подпункт 1 пункта 4 статьи 8 ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей».



выселение из жилого помещения, занимаемого по договору социального найма, родителей, лишенных в отношении ребенка родительских прав, без предоставления другого жилого помещения, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным<sup>248</sup>.

В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации» (п. 40) разъясняется, что иск о выселении из жилого помещения граждан, лишенных родительских прав, без предоставления им другого жилого помещения подлежит удовлетворению, если в ходе судебного разбирательства суд придет к выводу о невозможности совместного проживания этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав. С иском о выселении из жилого помещения родителей, лишенных родительских прав, могут обратиться орган опеки и попечительства, опекун (попечитель) или приемный родитель ребенка, прокурор, а также родитель, не лишенный родительских прав.

В Докладе о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году отмечается, что в настоящее время случаи применения судами нормы ч. 2 ст. 91 ЖК РФ являются крайне редкими. Связано это, в первую очередь, с отсутствием фактического совместного проживания родителя с ребенком, в отношении которого этот родитель лишен родительских прав. Как правило, такой ребенок либо помещается в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, либо передается в семью опекуна (попечителя) или приемного родителя, после чего не проживает вместе с родителем, лишенным родительских прав. В связи с фактическим раздельным проживанием лиц, лишенных родительских прав, с детьми суды отказывают в удовлетворении исков о выселении. Когда же граждане, в отношении которых родители были лишены родительских

---

<sup>248</sup> Часть 2 статьи 91 ЖК РФ.

прав, возвращаются в жилые помещения, основания для выселения отпадают, так как дети к этому времени становятся совершеннолетними.

### **Гарантии жилищных прав несовершеннолетних при приватизации жилых помещений.**

В Законе о приватизации жилищного фонда предусмотрен ряд гарантий прав несовершеннолетних граждан, проживающих в жилых помещениях на основании договоров социального найма.

Приватизация жилого помещения - это осуществляемая до 1 марта 2015 г. бесплатная передача в собственность граждан Российской Федерации на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде по договорам социального найма<sup>249</sup>. Приватизация жилого помещения может быть произведена с согласия всех имеющих право на его приватизацию членов семьи, включая несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет<sup>250</sup>.

При приватизации жилого помещения несовершеннолетние дети, как проживающие в жилом помещении, так и не проживающие в нем, но не утратившие права пользования данным жилым помещением, независимо от их возраста в обязательном порядке включаются в договор передачи жилого помещения<sup>251</sup>.

Жилые помещения, в которых проживают исключительно несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет, передаются им в собственность по заявлению родителей (усыновителей), опекунов с предварительного разрешения органов опеки и попечительства либо по инициативе указанных органов. Жилые помещения, в которых проживают исключительно несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, передаются им в собственность по их

---

<sup>249</sup> Статья 1 Закона о приватизации жилищного фонда.

<sup>250</sup> Статья 2 Закона о приватизации жилищного фонда.

<sup>251</sup> Статья 7 Закона о приватизации жилищного фонда.

заявлению с согласия родителей (усыновителей), попечителей и органов опеки и попечительства<sup>252</sup>.

В случае смерти родителей, а также в иных случаях утраты попечения родителей, если в жилом помещении остались проживать исключительно несовершеннолетние, органы опеки и попечительства, руководители организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, опекуны (попечители), приемные родители или иные законные представители несовершеннолетних в течение трех месяцев оформляют договор передачи жилого помещения в собственность детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей<sup>253</sup> (ст. 2 Закона о приватизации жилищного фонда).

Несовершеннолетние, ставшие собственниками занимаемого жилого помещения в порядке его приватизации, сохраняют право на однократную бесплатную приватизацию жилого помещения в государственном или муниципальном жилищном фонде после достижения ими совершеннолетия (ст. 11 Закона о приватизации жилищного фонда).

### **Обеспечение сохранности жилых помещений подопечных несовершеннолетних.**

Опекун и попечитель в силу ФЗ «Об опеке и попечительстве» обязаны заботиться о переданном им имуществе подопечных как о своем собственном, не допускать уменьшения стоимости имущества подопечного и способствовать извлечению из него доходов<sup>254</sup>.

Осуществление контроля за сохранностью жилых помещений и (или) распоряжением жилыми помещениями, нанимателями или членами семей нанимателей либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, в г. Москве возложено на уполномоченные органы в сфере опеки, попечительства и патронажа<sup>255</sup>.

---

<sup>252</sup> Статья 2 Закона о приватизации жилищного фонда.

<sup>253</sup> Там же.

<sup>254</sup> Часть 5 статьи 18 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>255</sup> См.: пункт 3 части 1 статьи 7 ФЗ «Об опеке и попечительстве» и пункт 55 части 1 статьи 4 Закона города Москвы от 14 апреля 2010 года

Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 мая 2009 г. № 423 утверждены Правила осуществления органами опеки и попечительства проверки условий жизни несовершеннолетних подопечных, соблюдения опекунами или попечителями прав и законных интересов подопечных, обеспечения сохранности их имущества, а также выполнения опекунами требований к осуществлению своих прав и исполнению своих обязанностей.

Согласно указанным Правилам орган опеки и попечительства обязан проводить проверки, в том числе по вопросу обеспечения сохранности имущества подопечных, по результатам которых составляются соответствующие акты. Проверки могут носить как плановый, так и внеплановый характер.

Несмотря на законодательную регламентацию данного вопроса, как отмечается в Докладе о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году, имеются случаи нарушения сохранности жилых помещений, закрепленных за детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей, а также нарушения прав и законных интересов детей в отношении данного жилья.

*Так, в аппарат Уполномоченного поступило сообщение от гражданки Г., согласно которому в муниципальной квартире, закрепленной за ребенком-сиротой, находящимся в связи со смертью родителей на семейной форме устройства, проживают посторонние лица. В связи с данным фактом Уполномоченным было направлено обращение в муниципалитет о принятии соответствующих мер. В результате комиссионного обследования квартиры с участием представителей муниципалитета, участкового уполномоченного полиции, а также сотрудника ГУП г. Москвы «Дирекция единого заказчика» соответствующего муниципального района было установлено, что в квартире проживают посторонние лица, включая четырех малолетних детей, без каких-либо*

законных оснований. В связи с указанными обстоятельствами для принятия мер муниципалитетом в отдел МВД России по соответствующему муниципальному району г. Москвы, а также в управление Департамента жилья и жилищной политики г. Москвы в соответствующем административном округе. В результате предпринятых мер квартира была освобождена и опечатана.

Имеются и положительные примеры деятельности органа опеки и попечительства по контролю за сохранностью жилых помещений.

В связи со смертью родителей несовершеннолетнего Н., 1995 года рождения, передана под опеку с сохранением за ребенком жилого помещения по месту регистрации. Данное жилое помещение является трехкомнатной муниципальной квартирой, где также зарегистрирован по месту жительства и фактически проживает отчим девочки, злоупотребляющий спиртными напитками и ведущий асоциальный образ жизни. В целях защиты имущественных и жилищных прав несовершеннолетней специалистами отдела опеки, попечительства и патронажа муниципалитета внутригородского муниципального образования Лианозово в г. Москве осуществляется постоянный контроль за сохранностью данной квартиры, проводятся плановые проверки обследования жилищно-бытовых условий квартиры. Проживающему в квартире гражданину специалистами органа опеки и попечительства неоднократно указывалось на необходимость соблюдения правил проживания в муниципальной квартире и санитарно-гигиенических требований эксплуатации жилого помещения. Поскольку ситуация не изменилась, специалисты отдела опеки, попечительства и патронажа муниципалитета внутригородского муниципального образования Лианозово в городе Москве оказали помощь опекуну ребенка в составлении искового заявления о принудительном обмене квартиры, а также в подборе вариантов жилья<sup>256</sup>.

---

<sup>256</sup> См.: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году.

В качестве дополнительных гарантий для обеспечения сохранности жилых помещений детей, оставшихся без попечения родителей, в Законе г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 предусмотрены следующие меры, принимаемые в отношении жилых помещений, как находящихся в собственности несовершеннолетних, так и используемых по договору социального найма.

Уполномоченный орган в сфере опеки, попечительства и патронажа по месту нахождения жилых помещений, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из их числа, во взаимодействии с уполномоченным органом исполнительной власти г. Москвы обязан осуществлять контроль за использованием указанных жилых помещений и (или) распоряжением ими, обеспечением их надлежащего санитарного и технического состояния в порядке, установленном Правительством Москвы<sup>257</sup>.

Уполномоченный орган в сфере опеки, попечительства и патронажа по месту нахождения жилых помещений, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, при предъявлении иска о лишении родителей родительских прав или при решении вопроса о возвращении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в жилые помещения, откуда они были направлены в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, или на воспитание в семью, рассматривает вопрос о предъявлении иска о выселении родителей, лишенных родительских прав, из занимаемых ими по договору социального найма жилых помещений, если их совместное проживание с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, невозможно<sup>258</sup>.

---

<sup>257</sup> Часть 13 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

<sup>258</sup> Часть 14 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

Уполномоченные органы исполнительной власти г. Москвы по месту нахождения жилых помещений, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из их числа, организуют проведение ремонта указанных жилых помещений, замену кухонных плит, сантехнического и иного оборудования, а также проведение других необходимых мероприятий по подготовке жилых помещений к заселению детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа по окончании пребывания в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, или нахождения на воспитании в семье<sup>259</sup>.

В случае если дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, являются нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений, то на время их пребывания в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, нахождения на воспитании в семье, а также на время получения профессионального образования по очной форме обучения они освобождаются от расходов по оплате жилого помещения и коммунальных услуг (за исключением случаев сдачи указанными лицами или их законными представителями жилого помещения в поднаем)<sup>260</sup>.

### **Обеспечение жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.**

Для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, предусмотрен особый порядок обеспечения жилыми помещениями.<sup>261</sup>

---

<sup>259</sup> Часть 15 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

<sup>260</sup> Часть 16 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

<sup>261</sup> Статья 8 ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей».

С 1 января 2013 г. указанный порядок значительно изменен в связи с принятием Федерального закона от 29 февраля 2012 г. № 15-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». С целью реализации новых правил в Закон города Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 были внесены изменения на основании Закона города Москвы от 6 ноября 2013 г. № 60 «О внесении изменений в отдельные законы города Москвы в части обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа».

По вопросу обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, необходимо учитывать письмо Минобрнауки России от 8 апреля 2014 г. № ВК-615/07 «О направлении методических рекомендаций» (вместе с «Методическими рекомендациями по внедрению эффективного механизма обеспечения жилыми помещениями детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»), а также Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с обеспечением детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жилыми помещениями, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 20 ноября 2013 года<sup>262</sup>.

В соответствии с Законом города Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, лицам из их числа, местом жительства которых является город Москва, которые не являются нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений, а также детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, лицам из их числа, местом жительства которых является город Москва, которые являются нанимателями жилых помещений по

---

<sup>262</sup> Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2014. № 3.



договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений, в случае, если их проживание в ранее занимаемых жилых помещениях признается невозможным, в соответствии с федеральным законодательством и в порядке, установленном Правительством Москвы, однократно предоставляются благоустроенные жилые помещения из специализированного жилищного фонда города Москвы по договорам найма специализированных жилых помещений.

При этом необходимо наличие хотя бы одно из ниже перечисленных обстоятельств:

1) местом выявления и первичного устройства ребенка на воспитание в семью или в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, или местом регистрации их рождения является г. Москва;

2) организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которых указанные граждане завершили свое пребывание, находятся в городе Москве;

3) город Москва является местом жительства лиц, у которых дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из их числа находились на воспитании в семье (опека, попечительство, приемная семья, патронатное воспитание) на основании решения уполномоченного органа в сфере опеки, попечительства и патронажа, при условии отсутствия у указанных граждан жилого помещения в другом населенном пункте Российской Федерации<sup>263</sup>.

В Федеральном законе от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ указано, что единственным критерием по которому необходимо определять место предоставления жилого помещения названо место жительства.

В соответствии со статьей 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

---

<sup>263</sup> Часть 1 статьи 13.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

Из анализа статьи 20 ГК РФ следует, что у гражданина не может быть более одного места жительства.

Законом Российской Федерации от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» определено понятия «место жительства». Под местом жительства понимается жилое помещение, в которых гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, и в которых он зарегистрирован по месту жительства.

Необходимо отметить, что в Законе г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61 не установлено такое условие предоставления жилого помещения, как наличие вступившего в законную силу решения об отказе в принудительном обмене жилого помещения, предусмотренное в п. 1 ч. 4 ст. 8 ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». Самого факта проживания в жилых помещениях, право пользования которыми сохранено за детьми, лиц, лишенных в их отношении родительских прав, достаточно для предоставления жилого помещения указанным детям в соответствии с Законом г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61<sup>264</sup>.

Одним из основных направлений социального сопровождения граждан из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, являются пост-интернатный контроль и контроль за целевым использованием предоставленного им жилья. В г. Москве такой контроль осуществляется специалистами центров социального обслуживания совместно с сотрудниками ГУП г. Москвы

---

<sup>264</sup> Подпункт «а» пункта 1 части 6 статьи 13.

«Московская социальная гарантия» в форме обследования условий проживания лиц, которым предоставлены жилые помещения по договору найма специализированного жилого помещения.

По результатам обследования составляются акты обследования (проверки) жилого помещения в целях выяснения надлежащего исполнения обязательств по договору найма специализированного жилого помещения, в том числе по поддержанию жилого помещения в технически исправном и надлежащем санитарном состоянии, по соблюдению правил пользования жилым помещением.

Как отмечается в Докладе о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году, в ряде случаев устанавливаются факты нецелевого использования жилых помещений, когда жилье используется не для личного проживания. По данным фактам направляются соответствующие обращения в органы внутренних дел, с конкретным лицом из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, проводится профилактическая работа.

Договор найма специализированного жилого помещения заключается сроком на пять лет. По окончании срока действия договора найма специализированного жилого помещения и при отсутствии обстоятельств, свидетельствующих о необходимости оказания указанным лицам содействия в преодолении трудной жизненной ситуации, уполномоченный орган исполнительной власти г. Москвы принимает решение об исключении данного жилого помещения из специализированного жилищного фонда города Москвы и о заключении с лицами договора социального найма в отношении данного жилого помещения в порядке, установленном Правительством Москвы<sup>265</sup>.

В случае выявления обстоятельств, свидетельствующих о необходимости оказания указанным лицам, заключившим договор найма специализированного жилого помещения, содействия в преодолении трудной жизненной ситуации, договор найма специализированного жилого помещения заключается на

---

<sup>265</sup> Часть 9 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

новый пятилетний срок по решению уполномоченного органа исполнительной власти города Москвы, но не более чем один раз. Порядок выявления этих обстоятельств устанавливается Правительством Москвы<sup>266</sup>.

Отдельную проблему составляет задолженность по оплате за жилое помещение и коммунальные услуги. Для решения данной проблемы лицам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, даются разъяснения о последствиях неуплаты, рекомендации по организации семейного бюджета, по открытию счетов для безналичной оплаты коммунальных услуг, оказывается помощь в оформлении жилищных субсидий для уменьшения затрат на оплату жилья и коммунальных услуг. В некоторых случаях руководство центров социального обслуживания обращается с ходатайствами в управы районов об оказании материальной помощи с целью погашения задолженности<sup>267</sup>.

Оплата жилых помещений и коммунальных услуг детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей, лицами из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, занимающими жилые помещения по договорам найма специализированного жилого помещения, производится по ставкам, ценам и тарифам, установленным для нанимателей жилых помещений по договорам социального найма по месту расположения жилого помещения. Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из их числа, занимающие жилые помещения по договорам найма специализированного жилого помещения и признанные в установленном Правительством Москвы порядке малоимущими, освобождаются от внесения платы за пользование жилым помещением (платы за наем)<sup>268</sup>.

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения

---

<sup>266</sup> Часть 10 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

<sup>267</sup> См.: Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в городе Москве, о соблюдении и защите прав, свобод человека и гражданина в 2012 году.

<sup>268</sup> Часть 10 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

родителей, занимающие жилые помещения по договорам найма специализированного жилого помещения, на время получения профессионального образования в очной форме освобождаются от расходов по оплате жилого помещения и коммунальных услуг<sup>269</sup>.

---

<sup>269</sup> Часть 11 статьи 13 Закона г. Москвы от 30 ноября 2005 г. № 61.

## **ГЛАВА 19.**

### **УЧАСТИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ДОГОВОРНЫХ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ (КРЕДИТ, ЗАЕМ, АРЕНДА, РЕНТА, БАНКОВСКИЙ ВКЛАД).**

Участие несовершеннолетних в договорных отношениях регулируется общими нормами гражданского законодательства о конкретных видах договорных обязательств и специальным законодательством об опеке и попечительстве, устанавливающим условия и критерии возможного участия несовершеннолетних в обязательствах, возникающих из таких договоров, как рента, аренда, безвозмездное пользование, договоры кредита и займа, банковского вклада и др.

Возможность участия несовершеннолетних в отдельных видах договорных обязательств должна определяться исходя из объема дееспособности несовершеннолетних с позиции соответствия интересам детей и практической целесообразности.

#### **Представительство детей, основанное на доверенности.**

Несовершеннолетние граждане действуют в имущественных отношениях с помощью своих законных представителей, в качестве которых выступают родители, усыновители, опекуны (попечители), приемные родители и патронатные воспитатели, а при устройстве детей в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, законными представителями детей выступают указанные организации. По завершении пребывания ребенка в таких организациях законное представительство детей осуществляют непосредственно органы опеки и попечительства.

В то же время, участвуя в различных имущественных отношениях, несовершеннолетние, достигшие возраста четырнадцати лет, получают возможность выбирать представителей, действующих на основании поручения таких детей, оформленного в виде доверенности.

У законных представителей, осуществляющих сделки от имени малолетних детей, также может возникать необходимость поручения совершения некоторых сделок представителям, действующим по доверенности.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами<sup>270</sup>.

Доверенности от имени малолетних выдают их законные представители<sup>271</sup>. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет сами выдают доверенности на основании ст. 26 ГК РФ.

На выдачу доверенности от имени подопечного требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства<sup>272</sup>. Однако в случае выдачи доверенности несовершеннолетним, достигшим возраста четырнадцати лет, на осуществление от его имени сделок и действий, которые ребенок вправе совершить самостоятельно без согласия родителей, усыновителей и попечителя, предварительное разрешение органа опеки и попечительства исходя из п. 2 ст. 26 ГК РФ не требуется.

В остальных случаях несовершеннолетний может выдавать доверенность для представления его интересов по заключению сделок и совершению иных действий только с согласия законных представителей и предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

При рассмотрении вопроса о выдаче разрешения на оформление доверенности от имени несовершеннолетнего лицу, не являющемуся его законным представителем, необходимо внимательно относиться к предмету поручения и сроку, на который выдается доверенность.

### **Договоры кредита (займа).**

Опекун вправе заключать от имени малолетнего (попечитель давать согласие на заключение несовершеннолетним) кредитный договор и договор займа, если это требуется в целях содержания подопечного или обеспечения его жилым помещением<sup>273</sup>. Допускается предоставление имущества несовершеннолетнего в залог, обеспечивающий ипотечный

---

<sup>270</sup> Пункт 1 статьи 185 ГК РФ.

<sup>271</sup> Пункт 2 статьи 185 ГК РФ.

<sup>272</sup> Часть 2 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>273</sup> Часть 4 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

кредит<sup>274</sup>. На все указанные сделки требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства<sup>275</sup>.

Следует учитывать, что заключение договоров кредита (займа), может оказаться кабальной для ребенка формой получения содержания. После прекращения опеки или попечительства обязательства по кредитам (займам) могут быть еще не исполненными, а ответственность за их исполнение лежит на самих несовершеннолетних, достигших возраста четырнадцати лет.

Органу опеки и попечительства необходимо учитывать размер средств, получаемых законными представителями детей на их содержание, рациональность их использования, оказывать содействие в оформлении предусмотренных законодательством пенсий, пособий, иных предусмотренных социальных выплат на содержание детей.

Детей обязаны содержать и обеспечивать всеми необходимыми благами, в том числе жильем, их родители<sup>276</sup>. Оплату процентов в связи с привлечением законными представителями на содержание детей заемных средств необходимо относить на законных представителей, поскольку содержать себя сам ребенок не обязан.

Выдача органом опеки и попечительства разрешения на заключение договора займа или кредита допускается только при установлении источника погашения займа (кредита), в том числе с учетом предоставляемого обеспечения возврата, в качестве которого могут выступать поручительства родителей, залог принадлежащего им имущества. Согласно ФЗ «Об опеке и попечительстве» при подаче заявления о выдаче разрешения законный представитель обязан указать, за счет какого имущества будет исполнено заемное обязательство<sup>277</sup>.

Органу опеки и попечительства следует учитывать новые положения ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», действующие с 1 июля 2014 года. Так, согласно ст. 9<sup>1</sup> ФЗ «Об

---

<sup>274</sup> Часть 5 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>275</sup> Часть 4 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>276</sup> Статья 80 СК РФ, часть 4 статьи 31 ЖК РФ.

<sup>277</sup> Часть 4 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».



ипотеке (залоге недвижимости)» в кредитном договоре, договоре займа, которые заключены с физическим лицом в целях, не связанных с осуществлением им предпринимательской деятельности, и обязательства заемщика по которым обеспечены ипотекой, должна быть определена полная стоимость кредита (займа), обеспеченного ипотекой, в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом от 21 декабря 2013 г. № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - *ФЗ «О потребительском кредите (займе)»*).

К кредитному договору, договору займа, которые заключены с физическим лицом в целях, не связанных с осуществлением им предпринимательской деятельности, и обязательства заемщика по которым обеспечены ипотекой, применяются требования *ФЗ «О потребительском кредите (займе)»* в части:

1) размещения информации о полной стоимости кредита (займа) на первой странице кредитного договора, договора займа;

2) запрета на взимание кредитором вознаграждения за исполнение обязанностей, возложенных на него нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также за услуги, оказывая которые кредитор действует исключительно в собственных интересах и в результате предоставления которых не создается отдельное имущественное благо для заемщика;

3) размещения информации об условиях предоставления, использования и возврата кредита (займа) в местах оказания услуг (местах приема заявлений о предоставлении кредита (займа), в том числе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»);

4) предоставления заемщику графика платежей по кредитному договору, договору займа.

Необходимо проверять риски невозврата земных средств, качество и стоимость предоставляемого в залог недвижимого имущества, принадлежность данного имущества заемщику (залогодателю), наличие у него права распоряжения таким имуществом, отсутствие иных залогов и прав третьих лиц на передаваемое в ипотеку имущество, сведения о чем могут быть

получены в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество.

Передача имущества, принадлежащего несовершеннолетним, в заем в других случаях, кроме случая обеспечения возврата займа ипотекой, не допускается<sup>278</sup>.

### **Договоры безвозмездного пользования имуществом несовершеннолетних.**

Имущество несовершеннолетних может быть предоставлено в безвозмездное пользование родителям несовершеннолетнего по взаимному согласию детей и родителей<sup>279</sup>, а также опекунам и попечителям при осуществлении ими функций по опеке и попечительству на возмездной основе, когда пользование имуществом несовершеннолетнего осуществляется в счет выплаты вознаграждения и отвечает интересам самого ребенка<sup>280</sup>.

В других случаях имущество ребенка не может быть передано в безвозмездное пользование.

### **Договор аренды имущества, принадлежащего несовершеннолетним.**

Принадлежащее несовершеннолетнему жилое помещение может быть передано в возмездное пользование по договору найма жилого помещения (глава 35 ГК РФ), а прочее имущество несовершеннолетнего - по договору аренды (глава 34 ГК РФ). Такие сделки совершаются с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

ФЗ «Об опеке и попечительстве» установлены определенные ограничения, которые следует соблюдать при предоставлении имущества несовершеннолетних в пользование иным лицам. Так, законные представители ребенка не вправе заключать договор о передаче имущества подопечного в пользование, и не вправе давать согласие на заключение такого договора, если срок пользования имуществом превышает пять лет. В исключительных случаях заключение договора о передаче имущества подопечного несовершеннолетнего в пользование на срок более чем пять лет допускается с предварительного разрешения орга-

---

<sup>278</sup> Часть 5 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>279</sup> Пункт 4 статьи 60 СК РФ.

<sup>280</sup> Статья 16 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

на опеки и попечительства при наличии обстоятельств, свидетельствующих об особой выгоде такого договора, если федеральным законом не установлен иной предельный срок<sup>281</sup>.

Предельный срок договора найма жилых помещений составляет пять лет<sup>282</sup>. Если в таком договоре срок не определен, договор считается заключенным на пять лет.

Заключение договоров найма жилых помещений, принадлежащих несовершеннолетним, должно исключать совместное проживание детей с посторонними лицами. Поэтому предоставление жилых помещений несовершеннолетних в наем допускается в случае временного отсутствия в них самих детей. В таком случае свободное жилое помещение может быть использовано по договору найма, а на нанимателя возложены обязанности по содержанию и ремонту помещения, оплате коммунальных услуг.

Предоставление жилых помещений, принадлежащих детям, оставшимся без попечения родителей, внаем на выгодных для детей условиях является допустимым.

При принятии решения о предоставлении имущества, принадлежащего несовершеннолетним на праве собственности, в пользование другим лицам, рекомендуется предусматривать обязательное страхование имущества за счет стороны, приобретающей по договору аренды право пользования имуществом (арендатора), от различных рисков его утраты и повреждения.

При наличии в собственности ребенка транспортного средства целесообразно решать вопрос о его передаче в пользование третьему лицу с правом управления транспортным средством, возложением на него обязанности по осуществлению технического обслуживания и ремонта. Для обеспечения сохранности транспортного средства необходимо принимать меры по его страхованию от всех рисков повреждения и утраты, а также по страхованию гражданской ответственности лица, управляющего транспортным средством. При этом расходы по страхованию следует относить на лицо, в

---

<sup>281</sup> Часть 6 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>282</sup> Пункт 1 статьи 683 ГК РФ.

пользовании и управлении которого находится транспортное средство.

### **Договоры банковского вклада и банковского счета.**

В ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусмотрены особенности заключения договора банковского вклада несовершеннолетним, находящимся под опекой (попечительством). Опекун вправе вносить денежные средства подопечного, а попечитель вправе давать согласие на внесение денежных средств подопечного только в кредитные организации, не менее половины акций (долей) которых принадлежат Российской Федерации. Расходование денежных средств подопечного, внесенных в кредитные организации, осуществляется с соблюдением положений гражданского законодательства о дееспособности граждан и положений п. 1 ст. 37 ГК РФ<sup>283</sup>.

Указанные положения следует применять и в случае открытия законными представителями несовершеннолетних номинальных счетов для зачисления и расходования в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 37 ГК РФ и главой 45 ГК РФ (ст. 860<sup>1</sup>), сумм алиментов, пенсий, пособий, возмещения вреда, иных выплат на содержание ребенка, принадлежащих несовершеннолетнему.

При этом необходимо учитывать, что несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в соответствии с законом вправе самостоятельно без согласия родителей, усыновителей, попечителя вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими<sup>284</sup>.

Внесение денежных средств на счета во вклады по договору банковского вклада или по договору банковского счета следует осуществлять с учетом информации о включении банков в реестр банков, входящих в систему страхования вкладов физических лиц, предусмотренную Федеральным законом от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации».

---

<sup>283</sup> Часть 3 статьи 19 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>284</sup> Подпункт 3 пункта 2 статьи 26 ГК РФ.

## ГЛАВА 20.

### ЗАЩИТА НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Несовершеннолетние граждане могут наследовать имущество по завещанию<sup>285</sup> и по закону.

При наличии завещания, составленного родителем без учета его несовершеннолетних детей или предусматривающего переход к несовершеннолетним детям имущества стоимостью менее  $\frac{1}{2}$  их законной доли, несовершеннолетние дети могут после смерти родителя реализовать свое право на обязательную долю в наследстве, а именно независимо от содержания завещания получить не менее половины доли, которая причиталась бы им при наследовании по закону<sup>286</sup>. Правом на обязательную долю в наследстве обладает и несовершеннолетний, ставший полностью дееспособным до достижения возраста 18 лет.

Дети наследодателя относятся к наследникам по закону первой очереди, наряду с его родителями и супругом<sup>287</sup>.

Несовершеннолетние призываются к наследованию по закону после смерти бабушки (дедушки) по праву представления своего родителя, который умер ранее бабушки (дедушки) или одновременно с бабушкой (дедушкой)<sup>288</sup>. Несовершеннолетние могут призываться к наследованию по закону после смерти других родственников, а также отчима (мачехи) в составе соответствующей очереди<sup>289</sup>. Нередко несовершеннолетние призываются к наследованию по закону в качестве нетрудоспособных иждивенцев наследодателя (не являющегося их родителем)<sup>290</sup>.

---

<sup>285</sup> Дети, не приобретшие по установленным законом основаниям дееспособность в полном объеме, составить завещание не вправе (пункт 2 статьи 1118 ГК РФ). Соответственно наследование после смерти несовершеннолетних детей осуществляется не по завещанию, а по закону - по правилам, предусмотренным в главе 63 ГК РФ.

<sup>286</sup> Статья 1149 ГК РФ.

<sup>287</sup> Пункт 1 статьи 1142 ГК РФ.

<sup>288</sup> Пункт 2 статьи 1142, статья 1146 ГК РФ.

<sup>289</sup> См. статьи 1143-1145 ГК РФ.

<sup>290</sup> См. статью 1148 ГК РФ.

## Принятие наследства.

Для приобретения наследства по завещанию и по закону наследник должен его принять<sup>291</sup>. Принятие наследства по своей юридической сущности представляет собой одностороннюю сделку, которая не требует предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Принятие наследства может быть совершено двумя способами: посредством подачи нотариусу по месту открытия наследства заявления о принятии наследства или совершением действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства (вступление во владение или управление наследственным имуществом, принятие мер по его сохранению, защите от посягательств третьих лиц, оплата расходов на содержание наследственного имущества, оплата долгов наследодателя и получение причитавшихся ему средств)<sup>292</sup>.

Принятие наследства посредством подачи нотариусу по месту открытия наследства заявления осуществляют от имени малолетних их законные представители, а если наследник является несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, заявление подается самим несовершеннолетним с согласия законных представителей.

Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства<sup>293</sup>. Иные сроки установлены для случаев призвания к наследованию, предусмотренных в абз. втором п. 1, п. 2, 3 ст. 1153 ГК РФ. Срок принятия наследства не следует смешивать со сроком выдачи свидетельства о праве на наследство. Указанное свидетельство, по общему правилу, выдается наследникам, своевременно принявшим наследство, после истечения срока для принятия наследства<sup>294</sup>.

Наследство может быть принято наследником по истечении установленного срока без обращения в суд, если на это выразили в письменной форме согласие все остальные

---

<sup>291</sup> Статья 1152 ГК РФ.

<sup>292</sup> См.: статья 1153 ГК РФ.

<sup>293</sup> Абзац первый пункта 1 статьи 1154 ГК РФ.

<sup>294</sup> См.: статья 1162 ГК РФ.

наследники, вовремя принявшие наследство<sup>295</sup>. В случае пропуска установленного срока по уважительным причинам он может быть судом восстановлен при условии, что наследник, пропустивший срок, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как уважительные причины пропуска срока отпали<sup>296</sup>.

Бездействие законного представителя ребенка, являвшегося малолетним на день открытия наследства (день смерти наследодателя), которое привело к пропуску шестимесячного срока для обращения в суд с иском о восстановлении срока для принятия наследства ребенком, может быть признано уважительной причиной для восстановления пропущенного срока.

*В., действующая в интересах несовершеннолетней К., обратилась в суд с иском к С., Т. о восстановлении К. срока для принятия наследства, признании К. наследником, принявшим наследство, определении доли наследников в наследственном имуществе, признании свидетельств о праве на наследство недействительными.*

*Решением суда иск В. удовлетворен. Апелляционным определением решение суда первой инстанции отменено и по делу вынесено новое решение, которым в удовлетворении иска В., действующей в интересах несовершеннолетней К., отказано.*

*Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила определение суда апелляционной инстанции в кассационном порядке, оставив в силе решение суда первой инстанции, по следующим основаниям.*

*Судом установлено, что после смерти 10 апреля 2010 г. А., являвшегося супругом С. и отцом их дочери Т., открылось наследство, на которое 3 ноября 2010 г. принявшие его С. и Т. получили свидетельства о праве на наследство по закону.*

*Решением суда от 19 апреля 2011 г., вступившим в законную силу 11 мая 2011 г., установлен факт признания отцовства А. в отношении К., родившейся у В. На основании данного решения суда 2 июня 2011 г. органом записи актов гражданского состояния составлена запись акта об установлении отцовства*

---

<sup>295</sup> Пункт 2 статьи 1155 ГК РФ.

<sup>296</sup> Пункт 1 статьи 1155 ГК РФ.

*и выдано повторное свидетельство о рождении, где отцом К. указан А.*

*В., действующая в интересах К., указала, что в установленный законом шестимесячный срок она, являясь законным представителем своей несовершеннолетней дочери, наследство не приняла по уважительной причине, поскольку для установления факта отцовства ей было необходимо обратиться в суд, который вынес решение по делу лишь 19 апреля 2011 г. Кроме того, о наличии наследственного имущества (в частности квартиры) ей стало известно лишь после получения выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним.*

*Удовлетворяя иски требования В., суд первой инстанции, руководствуясь ст. 1142, 1152, 1153, 1154 ГК РФ, исходил из того, что несовершеннолетняя К. не могла в полном объеме понимать и осознавать значимость установленных законом требований о необходимости своевременного принятия наследства и была неправомочна самостоятельно подать нотариусу заявление о принятии наследства, поскольку за нее эти действия в силу ст. 64 СК РФ осуществляет ее законный представитель или же он дает на это согласие. Суд указал, что ненадлежащее исполнение законным представителем возложенных на него законодательством функций по защите прав и интересов несовершеннолетнего ребенка не должно негативно отражаться на правах и интересах несовершеннолетнего наследника. При этом судом было учтено также и то обстоятельство, что отцовство А. в отношении К. было установлено решением суда, вступившим в законную силу 11 мая 2011 г., и право на приобретение наследства у несовершеннолетней К. после смерти отца появилось именно с указанного времени.*

*Отменяя решение суда первой инстанции, суд апелляционной инстанции сослался на то, что В. без уважительных причин пропущен шестимесячный срок для принятия наследства. Суд апелляционной инстанции пришёл к выводу, что, поскольку отцовство А. установлено в отношении К. решением суда, вступившим в законную силу 11 мая 2011 г., и право на приобретение наследства у несовершеннолетней К. после смерти отца появилось именно с указанного времени, шестимесячный*



*срок исчисляется с этого момента и действует до 11 ноября 2011 г., после чего срок восстановлению не подлежит. Доказательств уважительности причин пропуска срока для принятия наследства законным представителем В. применительно к своей личности не представлено.*

*Между тем в соответствии с п. 1 ст. 1142 ГК РФ наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Для приобретения наследства наследник должен его принять (п. 1 ст. 1152 ГК РФ). Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК РФ). Наследство в соответствии с п. 1 ст. 1154 ГК РФ может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.*

*Согласно абзацу первому п. 1 ст. 1155 ГК РФ по заявлению наследника, пропустившего срок, установленный для принятия наследства (ст. 1154), суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.*

*В силу ст. 28 ГК РФ за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки, за исключением указанных в п. 2 данной статьи, могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны.*

*Суд апелляционной инстанции, применяя к спорным отношениям нормы ст. 1154, 1155 ГК РФ, пришел к выводу о том, что у суда первой инстанции не имелось оснований для восстановления несовершеннолетней К. срока для принятия наследства. В обоснование своего решения о необходимости отказа в удовлетворении иска В. суд апелляционной инстанции сослался на то, что у законного представителя имелась возможность обратиться в суд с иском о восстановлении срока для приня-*

*тия наследства в течение шести месяцев, она этим правом не воспользовалась, доказательств уважительности причин пропуска срока применительно к своей личности не представила.*

*Между тем причины пропуска срока для принятия наследства применительно к личности законного представителя в предмет доказывания по данному делу не должны входить и правового значения, исходя из заявленных исковых требований, в настоящем случае не имели, а суждения суда апелляционной инстанции об обратном основаны на неправильном толковании подлежащих применению норм материального права.*

*Из содержания абзаца первого п. 1 ст. 1155 ГК РФ следует, что суду, рассматривающему требования о восстановлении срока для принятия наследства несовершеннолетнему ребёнку, необходимо оценивать реальную возможность заявить о своих правах на наследственное имущество самого несовершеннолетнего, а не его законного представителя, то есть причины пропуска срока для принятия наследства должны быть связаны с личностью наследника.*

*Судом апелляционной инстанции не учтено, что на момент открытия наследства К. в силу малолетнего возраста не могла в полном объёме понимать и осознавать значимость установленных законом требований о необходимости своевременного принятия наследства, а также не была правомочна самостоятельно обращаться к нотариусу с заявлением о принятии наследства, поскольку за несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет (малолетних), эти действия согласно ст. 28 ГК РФ должны осуществлять их законные представители.*

*Ненадлежащее исполнение законным представителем возложенной на него законом (ст. 64 СК РФ) обязанности действовать в интересах несовершеннолетнего ребенка не должно отрицательно сказываться на правах и интересах этого ребенка как наследника, не обладавшего на момент открытия наследства дееспособностью в полном объеме.*

*В связи с этим субъективное отношение законного представителя к вопросу о принятии наследства и его действия (бездействие), приведшие к пропуску срока для обращения в суд с иском о восстановлении срока для принятия наследства малолетним ребенком, не могут в силу норм ст. 28 и п. 1 ст. 1155 ГК*

*РФ являться основанием для отказа в восстановлении срока для принятия наследства наследнику, являющемуся малолетним на момент открытия наследства, поскольку самостоятельная реализация несовершеннолетней К. права на принятие наследства в течение шестимесячного срока и последующее обращение в суд были невозможны в силу ее малолетнего возраста.*

*Суд первой инстанции пришел к правильному выводу о том, что применительно к личности малолетней К. уважительные причины пропуска срока для принятия наследства и основания для восстановления названного срока имелись, так как К. на момент открытия наследства совершеннолетия не достигла, юридический факт признания отцовства А. в отношении ее был установлен указанным судебным решением, в связи с чем в течение шестимесячного срока со дня открытия наследства правовой статус малолетней К. именно в качестве наследника юридически определен не был, а потому заявить о принятии наследства в установленный срок она (в том числе в лице законного представителя) не могла.*

*Поскольку дееспособностью в вопросе о принятии наследства как на дату смерти наследодателя, так и на момент обращения законного представителя в суд с указанным иском малолетняя К. не обладала, постольку установленный ст. 1155 ГК РФ пресекательный шестимесячный срок на обращение в суд с иском о восстановлении срока для принятия наследства после того, как отпали причины пропуска этого срока, правомерно признан судом первой инстанции соблюденным, а соответственно, причины пропуска срока для принятия наследства - уважительными<sup>297</sup>.*

### **Отказ от наследства**

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства<sup>298</sup>. Отказ от наслед-

---

<sup>297</sup> Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации № 66-КГ13-8 // Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за IV квартал 2013 г., утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 4 июня 2014 г.

<sup>298</sup> Пункт 2 статьи 1157 ГК РФ.

ства совершается подачей нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника об отказе от наследства. Подача заявления об отказе от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства<sup>299</sup>.

При решении вопроса о выдаче предварительного разрешения на отказ несовершеннолетнего от наследства следует иметь в виду, что в наследственную массу включаются не только имущественные права, но и обязательства (долги) наследодателя<sup>300</sup>. Приняв наследство, наследник, в том числе несовершеннолетний, в пределах стоимости перешедшего к нему наследства несет имущественную ответственность по долгам наследодателя<sup>301</sup>. Необходимо также учитывать, что в пределах стоимости унаследованного имущества наследник не только несет ответственность по долгам наследодателя, но и пропорционально своей наследственной доле обязан возместить необходимые расходы, вызванные его предсмертной болезнью, расходы на его достойные похороны, расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания<sup>302</sup>, если такие расходы были понесены и потребованы с наследника.

Хотя ответственность наследника, принявшего наследство, по долгам наследодателя, как уже подчеркивалось, ограничивается стоимостью перешедшего к нему имущества, принятие наследства, обремененного долгами, близкими по своим размерам к стоимости наследства или превышающими его стоимость, может быть с практической точки зрения нецелесообразным. В отдельных случаях последующее содержание наследственного имущества может быть обременительным для несовершеннолетнего.

Предварительное разрешение на отказ от наследства может быть выдано, если орган опеки и попечительства пришел к выводу об отсутствии выгоды для несовершеннолетнего в случае

---

<sup>299</sup> Пункт 1 статьи 37, пункт 4 статьи 1157 ГК РФ, часть 1 статьи 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве».

<sup>300</sup> Статья 1112 ГК РФ.

<sup>301</sup> Пункт 1 статьи 1175 ГК РФ.

<sup>302</sup> Пункт 1 статьи 1174 ГК РФ.

принятия им наследства, обремененного значительными долгами (например, обязательствами перед банками по погашению кредитов), или очень высокой стоимости содержания наследственного имущества при его фактической неликвидности.

### **Раздел наследства**

Наследственное имущество со дня открытия наследства поступает в общую долевую собственность наследников, принявших наследство, за исключением случаев перехода наследства к единственному наследнику по закону или по завещанию либо к двум или нескольким наследникам по завещанию, когда наследодателем указано конкретное имущество, предназначенное каждому из них<sup>303</sup>.

Орган опеки и попечительства уведомляется нотариусом о выдаче свидетельства о праве несовершеннолетнего на наследство<sup>304</sup>, а также о составлении соглашения о разделе наследства при наличии среди наследников несовершеннолетних. Кроме того, суд уведомляет орган опеки и попечительства о рассмотрении в суде дела о разделе наследства, если среди наследников имеются несовершеннолетние<sup>305</sup>.

При разделе наследства необходимо учитывать разъяснения, данные в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» (п. 51-55, 57).

Раздел наследниками движимого наследственного имущества возможен до получения свидетельства о праве на наследство<sup>306</sup>, однако заключение соглашения о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, до получения наследниками свидетельства (свидетельств) о праве на наследство не допускается.

При осуществлении раздела наследства в пределах трехлетнего срока со дня открытия наследства может быть

---

<sup>303</sup> Статья 1164 ГК РФ.

<sup>304</sup> Статья 71 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1.

<sup>305</sup> Статья 1167 ГК РФ.

<sup>306</sup> Пункт 2 статьи 1165 ГК РФ.

реализовано преимущественное право определенных наследников на получение жилого помещения, раздел которого в натуре невозможен (квартира, комната в многоквартирном доме), или иного неделимого имущества (автомобиль, гараж), входящего в состав наследства. Таким преимущественным правом пользуются:

1) наследники, обладавшие совместно с наследодателем правом общей собственности на жилое помещение, не подлежащее разделу в натуре, преимущественно перед всеми другими наследниками, не являвшимися при жизни наследодателя участниками общей собственности на неделимую вещь, включая наследников, постоянно пользовавшихся ею, и наследников, проживавших в жилом помещении, не подлежащем разделу в натуре;

2) наследники, не являвшиеся при жизни наследодателя участниками общей собственности на неделимую вещь, однако постоянно пользовавшиеся ею ко дню открытия наследства (помимо случаев неправомерного пользования чужой вещью, осуществлявшегося без ведома собственника или вопреки его воле), которые могут воспользоваться этим правом преимущественно перед другими наследниками лишь при отсутствии наследников, обладавших совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, а при наследовании жилого помещения, не подлежащего разделу в натуре, также при отсутствии наследников, проживавших в нем ко дню открытия наследства и не имеющих иного жилого помещения;

3) наследники, проживавшие ко дню открытия наследства в переходящем по наследству жилом помещении, не подлежащем разделу в натуре, и не имеющие иного жилого помещения, принадлежащего на праве собственности или предоставленного по договору социального найма, которые могут воспользоваться этим правом преимущественно перед другими наследниками лишь при отсутствии наследников, обладавших совместно с наследодателем правом общей собственности на наследуемое жилое помещение<sup>307</sup>.

---

<sup>307</sup> Статья 1168 ГК РФ.

Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства принадлежит наследнику, проживавшему совместно с наследодателем на день открытия наследства, вне зависимости от продолжительности совместного проживания<sup>308</sup>.

Указанные лица, имеющие преимущественное право, вправе отказаться от его осуществления. В этом случае раздел наследства производится по общим правилам. Раздел наследства между наследниками, одновременно обладающими преимущественным правом при разделе наследства, также производится по общим правилам.

Следует обратить внимание на то, что практикуемая оценка рыночной стоимости доли в праве собственности на квартиру с целью выплаты за нее компенсации при разделе, является ошибочной. Компенсация несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей должна рассчитываться исходя из стоимости наследства в целом.

Например, если один из двух наследников, проживавший на день открытия наследства в квартире, реализует свое преимущественное право на ее получение при разделе наследства, а состав наследства исчерпывается квартирой, для подсчета компенсации, подлежащей выплате другому наследнику, подлежит оценке рыночная стоимость квартиры в целом. После этого указанная стоимость делится на количество наследников (в данном случае на 2). Получаемое частное составляет надлежащий размер компенсации.

Оценку рыночной стоимости имущества могут проводить физические и юридические лица, являющиеся членами одной из саморегулируемых организаций оценщиков и застраховавшие свою ответственность в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

При заключении наследниками соглашений, мировых соглашений о разделе наследственного имущества следует иметь в виду, что наследники осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению, поэтому раздел

---

<sup>308</sup> Статья 1169 ГК РФ.

наследства может быть произведен ими и не в соответствии с причитающимися им размерами долей<sup>309</sup>.

### **Доверительное управление наследственным имуществом.**

В качестве особой меры по охране наследственных прав в ГК РФ предусмотрена возможность передачи имущества, требующего управления (предприятие, доля в уставном капитале хозяйственного общества, ценные бумаги, исключительные права), в доверительное управление<sup>310</sup>. Учредителями доверительного управления наследственным имуществом, в том числе в случаях, когда к наследованию призываются несовершеннолетние граждане, могут выступать только нотариус либо исполнитель завещания. Договор доверительного управления наследственным имуществом, в том числе в случаях, если в состав наследства входит доля наследодателя в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью либо доверительное управление учреждается до вступления наследника, принявшего наследство, во владение наследством, заключается на срок, определяемый в соответствии с п. 4 ст. 1171 ГК РФ. По истечении этого срока наследник, принявший наследство, вправе учредить доверительное управление в соответствии с правилами главы 53 ГК РФ<sup>311</sup>.

---

<sup>309</sup> См. п. 51-55, 57 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании».

<sup>310</sup> Статья 1173 ГК РФ.

<sup>311</sup> Пункт 56 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании».



## **ГЛАВА 21.**

### **УЧАСТИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ, ВОЗНИКШИХ В СВЯЗИ С ПРИЧИНЕНИЕМ ВРЕДА**

Несовершеннолетние субъекты гражданского права могут выступать участниками обязательств из причинения вреда как в качестве причинителя вреда — субъекта противоправного действия, так и в качестве потерпевшего, жизни, здоровью или имуществу которого причинен вред.

#### **Возмещение вреда, причиненного несовершеннолетними.**

Малолетние — дети, не достигшие возраста четырнадцати лет, — являются полностью недееспособными (не способными нести ответственность за причиненный вред)<sup>312</sup>. За вред, причиненный малолетним, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний гражданин, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация обязана возместить вред, причиненный малолетним гражданином, если не докажет, что вред возник не по ее вине.

Законные представители малолетних отвечают в таких случаях за свою вину — безответственное отношение к воспитанию ребенка и неосуществление должного за ним надзора (попустительство или поощрение озорства, хулиганских и иных противоправных действий, отсутствие к нему внимания)<sup>313</sup>.

Если малолетний гражданин причинил вред во время, когда он временно находился под надзором образовательной организации, медицинской организации или иной организации, обязанных осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор над ним на основании договора, эта организация либо это лицо отвечает за причиненный вред, если не докажет, что вред возник не по их вине при осуществлении

---

<sup>312</sup> Пункт 3 статьи 28, статья 1073 ГК РФ.

<sup>313</sup> Подпункт «а» пункта 16 Постановления Пленума от 26 января 2010 г. № 1.

надзора<sup>314</sup>. В данном случае организации, в которых малолетний находился временно, а также лица, осуществлявшие над ним надзор на основании договора, отвечают за неосуществление должного надзора за малолетним в момент причинения им вреда. Согласно разъяснению, данному в Постановлении Пленума от 26 января 2010 г. № 1, это правило распространяется на случаи, когда малолетний причинил вред самому себе<sup>315</sup>.

Так, ответственность по возмещению вреда может быть возложена на больницу, под надзором которой находился несовершеннолетний в момент причинения вреда.

*Законный представитель несовершеннолетнего А. обратился в суд с иском к законным представителям несовершеннолетнего Б., детской клинической больницы о компенсации морального вреда, ссылаясь на то, что в период нахождения на стационарном лечении его сын А. подвергся физическому воздействию со стороны несовершеннолетнего Б., в результате чего А. были причинены нравственные страдания, нанесен серьезный ущерб здоровью, личной неприкосновенности, достоинству личности. Просил суд взыскать с ответчиков солидарно компенсацию морального вреда, причиненного его сыну.*

*Решением районного суда, оставленным без изменения определением суда кассационной инстанции, с родителей несовершеннолетнего Б. солидарно в пользу законного представителя несовершеннолетнего А. взыскана компенсация морального вреда и расходы на оплату услуг представителя. В удовлетворении исковых требований к детской клинической больнице отказано.*

*Суд, придя к выводу о том, что больница не может нести ответственность за совершенные несовершеннолетним Б. действия, поскольку они происходили в вечернее время (время сна), когда лечебный и воспитательный процессы, проводимые в данном учреждении, были закончены, в удовлетворении*

---

<sup>314</sup> Пункт 3 статьи 1073 ГК РФ.

<sup>315</sup> Абзац третий пункта 14 Постановления Пленума от 26 января 2010 г. № 1.

исковых требований о компенсации морального вреда к детской клинической больнице отказал.

При вынесении решения суд указал, что ответственность за действия несовершеннолетнего Б. в данном случае с учётом положений ст. 1073 ГК РФ и ст. 63 СК РФ несут только его родители.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, состоявшиеся по делу судебные постановления отменила в части отказа в иске к детской клинической больнице о компенсации морального вреда и вынесла в данной части новое решение об удовлетворении заявленных требований по следующим основаниям.

Согласно п. 3 ст. 1073 ГК РФ (в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных правоотношений<sup>316</sup>) если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанных осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине при осуществлении надзора.

Указанной правовой нормой устанавливается презумпция виновности лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за малолетним, причинившим вред во время нахождения под надзором данного учреждения. Образовательные, медицинские и иные организации, где малолетний временно находился, а также лица, осуществляющие над ним надзор на основании договора, в силу п. 3 ст. 1073 ГК отвечают за неосуществление должного надзора за малолетним в момент причинения им вреда. Такой надзор

---

<sup>316</sup> В настоящее время пункт 3 статьи 1073 ГК действует в редакции Федерального закона от 24 апреля 2008 г. № 49-ФЗ и предусматривает: «Если малолетний гражданин причинил вред во время, когда он временно находился под надзором образовательной организации, медицинской организации или иной организации, обязанных осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор над ним на основании договора, эта организация либо это лицо отвечает за причиненный вред, если не докажет, что вред возник не по их вине при осуществлении надзора».

*должен осуществляться в течение всего периода нахождения малолетних в медицинском учреждении, в том числе во время сна.*

*Суд при вынесении решения не учел, что несовершеннолетние А. и Б. находились в медицинском учреждении на протяжении всего периода стационарного лечения, в том числе ночью, и неосуществление должного надзора за малолетними детьми, находящимися в стационаре, является виновным бездействием со стороны администрации и персонала детской клинической больницы*<sup>317</sup>.

Если будет установлено, что ответственность за причинение малолетним вреда должны нести как родители (усыновители), опекуны, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, так и образовательные, медицинские, иные организации или лица, осуществляющие над ним надзор на основании договора, то вред возмещается по принципу долевой ответственности в зависимости от степени вины каждого<sup>318</sup>.

Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, медицинских организаций или иных организаций по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда<sup>319</sup>, поскольку перечисленные лица отвечают за свои виновные действия.

Исключение из этого правила составляют случаи, когда родители (усыновители), опекуны либо другие граждане, указанные в п. 3 ст. 1073 ГК РФ, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного

---

<sup>317</sup> Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации по делу № 5-В09-148 / Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за I квартал 2010 г., утвержденный постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 16 июня 2010 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2010. № 9.

<sup>318</sup> Подпункт «б» пункта 16 Постановления Пленума от 26 января 2010 г. № 1.

<sup>319</sup> Пункт 4 статьи 1073 ГК РФ.

жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами. В таких случаях суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда<sup>320</sup>.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред на общих основаниях. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте четырнадцати до восемнадцати лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Таким образом, родители, усыновители, попечители несут субсидиарную (дополнительную) ответственность своим имуществом по обязательству несовершеннолетнего в возрасте четырнадцати до восемнадцати лет, возникшему из причинения им вреда.

Если несовершеннолетний гражданин в возрасте четырнадцати до восемнадцати лет, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация обязана возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по ее вине.

Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующей организации по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, прекращается по достижении ребенком совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность<sup>321</sup>.

Важно иметь в виду, что родители, проживающие отдельно от детей, также несут ответственность за вред, причиненный

---

<sup>320</sup> Пункт 4 статьи 1073 ГК РФ.

<sup>321</sup> Статья 1074 ГК РФ.

детьми. Родитель может быть освобожден от ответственности, если по вине другого родителя он был лишен возможности принимать участие в воспитании ребенка либо по объективным причинам (например, длительная болезнь) не мог воспитывать ребенка<sup>322</sup>.

Родители, лишенные родительских прав, могут быть привлечены к обязанности по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетними детьми, только в течение трех лет после лишения их родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления ими родительских обязанностей<sup>323</sup>.

### **Возмещение вреда, причиненного несовершеннолетним.**

В случае увечья или иного повреждения здоровья несовершеннолетнего, не достигшего возраста четырнадцати лет (малолетнего) и не имеющего заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья (стоимость лечения и ухода, протезирования, реабилитации в санатории и т.д.).

По достижении малолетним потерпевшим четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

---

<sup>322</sup> Подпункт «в» пункта 16 Постановления Пленума от 26 января 2010 г. № 1.

<sup>323</sup> Статья 1075 ГК РФ.

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы<sup>324</sup>.

Если действия самого малолетнего способствовали возникновению или увеличению вреда, на размер возмещения это обстоятельство не влияет: понятие «вина» к малолетнему не применимо.

Возмещение вреда, причиненного несовершеннолетнему смертью кормильца, осуществляется в соответствии со ст.ст. 1088, 1089 ГК РФ.

---

<sup>324</sup> Статья 1087 ГК РФ.