**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

**Учреждение образования**

**«Гомельский государственный университет**

**имени Франциска Скорины»**

**Юридический факультет**

**Кафедра гражданско-правовых дисциплин**

**КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ**

**ПО КУРСУ «СЕМЕЙНОЕ ПРАВО»**

для студентов юридического факультета, 3 курса

специальности 1-24 01 02 Правоведение»

**Т.В. КОВАЛЁВА**

Гомель 2017

**Теоретический раздел**

**Конспект лекций по курсу «Семейное право»**

**ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ СЕМЕЙНОГО ПРАВА**

1. Понятие, предмет, метод семейного права.
2. Принципы семейного права.
3. Система семейного права.
4. История развития семейного права.
5. Наука семейного права.

**1. Понятие, предмет, метод семейного права.**

Понятие семейного права употребляют в четырех значениях:

- как название отрасли права;

- как науки о семейном праве;

- как название отрасли законодательства регулирующей семейные отношения;

- как учебной дисциплины, которая содержит основные положения отрасли права, соответствующего ей законодательства и науки семейного права.

Семейное право, как самостоятельная отрасль права, представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих личные и связанные с ними имущественные отношения между гражданами, возникающие на основе брака, близкого родства, усыновления, опеки и попечительства, других форм устройства детей на воспитание в семью.

Каждая отрасль имеет свой своеобразный, отличающийся от других отраслей права предмет регулирования. Под предметом понимается круг однородных общественных отношений подпадающих под воздействие норм этой отрасли. Круг отношений регулируемых законодательством о браке и семье содержится в ст. 2 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее – КоБС), которая включает в орбиту правового влияния порядок и условия заключения и прекращения брака, признания его недействительным, устанавливает права и обязанности членов семьи, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие в связи с усыновлением, опекой и попечительством, другими формами устройства на воспитание в семье детей-сирот, и детей, оставшихся без попечения родителей регламентирует порядок регистрации актов гражданского состояния регулирует также и другие семейные отношения.

Предмет семейного права составляют не все семейные отношения (все семейные отношения урегулировать правом невозможно), а лишь те из них которые регулируются нормами права и указаны в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье, субъекты которых наделяются определенными правами и обязанностями. Государство с помощью норм семейного права регулирует отношения, которые существуют в семье, а семья как таковая таким предметом не является. Вне предмета правового регулирования находится значительная группа личных семейных отношений (любовь, уважение, дружба), а также нормы права регулируют далеко не все имущественные отношения в семье.

Семейное право и соответствующее ему семейное законодательство регулирует как личные неимущественные, так и имущественные семейные отношения. К личным неимущественным причисляют отношения: касающиеся вступления в брак и прекращения брака; взаимоотношения между супругами при решении вопросов жизни семьи, выбора фамилии при заключении брака и его расторжении, отношения между родителями и детьми по воспитанию и образованию детей и др. К имущественным причисляют отношения касающиеся алиментных обязанностей супругов, родителей и детей, а также отношения по поводу их общего и раздельного имущества.

Метод семейно-правового регулирования – это совокупность приемов и способов, при помощи которых нормы семейного права воздействуют на общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования. Особенностью метода семейного права является то, что его нормы носят в основном императивный, т.е. обязательный характер. Это отличает семейное право от гражданского, в котором много диспозитивных норм, т.е. норм, предоставляющих сторонам определенную свободу в отношениях.

В связи с принятием нового Кодекса Республики Беларусь о браке и семье 1999 год а в семейном праве появились своеобразные правила, напоминающие диспозитивные нормы, дающие возможность конкретным участникам семейных отношений отступать от обязательных правил (речь идет прежде всего о брачном договоре, предоставившим лицам, вступающим в брак и супругам возможность заменить режим общей совместной собственности на иной). Однако диспозитивность в семейном праве отличается от обычного понимания диспозитивности, поскольку диспозитивность в семейном праве существует не только в пределах определенных императивными нормами, но и под «контролем».

Специфика метода регулирования семейных отношений заключается в неотчуждаемости прав, принадлежащих их субъектам, невозможности изменения объема этих прав, поскольку права и обязанности каждого субъекта определены императивно.

**2. Принципы семейного права.**

Под принципами семейного права понимают закрепленные в нормах действующего семейного законодательства основополагающие начала и руководящие идеи, в соответствии с которыми должны регулироваться личные и имущественные семейные отношения.

Принципы семейного права связаны с положениями Конституции Республики Беларусь, определяющими не только основы Конституционного строя нашего государства, но и основные права и свободы граждан, они связаны с основными направлениями государственной семейной политики Республики Беларусь, задачами законодательства в брачно-семейной сфере.

Основные начала и задачи (идеи) государственной семейной политики содержаться в Указе Президента Республики Беларусь от 21 января 1998 г . Они включают:

обеспечение улучшения социально-экономических условий жизнедеятельности семьи, выполнение ею репродуктивной, экономической и воспитательной функций;

укрепление нравственных основ семьи и повышение ее престижа в обществе.

Основные принципы государственной семейной политики включают:

самостоятельность и автономность воли в принятии решений относительно своего развития;

дальнейшее повышение гарантий поддержки семьи;

равенство семей и всех ее членов в праве на поддержку независимо от социального положения, места жительства;

приоритет интересов каждого ребенка, его полноценного физического, нравственного и духовного развития независимо от социального статуса родителей, т.е. независимо от того, в какой семье он воспитывается;

равноправия между мужчинами и женщинами в дальнейшем обеспечении справедливого распределения семейных обязанностей;

партнерства семьи и государства в области воспитания детей и координация мер ответственности; сотрудничество государственных органов, общественных, религиозных и других организаций в отношении мер по укреплению семьи.

Реализация положений государственной семейной политики осуществляется не только с помощью норм семейного права, но и гражданского, трудового, административного права, права социального обеспечения и др.

Принципы семейного права четко выражены в ст. 1 КоБС Республики Беларусь (Раздел 1), а также в других статьях (Раздел 2. Брак, Раздел 3. Семья, Раздел 4. Охрана детства).

Основные принципы современной семьи:

правовое регулирование брачно-семейных отношений государством;

защита семьи государством (ст. 3 КоБС);

равноправие граждан в семейных отношениях;

равноправие женщины и мужчины в семейных отношениях;

единобрачие (ст. 19 КоБС);

свобода и добровольность вступления в брак (ст. 12 КоБС);

свобода расторжения брака под контролем государства (ст. 36,37 КоБС);

государственная охрана интересов матери и ребенка, поощрение материнства;

приоритет семейного воспитания детей;

ответственность за ненадлежащее воспитание детей;

всемерная защита прав и интересов несовершеннолетних и т.д.

**3. Система семейного права.**

Семейные отношения имеют единое начало, которое позволяет отделить их от других общественных отношений. С другой стороны, каждое из них обладает определенной спецификой, что позволяет говорить об их относительной самостоятельности. Например, различна правовая природа супружеских и родительских отношений.

Поскольку право регулирует объективно существующие семейные отношения, то, соответственно, оно отражает и единство, и относительную самостоятельность семейных отношений. Это видно из текста КоБС. Правовые нормы в нем расположены не произвольно, а в определенной последовательности, что позволяет говорить о наличии системы семейного права.

Система семейного права – это его структура, составляющие его отдельные институты и нормы в их определенной последовательности. Система семейного права - внутренняя структура отрасли, выражающаяся в единстве и согласованности правовых норм и вместе с тем в разделении отрасли на относительно самостоятельные части – правовые институты. Система семейного права представляет собой одновременно единство и разграничение взаимосвязанных институтов семейного права.

Под правовым институтом понимается законно обусловленная совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений.

Система семейного права включает в себя общую часть и особенную часть.

Общая часть содержит нормы, которые применяются к любым семейным отношениям. Сюда относятся нормы, определяющие основные начала семейного законодательства, правовой статус субъектов семейного права, юридические факты, осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей, меры защиты семейных прав и ответственности за их нарушение, сроки в семейном праве.

Особенная часть семейного права состоит из правовых институтов, каждый из которых регулирует определенную разновидность семейных отношений. Их можно объединить в группы в зависимости от характера регулируемых отношений:

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

права и обязанности супругов. Личные права и обязанности супругов, законный режим имущества супругов, ответственность супругов по обязательствам;

права и обязанности родителей и детей. Установление происхождения, права несовершеннолетних детей, права и обязанности родителей;

алиментные обязательства членов семьи;

форма воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, усыновление детей, опека и попечительство на детьми, приемная семья;

применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранцев и лиц без гражданства.

**4. История развития семейного права.**

Формирование института брака в белорусском семейном праве носит многовековой характер и уходит своими корнями в глубины истории.

До принятия христианства на Руси семейные отношения регулировались обычным правом.

После принятия христианства, ставшего официальной религией после язычества, регулирование семейных отношений на Руси осуществлялось по модели византийского брачно-семейного законодательства Номоканона, который дополнялся постановлениями русских князей и получил название Кормчей книги. В 1551 г. на Руси был принят Свод канонического права. Брачно-семейными делами, как и в Византии, занималась церковь. Православная церковь ввела церковную форму заключения брака, устранила многоженство, установила пределы свободы расторжения брака.

Далее начинается процесс создания светского права, которое постепенно вытесняет византийское законодательство.

В законодательстве Великого княжества Литовского прослеживались прогрессивные идеи и тенденции брачно-семейных отношений, которые нашли свое отражение и последующее развитие в нормах семейного права Республики Беларусь.

В Великом княжестве Литовском брачно-семейные отношения регулировались одновременно нормами светского, церковного и обычного права. Основным источником православного канонического права в ВКЛ была Кормчая книга, католического – Corpus juris canonici, с 1563 г. постановления Тридентского собора.

Юридическое же регулирование брачно-семейных отношений осуществлялось посредствам официальных документов, издаваемых монархом.

Так общеземскими Привилеями (1387, 1413, 1447 и 1492) регулировались отношения, в числе которых было закрепление права дочерей и вдов боярского положения свободно вступать в брак. Право это, жаловалось князем и носило ярко выраженный политический и экономический аспект. В Великом княжестве Литовском монарх традиционно был собственником всей государственной территории, потому отдельное феодальное владение рассматривалось именно как владение (а не собственность) на правах службы великому князю. Через браки великий князь мог контролировать земельное владение феодалов, поскольку, согласно предоставленному праву, вдовы или дочки фактически лишались феодального владения.

Дальнейшее и наиболее полное закрепление и развитие брачно-семейные нормы получили в Статутах ВКЛ 1529, 1566 и 1588 гг.

Статут 1529 г. регулировал ограниченное количество брачных отношений: подтверждал принцип свободно выходить замуж, право женщин на свободное волеизъявление на брак независимо от положения и косвенно признавал подлинность даже четвертого брака (что противоречило позиции церкви), поскольку дети от всех браков признавались равноправными наследниками отца. Согласно Статуту брак с невольником или рабыней автоматически переводил второго супруга в положение раба, дети от такого брака признавались невольниками.

Второй Статут 1566 г. регулировал более широкий круг брачных отношений, в частности порядок вступления в брак. Развивая норму о праве на свободное вступление в брак, Статут предусматривал суровые санкции за принуждение женщины к браку: за «кгвалтовное взятие в жены» назначалась смертная кара. Но свобода волеизъявления невесты по-прежнему ограничивалась согласием родителей и опекунов. При этом были определены имущественные санкции применительно к невесте, которая выходила замуж без такого согласия, – она лишалась приданого и утрачивала право на наследство.

Статут 1588 г. еще полнее регулировал брачные отношения. Закреплению брачных отношений в нём отводилось три раздела:

Раздел 5. "О оправе посагу и о вене";

Раздел 6. "О опекахъ";

Раздел 8. "О тестаменътохъ".

Впервые светским законодательством были определены главные условия действительного брака: отсутствие кровного родства до четвертого поколения включительно и иных родственных отношений до третьего поколения. Кроме названных основных положений, третий Статут закрепил еще одно условие подлинности брака – свободу от определенного положения. Таким положением, которое не допускало вступления в брак, являлся уже существующий брак. Закон предусмотрел, что за вступление во второй брак при известном существовании первого казнятся оба супруга, которые являются нарушителями.

Статутом 1588 г. были частично урегулированы также и другие брачные отношения, в том числе и свободное волеизъявление сторон на вступление в брак. Этот принцип подтверждался правовой трактовкой последствий вступления в брак без согласия родителей, где предусматривались имущественные санкции к невесте, но такой брак признавался действительным и оставался в силе. В случае отказа опекунов (родителей) дать согласие на брак невеста, если она достигла необходимого брачного возраста, могла обратиться за разрешением в государственные органы. Брачный возраст согласно Статуту 1588 г. определялся следующим образом: для мужчин – 18 лет, для женщин – 13.

После Октябрьской революции 1917 года начался период становления так называемого «советского семейного права», первыми источниками которого были декреты ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 года «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» и от 19 декабря 1917 года «О расторжении брака». На основании вышеназванных декретов 22 октября 1918 года был принят первый семейный кодекс - «Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве».

Новые социально-экономические условия потребовали разработки нового семейного кодекса, который был принят 19 ноября 1926 года и введен в действие, с 1 января 1927 года.

- кодекс предусматривал возможность признания юридической силы за фактическими брачными отношениями;

- режим раздельности супружеского имущества был заменен на режим общности;

- наряду с судебным был предусмотрен регистрационный порядок установления отцовства в загсе (по заявлению матери с последующим извещением лица, записанного отцом, если в течение года он не оспаривал отцовство в суде, то в дальнейшем право на опровержение отцовства утрачивалось);

- был установлен единый брачный возраст для мужчин и женщин - 18 лет;

- из кодекса был исключен институт признания брака недействительным;

- был восстановлен институт усыновления.

Третья послереволюционная кодификация семейного права была проведена в период с 1968 по I970 годы. 27 июня I968 года были приняты Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье. Затем в их развитие были приняты кодексы о браке и семье во всех союзных республиках бывшего СССР. В БССР — принят 13 июня 1969 г., вступил в законную силу с 1 ноября 1969 года. Основные положения КоБС:

- было сохранено признание юридической силы только за зарегистрированным браком;

- был сохранен режим общей совместной собственности супругов и закреплен принцип равенства долей супругов в общем имуществе;

- появились отдельные нормы о личной собственности каждого из супругов;

- было предоставлено право на получение алиментов жене в период беременности и в течение полутора лет после рождения ребенка;

Ныне действующий кодекс о браке и семье был принят 9 июля 1999 г., после чего неоднократно подвергался изменениям и дополнениям, но действует по сей день.

**5. Наука семейного права.**

Семейное право как наукапредставляет собой самостоятельную юридическую науку, которая изучает общие закономерности и особенности правового регулирования общественных отношения в сфере имущественных и личных неимущественных отношений между членами семьи.

Наука семейного права изучает закономерности семейноправового регулирования общественных отношений. Она состоит из системы взаимосвязанных понятий, теорий, концепций, взглядов и суждений ученых-правоведов.

Предметом изучения науки, прежде всего, являются нормы семейного права и акты семейного законодательства, практика (особенно судебная) применения этих норм. Анализ позволяет выявить не только недостатки правового регулирования, но и заблуждения в самой науке. Наука изучает как семейные правоотношения, так и общественные отношения, которые входят в предмет семейного права, использует материалы и данные других смежных наук (психология, социология, демография и т.д.). С учетом национальных особенностей и местных обычаев необходима разумная формализация законодательства.

Также необходимо изучение семейного права не только Республики Беларусь, но и ближнего и дальнего зарубежья, для успешного развития необходим накопленный опыт регулирования семейных отношений в других странах, ознакомление с зарубежным семейным законодательством.

Наука «семейного права обладает следующими функциями:

Познавательная функция (познание закономерностей правового регулирования семейных правоотношений);

Методологическая функция (разработка методов познания закономерность правового регулирования семейных правоотношений);

Прогностическая функция (прогноз развития и функционирования правового регулирования семейных правоотношений).

**ТЕМА 2. СЕМЕЙНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

1. Понятие и состав семейного законодательства.
2. Императивные и диспозитивные нормы семейного права.
3. Действие норм семейного права во времени, в пространстве и по кругу лиц.

**1. Понятие и состав семейного законодательства.**

Семейное законодательство (называемое также источники семейного права) – это система нормативно-правовых актов, регулирующих семейные отношения, круг которых определен Кодексом Республики Беларусь о браке и семье.

Основополагающим актом всего законодательства, в том числе и семейного, является Конституция Республики Беларусь***,*** она обладает высшей юридической силой, поэтому все законодательство должно полностью соответствовать конституционным принципам.

Конституция Республики Беларусь закрепляет основополагающие права и свободы граждан; провозглашает принцип государственной защиты семьи, равенство прав супругов в семейных отношениях, устанавливает, что забота о детях, их надлежащее воспитание является одновременно правом и обязанностью родителей, закрепляет обязанность совершеннолетних детей заботиться о родителях.

Основным нормативным актом, после Конституции, регулирующим семейные отношения является Кодекс Республики Беларусь о браке и семье**,** принятый Палатой представителей 3 июня 1999 г., одобреный Советом Республики 24 июня 1999 г., вступивший в силу 1 сентября 1999 г. Это третий по счету кодекс, принятый после Октябрьской революции (1927, 1969, 1999 г.г.). Кодекс состоит из семи разделов, включающих двадцать пять глав и двести сорок одну статью.

Гражданское, жилищное и иное законодательство применяется к семейным отношениям только в случае отсутствия регулирования этих отношений законодательством о браке и семье. В соответствие с КоБС, к источникам семейного законодательства относятся: Гражданский кодекс Республики Беларусь и гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь, Жилищный кодекс Республики Беларусь; Трудовой кодекс Республики Беларусь и др.

Вопросы семейного права регулируют на общегосударственном уровне акты Президента Республики Беларусь (Декреты, Указы). Они носят комплексный характер, например, Декрет Президента Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. № 18 «О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях», Указ Президента Республики Беларусь 21 января 1998 г. «Об утверждении основных направлений государственной семейной политики в Республике Беларусь.

Вторую группу источников семейного права составляют Постановления Правительства Республики Беларусь, которые принимаются на основании и во исполнение отсылочных норм КоБС, других законов и Указов Президента Республики Беларусь. В частности, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 августа 2002 г. № 1092. в ред. пост. от 13.05.2003 г. № 628 утвержден «Перечень видов заработка и (или) или дохода из которых производится удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей». Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14.12.2005 г. № 1454 в ред. от 19.12.2006 г. утверждено Положение о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов или справок органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

В соответствии с ч. 3 ст. 7 КоБС Республики Беларусь Министерства и другие республиканские органы государственного управления могут издавать нормативные акты по вопросам касающимися брачно-семейных отношений только на основании по поручению и во исполнение законов и постановлений Совета Министров Республики Беларусь. Например, постановление Министерства здравоохранение Республики Беларусь от 25 февраля 2005 г. утвердившего перечень заболеваний при которых лица не могут усыновить ребенка, быть опекуном, попечителями, приемными родителями.

Особое место среди источников семейного права занимают международно-правовые акты, такие как:

Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г.;

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г.;

Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г.;

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. г. Минск.

Другие международно-правовые акты, в частности в судебной практике при рассмотрении споров вытекающих из семейных отношений, применяются двухсторонние международные договоры о правовой помощи: с Украиной, Россией, Литвой, Молдовой, КНР и др.

Для правильного и единообразного толкования и применения норм семейного права большое значение имеют руководящие постановления и разъяснения Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, в которых обобщена практика по отдельным категориям брачно-семейных дел. К ним относятся следующие постановления:

а) О практике применения судами Республики Беларусь законодательства при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов на детей от 20 декабря 1991 г. № 12 (с изменениями и доп. 19.03.1998 г. и 23.12.1999 г.).

б) Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22 июня 2000 г. № 5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

в) Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 сентября 2002 г. № 7 «О судебной практике по делам о лишении родительских прав».

 г) Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 сентября 2004 г. № 11 «О практике рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей».

д) Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9 «О судебной практике по делам об усыновлении (удочерении)» и т.д.

**2. Императивные и диспозитивные нормы семейного права.**

Семейно-правовые нормы, как и нормы практически любой отрасли права, могут быть диспозитивными и императивными. В первом случае законодатель предоставляет сторонам определенную свободу выбора своего поведения, во втором - четко определяет единственный вариант действия или бездействия. Диспозитивность - это удел гражданского права, где вариативность поведения договаривающихся сторон практически ничем не ограничена. В семейном праве с принятием в 1999 г. КоБС количество диспозитивных норм увеличилось. Однако императивные нормы не торопятся сдавать свои позиции. Они присущи любому институту семейного права.

Законодатель предоставил сторонам семейных правоотношений в некоторых случаях относительную свободу выбора. Это касается таких вопросов, как брачный договор, алиментное соглашение, и некоторых других.

Но подавляющее большинство семейно-правовых норм являются императивными. Это нормы о заключении брака, о порядке его расторжения, об установлении происхождения детей, об алиментировании, об устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, и т.д.

Наиболее ярко императивные нормы в институте брака, по-видимому, представлены в ст. 19 КоБС, устанавливающей перечень препятствий к заключению брака.

Императивная норма, направленная на защиту интересов женщины и ребенка, закреплена в ст. 35 КоБС. В соответствии с ней расторжение брака недопустимо во время беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка.

Императивной также является норма ст. 34, четко закрепляющая момент прекращения брака в зависимости от места расторжения - в загсе или в суде.

При рассмотрении остальных институтов семейного права в обзорном виде хотелось бы отметить наиболее яркие императивные нормы, которые, как правило, имеют своей целью защиту и охрану интересов наиболее уязвимых участников семейных правоотношений: несовершеннолетних, недееспособных и др.

Диспозитивные нормы адресованы тем субъектам семейных правоотношений, которые обладают возможностью самостоятельно выбирать конкретные способы принятия на себя прав и обязанностей, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права. К этим субъектам относятся, прежде всего, супруги.

Диспозитивность есть не что иное, как возможность супругов по своему усмотрению, в дозволенных рамках решать проблемы принадлежности имущества, вопросы воспитания и содержания детей, раздел имущества на случай развода и т.д.

Диспозитивные начала в полной мере позволяют супругам реализовывать при строительстве семейных отношений свою волю, создают предпосылки для конструирования семейных прав и обязанностей по собственному усмотрению.

Так, супруги свободны в заключении брачного договора. Понуждение к заключению брачного договора абсолютно недопустимо. Право заключить брачный договор не действует только в отношении супругов, признанных в судебном порядке недееспособными или ограниченных в дееспособности.

Супруги свободны и при определении условий заключаемого ими брачного договора, которые, не должны: ограничивать правоспособность или дееспособность супругов; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства».

Наиболее ярко соседство диспозитивных и императивных норм в семейном праве можно проследить на примере соглашения об уплате алиментов. Законодатель, прежде всего, императивными нормами определяет круг лиц, имеющих право на получение алиментов: несовершеннолетние и нетрудоспособные совершеннолетние дети; нетрудоспособный нуждающийся супруг; нетрудоспособные нуждающиеся в помощи родители. Диспозитивной нормой закреплена возможность заключения соглашений об уплате алиментов.

Участникам соглашения об уплате алиментов законодатель, с одной стороны, предоставляет свободу при определении размера алиментов, способа и порядка их уплаты, с другой - сразу же ограничивает автономию воли, четко очерчивая границы дозволенного. Так, размер алиментов на несовершеннолетних детей не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке.

Вопрос об императивности или диспозитивности не является чисто теоретическим и представляется очень важным. Ведь при решении этого вопроса тем или иным образом изменится применение норм права. Если признать, что нормы семейного права в основном императивны, то можно говорить о том, что свободы выбора у сторон нет (за исключением отдельных диспозитивных строго оговоренных норм). В этом случае нет почвы для споров и судебных исков. Если признать, что нормы семейного права в основном диспозитивны, а императивы незначительны или их нет совсем, то это означает достаточно большую вариативность поведения и возможность оспаривать практически все действия другой стороны. В любом случае, вопрос об императивности или диспозитивности семейно-правовых норм и метода заслуживает самого пристального внимания.

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

В связи с социально-экономическим развитием общества развивается и обновляется брачно-семейное законодательство. Для правильного его применения важно определить момент начала и окончания срока действия нормативного акта.

Нормативно – правовые акты начинают действовать с момента их вступления в силу. Нормативно-правовые акты, как правило, обратной силы не имеют и распространяются только на отношения, которые возникли после введения в действие новых актов.

Нормативные акты прекращают свое действиев результате их прямой отмены, либо в связи с принятием нового нормативного акта, либо в связи с окончанием срока действия нормативного акта.

В частности, Кодекс Республики Беларусь о браке и семье принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. Одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г., вступил в силу 1 сентября 1999 г. в связи с его принятием утратил силу Кодекс о браке и семье Республики Беларусь 13 июня 1969 г.

Законы Республики Беларусь применяются на всей её территории они действуют и на территории загранучреждений посольств, консульств. В отдельных случаях возможно применение на территории Республики Беларусь законодательства о браке и семье иностранных государств, например, признание брака заключенного на территории другого государства.

Белорусское брачно-семейное законодательство распространяется на всех граждан Республики Беларусь, лиц без гражданства, трудящихся – мигрантов. Оно распространяется и на проживающих в Республике Беларусь иностранных граждан, которые пользуются правами и несут обязанности в семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь.

В семейно-правовых отношениях не исключена возможность применения аналогии закона и аналогии права.

**ТЕМА 3. СЕМЕЙНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ**

1. Понятие и виды семейных правоотношений.
2. Элементы семейных правоотношений.
3. Юридические факты в семейном праве.
4. Регистрация актов гражданского состояния.
5. Сроки и срок исковой давности в семейном праве.
6. Защита семейных прав.

**1. Понятие и виды семейных правоотношений.**

Семейные правоотношения – это урегулированные правовыми нормами, в определенном нормированном объеме, личные и имущественные отношения складывающиеся между определенными нормами права членами семьи.

Семейные правоотношения один из типов правоотношений. Семейные правоотношения обладают следующими *специфическими чертами*:

- субъектный состав семейных правоотношений определен законом и ограничен только физическими лицами, они носят, как правило, длящийся характер;

- мораль и право выступают в роли регуляторов личных неимущественных отношений;

- права субъектов семейных правоотношений выступают одновременно как их обязанности.

По содержанию семейные правоотношения подразделяются на личные неимущественные и имущественные. Имущественные права и обязанности имеют определенное экономическое содержание. Личные права и обязанности такого содержания лишены, они возникают в связи с нематериальными благами, неотделимы от личности и непередаваемы другим лицам.

По субъектному составу выделяют семейные правоотношения между:

– супругами (брачное, супружеское правоотношение);

– родителями и детьми, усыновителями и усыновленными (родительское правоотношение);

 – опекунами (попечителями) и подопечными несовершеннолетними детьми;

– приемными родителями и приемными детьми.

**2. Элементы семейных правоотношений.**

Как и любое правоотношение, семейное имеет свое внутреннее содержание и структуру. В его составе принято выделять субъекты, конкретные объекты, а также права и обязанности субъектов (содержание правоотношения). Субъекты семейных правоотношений – это его участники, в качестве которых выступают определенные законом физические лица. Объекты семейных правоотношений – это то, по поводу чего возникают последние, то, на что направлены действия его субъектов. В качестве объектов выступают действия и имущество.

Содержание семейного правоотношения составляют субъективные семейные права и обязанности, особенность которых состоит в их бессрочности, безвозмездности, непередаваемости. При этом, права субъектов семейных правоотношений, как правило, одновременно являются и обязанностью, поскольку обладатель права должен обязательно осуществить принадлежащее ему право, так как это необходимо для реализации предусмотренных законом прав и интересов других участников семейных правоотношений (детей, нетрудоспособных лиц).

**3. Юридические факты в семейном праве.**

Основаниями возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений являются юридические факты. Юридический факт - факт, явление объективной и правовой реальности, предусмотренный нормами семейного законодательства.

В зависимости от волевого признака выделяют *действия* и *события*. Действия, в свою очередь, делятся на *правомерные* и *неправомерные*. К правомерным действиям (т.е. соответствующим требованиям и принципам права) относятся вступление в брак, установление отцовства, усыновление и др. Неправомерные действия (т.е. нарушающие предписания законодательства и не соответствующие принципам права), как правило, влекут прекращение семейного правоотношения. К ним можно отнести заключение брака при наличии препятствий к его заключению, осуществление родительских прав в противоречии с интересами ребенка, уклонение от уплаты алиментов. Среди правомерных действий выделяют *юридические акты* и *юридические поступки.*

События – юридически значимые обстоятельства, протекающие помимо воли людей. С событиями, как с юридическими фактами, законодатель связывает возникновение, изменение или прекращение семейных правоотношений. Например, рождение ребенка приводит к возникновению правоотношений между родителями и детьми, а смерть супруга прекращение брака и семейных правоотношений между супругами.

 По длительности действия выделяют:

1) краткосрочные факты;

2) состояния (жизненные обстоятельства длительного действия, которые вызывают правовые последствия, например беременность, состояние супружества, нетрудоспособность, родство и т.п.).

По правовым последствиям юридические факты в семейном праве делятся на: правопорождающие, правоизменяющие, правопрекращающие и правопрепятствующие.

Юридический состав – совокупность юридических фактов.

**4. Регистрация актов гражданского состояния.**

В Кодексе 1999 г., как и кодексе 1969 г. содержится раздел об актах гражданского состояния. Гражданское состояние – это правовое положение, правовой статуе гражданина как субъекта права, участника различных, в том числе и брачно-семейных отношений. Гражданское состояние определяется юридическими фактами, т.е. обстоятельствами, порождающими возникновение, изменение или прекращение соответствующих прав и обязанностей. Акты гражданского состояния – это наиболее важные в жизни человека факты, имеющие для него существенные правовые последствия.

Такими актами являются: рождение, смерть, заключение и расторжение брака, усыновление, установление отцовства, перемена фамилии, имени, отчества.

Регистрация актов гражданского состояния устанавливается как в целях защиты личных неимущественных и имущественных прав граждан, так и в государственных и общественных интересах. Ст. 194 КОБС содержит перечень органов регистрирующих акты гражданского состояния. Это: отделы записи актов гражданского состояния, Дома (Дворцы) гражданских обрядов городских исполнительных комитетов , а в поселках городского типа и сельских населенных пунктах – соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы.

Принципами деятельности органов, регистрирующих акты гражданского состояния, являются:

-строгое соблюдение законности при регистрации актов гражданского состояния;

-правильная, полная и своевременная регистрация актов гражданского состояния в целях защиты личных неимущественных и имущественных прав граждан, государственных и общественных организаций (ст. 196 КоБС).

Регистрация производится путем записи данного факта в специальной актовой книге. О совершении записи заявителю выдается свидетельство.

Установленные брачно-семейным законодательством правила и порядок регистрации актов гражданского состояния утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь 14 декабря 2005 г. с изменениями и дополнениями.

Значение актов гражданского состояния предопределяет и значение достоверности их записи в указанных органах.

**5. Сроки и срок исковой давности в семейном праве.**

Сроки относят к разновидности юридических фактов. Сроки в силу длящегося характера семейных правоотношений, не обладают таким как в гражданском праве особым правовым значением.

Сроки классифицируют по различным основаниям. Отдельно выделяют сроки существования права, сроки носящие разрешительный, запретительный и обязывающий характер.

Семейное право выделяет три основных вида срока: срок исковой давности, пресекательные сроки и сроки, влияющие на возникновение, изменение или прекращение семейных правоотношений.

Брачно-семейное законодательство устанавливает общее правило, согласно которому на требования, вытекающие из брачных и семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, когда срок для зашиты нарушенного права установлен КОБС (ст. 8 КОБС).

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье устанавливает следующие сроки исковой давности:

– трехлетний – для требования о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью разведенных супругов (ч.4 ст.24 КоБС);

– годичный – для оспаривания записи об отцовстве или материнстве (ст.56 КоБС).

Порядок применения исковой давности предусмотрен ст.ст. 199, 203–208 ГК, а исчисление сроков производится в соответствии со ст. 150, 151 ГПК.

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

Основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности устанавливаются законодательными актами (ст. 199 ГК).

Пресекательные сроки – сроки, предоставленные для реализации субъективного права, т.е. с истечением пресекательного срока соответствующее право прекращается:

– срок, в течение которого существует право несовершеннолетних детей получать алименты от своих родителей, т.е. до совершеннолетия;

– срок, в течение которого существует право беременной женщины или матери (отца), воспитывающих детей до 3 лет, получать содержание от мужа (жены).

Сроки, влияющие на возникновение, изменение или прекращение семейных правоотношениий:

– сроки испытательные (ожидания, примирения), до истечения которых не могут быть совершены некоторые семейно-правовые акты:

а) регистрация брака по истечении трех дней;

б) расторжение брака между супругами, имеющими несовершеннолетних детей, возможно по истечении трех месяцев со дня подачи заявления, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь невозможна;

в) суд может назначить дополнительный срок для примирения супругов в пределах шести месяцев;

– сроки, в границах которых должны иметь место определенные юридические факты: если со дня прекращения брака до рождения ребенка не прошло десяти месяцев, то бывший супруг записывается отцом рожденного ребенка (при условии, что женщина не состоит в новом браке);

– сроки, установленные для выполнения обязательных действий гражданами, органами опеки и попечительства, судами, предприятиями в целях лучшей охраны прав несовершеннолетних детей (алименты выплачиваются не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы, стипендии и т.п.).

**6. Защита семейных прав.**

В п. 1 ст. 5 КоБС четко определено, что семейные права охраняются законом, за исключением случаев, если они осуществляются в противоречии с назначением этих прав. Например, суд вправе отступить от принципа равенства долей супругов при разделе их общего имущества, если один из супругов уклонялся от трудовой деятельности или расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи (ст. 24 КОБС).

Защита прав, вытекающих из брачных и семейных отношений, осуществляется судом, органами опеки и попечительства, а также органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

В пределах, предусмотренных законодательством допускается самозащита прав, вытекающих из брачных и семейных отношений (ст. 6 КОБС).

Таким образом, законодательством установлено несколько форм защиты. Судебная защита является основной формой зашиты семейных прав. Судебная процедура применяется при разрешении большинства семейных конфликтов, которые рассматриваются по нормам гражданского процессуального законодательства. Например, только судом производятся лишение или ограничение родительских прав, отмена усыновления, признание брака недействительным, расторжение брака. Защита нарушенных или оспариваемых семейных прав осуществляется в порядке либо искового, либо особого производства. Срок для обращения в суд за защитой нарушенных прав (исковая давность) на требования, вытекающие из нарушения прав в семейных отношениях не устанавливается.

 Защита семейных, как и гражданских прав (применяя по аналогии к семейным способы защиты, установленные для защиты гражданских прав) ст. 11 ГК Республики Беларусь) осуществляется путем:

– признания права;

– восстановление положения, существовавшего до нарушения права;

 – самозащиты права;

– прекращение или изменение правоотношения;

 – сокращение объема семейных прав;

– принуждение к исполнению обязанности.

Административный порядок рассмотрения семейно-правовых споров (а следовательно и зашиты семейных прав) применяется лишь в случаях, прямо указанных в законе. Так, разрешение ряда споров, связанных с воспитанием детей, об имени и фамилии ребенка (при разных фамилиях родителей) и др. отнесены КОБС к компетенции органов опеки и попечительства. Определенные обязанности по защите семейных прав граждан возлагаются также на органы регистрирующие акты гражданского состояния.

Семейно-правовые меры зашиты – это средства семейно-правового воздействия, направленные на предупреждение или пресечения нарушения субъективных семейных прав, применяемые в установленном законом порядке, независимо от вины правонарушителя. Меры семейно-правовой защиты, в отличие от мер ответственности, применяется при наличии одного основания-нарушения или угрозы нарушения субъективного семейного права.

В отличие от семейно-правовых мер защиты меры семейно-правовой ответственности – это установленные семейным законодательством меры государственного воздействия на виновного правонарушителя, выражающиеся в лишении его субъективного права или в дополнительных неблагоприятных имущественных последствиях. Обязательными основаниями семейно-правовой ответственности являются два элемента состава правонарушения:

1) противоправное поведение субъекта семейных правоотношений;

2) его вина.

**ТЕМА 4. БРАК ПО СЕМЕЙНОМУ ПРАВУ**

1. Правовая сущность брака.

2. Порядок и условия заключения брака.

3. Препятствия к заключению брака.

4. Основания и порядок признания брака недействительным.

5. Понятие брачного договора.

6. Содержание и форма брачного договора.

7. Изменение и прекращение брачного договора.

**1. Правовая сущность брака.**

Согласно ст. 32 Конституции женщина и мужчина по достижении брачного возраста имеют право на добровольной основе вступить в брак и создать семью; супруги равноправны в семейных отношениях.

Брак – это добровольный союз мужчины и женщины, который заключается в порядке, на условиях и с соблюдением требований, определенных законом, направлен на создание семьи и порождает для сторон взаимные права и обязанности (ст. 12 КоБС).

Из указанного определения можно выделить следующие юридические признаки брака:

1. Брак - добровольный союз мужчины и женщины, основанный на моногамной семье. Вступление в брак осуществляется только добровольно, по взаимному согласию сторон. В Республике Беларусь однополые браки и многоженство не допускаются.

2. Брак - это союз, заключенный с соблюдением определенных правил и требований, установленных государством. Регистрация брака происходит в органах, регистрирующих акты гражданского состояния (ч. 1 ст. 15 КоБС). Религиозные обряды заключения брака правового значения не имеют.

3. Брак - союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи. Цель брака - создание семьи. Если брак заключается без намерения создать семью, то такой брак может быть признан недействительным как фиктивный.

4. Брак порождает взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов, которые возникают с момента регистрации брака. При этом мужчина и женщина равноправны как в отношении личных неимущественных прав, так и в отношении имущества, нажитого в период брака.

**2. Порядок и условия заключения брака.**

Для заключения брака обязательно наличие определенных условий, установленных законом. Условия заключения брака - это обстоятельства, наличие которых необходимо, чтобы брак мог быть зарегистрирован и имел юридическую силу. Положения ст. 17 КоБС определяют следующие условия заключения брака:

1. Взаимное согласие лиц, вступающих в брак.

2. Достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста.

В соответствии со ст. 18 КоБС брачный возраст в Республике Беларусь для мужчин и для женщин устанавливается в восемнадцать лет. К этому возрасту лицо достигает физической и психологической зрелости. Достижение брачного возраста требуется на момент регистрации заключения брака, а не на момент подачи соответствующего заявления в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, следовательно, указанное заявление может быть принято и от лица, которое достигает брачного возраста в день регистрации заключения брака.

В исключительных случаях орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить лицам вступающим в брак, брачный возраст, но не более чем на три года. Исчерпывающими основаниями для снижения брачного возраста в соответствии с ч. 2 ст. 18 КоБС являются:

- беременность;

- рождение ребенка;

- приобретение несовершеннолетним полной дееспособности до достижения совершеннолетия (эмансипация несовершеннолетнего) в соответствии со ст. 26 ГК.

3. Отсутствие у лиц, вступающих в брак, препятствий к заключению брака (см. вопрос 3 данной темы).

Правовое регулирование регистрации заключения брака осуществляется на основании гл. 20 КоБС и Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов и (или) справок органами, регистрирующими акты гражданского состояния, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14.12.2005 N 1454 "О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение" (далее - Положение о порядке регистрации актов гражданского состояния).

Регистрация заключения брака производится любым органом, регистрирующим акты гражданского состояния, по выбору лиц, вступающих в брак (отсутствует привязка к месту жительства указанных лиц либо их родителей), если иное не установлено КоБС (ч. 1 ст. 210 КоБС).

Для регистрации заключения брака граждане представляют документы, указанные в п. 5.2 перечня административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 26.04.2010 N 200 "Об административных процедурах, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан".

На основании положений ч. 1 ст. 211 КоБС основанием для регистрации заключения брака является совместное заявление о регистрации заключения брака лиц, желающих вступить в брак, которое они подают лично.

В соответствии со ст. 211 КоБС в заявлении о регистрации заключения брака лицами, вступающими в брак, должно быть подтверждено:

- взаимное согласие;

- достижение брачного возраста;

- отсутствие препятствий к заключению брака.

Также в заявлении о регистрации заключения брака лицами, вступающими в брак, должно быть указано, состоял ли каждый из них ранее в браке, имеются ли общие дети, указываются фамилии, которые они избирают. Заявление о регистрации заключения брака регистрируется в журнале учета заявлений.

Лицо, ранее состоявшее в браке, должно предъявить документы, подтверждающие прекращение брака (копию решения суда о расторжении брака, свидетельство о регистрации расторжения брака, свидетельство о смерти супруга, решение суда об объявлении супруга умершим, решение суда о признании брака недействительным).

Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, в соответствии со ст. 212 КоБС обязан:

- ознакомить лиц, вступающих в брак, с условиями и порядком регистрации заключения брака;

- удостовериться, что лица, вступающие в брак, взаимно осведомлены о состоянии здоровья и семейном положении друг друга;

- разъяснить права и обязанности лиц, вступающих в брак, как будущих супругов и родителей;

- предупредить лиц, вступающих в брак, об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак.

По согласованию с лицами, желающими вступить в брак, орган, регистрирующий акты гражданского состояния, обязан:

- определить, на каком из государственных языков Республики Беларусь будет производиться регистрация заключения брака;

- выяснить у лиц, вступающих в брак, желают ли они заключить брак в торжественной обстановке;

- решить вопрос о месте регистрации заключения брака;

- назначить день и час регистрации брака.

Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, обо всех необходимых сведениях производит отметку на заявлении о регистрации заключения брака.

В случае наличия у лиц, вступающих в брак, общего ребенка им разъясняется порядок установления отцовства.

Регистрация заключения брака может производиться вне помещения органа, регистрирующего акты гражданского состояния, в пределах режима рабочего времени, установленного для работников органа, регистрирующего акты гражданского состояния.

В соответствии с ч. 1 ст. 16 КоБС регистрация заключения брака происходит в срок, согласованный лицами, вступающими в брак, с органом, регистрирующим акты гражданского состояния, но не ранее чем через три дня и не позднее чем через три месяца со дня обращения. В указанный период времени в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может поступить информация о наличии у лиц, желающих вступить в брак, препятствий к заключению брака.

По письменному заявлению лиц, вступающих в брак, при наличии уважительных причин руководитель отдела записи актов гражданского состояния может разрешить регистрацию заключения брака до истечения трехдневного срока. Так, в исключительных случаях, обусловленных беременностью, наличием общего ребенка или особыми обстоятельствами (длительная командировка, непосредственная угроза для жизни лица, вступающего в брак, или его болезнь) (ч. 1 ст. 16 КоБС), брак может быть заключен до истечения трехдневного срока, в том числе в день обращения.

Регистрация заключения брака производится, как правило, публично, а по желанию лиц, вступающих в брак, - в торжественной обстановке (ч. 3 ст. 210 КоБС). На основании положений ст. 213 КоБС при регистрации заключения брака обязательно присутствуют лица, вступающие в брак, которые должны предъявить документ, удостоверяющий личность, и открыто выразить взаимное согласие на вступление в брак. Регистрация заключения брака предусматривает совершение записи акта регистрации заключения брака. Запись должна быть прочитана лицами, вступающими в брак, подписана ими и должностным лицом, совершающим запись, и скреплена печатью органа, регистрирующего акты гражданского состояния, с изображением Государственного герба Республики Беларусь.

Запись о регистрации заключения брака производится в документах, удостоверяющих личность вступающих в брак (вносится штамп о регистрации заключения брака с указанием фамилии, собственного имени, отчества другого супруга, места и даты регистрации заключения брака, номера записи акта о регистрации заключения брака). После регистрации заключения брака супругам выдается соответствующее свидетельство.

Если лица, желающие вступить в брак, по уважительным причинам не могут явиться в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, в назначенный день, то по их письменной просьбе день и время регистрации заключения брака переносятся. Об этом производится отметка на заявлении о регистрации заключения брака и в журнале учета заявлений.

Если лица, подавшие заявление о регистрации заключения брака, не явились в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, в течение трех месяцев со дня подачи заявления и не сообщили причину неявки, заявление утрачивает силу (п. 30 Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния).

Отказ в регистрации заключения брака может быть обжалован в суд.

**3. Препятствия к заключению брака.**

Препятствия к заключению брака - это обстоятельства, при которых заключение брака не допускается.

Исчерпывающий перечень препятствий к заключению брака установлен положениями ст. 19 КоБС. Заключение брака не допускается:

- между лицами, из которых хотя бы одно лицо состоит уже в другом браке, зарегистрированном в установленном порядке. Данный запрет основан на принципе единобрачия (моногамии);

- между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, между полнородными и неполнородными братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными, поскольку они приравниваются в правах и обязанностях к родителям и детям. Данный запрет основан на соображениях нравственного и этического характера, а также с целью не допустить неполноценного потомства. Родство отдаленных степеней, а также отношения свойства не являются препятствием к заключению брака. Например, не запрещены браки между двоюродными братом и сестрой, дядей и племянницей и т.д.;

- между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным.

Сокрытие лицом, вступающим в брак, обстоятельств, препятствующих его заключению, является основанием для признания брака недействительным.

**4. Основания и порядок признания брака недействительным.**

В соответствии со статьей 45 КоБС брак признается недействительным при нарушении условий, установленных статьями 17 - 19 КоБС, а также в случаях регистрации заключения брака без намерения создать семью (фиктивный брак). Признание брака недействительным рассматривается как разновидность семейно-правовой санкции за нарушение семейного законодательства, допущенное лицами (или одним из них) при заключении брака.

Основаниями для признания брака недействительным являются:

1) отсутствие взаимного согласия лиц, вступающих в брак. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен с лицом, которое на момент регистрации заключения брака находилось под влиянием насилия либо реальной угрозы насилия, обмана, заблуждения, наркотического или алкогольного опьянения, психического или иного тяжелого заболевания, т.е. не могло руководить своими действиями или не понимало их значения;

2) заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен с лицом, не достигшим на момент регистрации заключения брака восемнадцати лет, или если такому лицу не был снижен брачный возраст в установленном законом порядке в соответствии с частью 2 статьи 18 КоБС;

3) наличие у лица, вступившего в брак, другого непрекращенного брака. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен между лицами, из которых хотя бы одно лицо состоит уже в другом браке, зарегистрированном в установленном порядке, и данный брак не прекращен. В соответствии с законодательством Республики Беларусь на определенный момент лицо может состоять только в одном зарегистрированном браке;

4) заключение брака между близкими родственниками. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен между близкими родственниками по прямой линии, между полнородными и неполнородными братьями и сестрами;

5) заключение брака между усыновителем и усыновленным. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен между лицами, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда об усыновлении одного лица другим;

6) заключение брака с недееспособным лицом. Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если он заключен с лицом, которое на момент регистрации заключения брака было признано в установленном законом порядке недееспособным, т.е. имелось вступившее в законную силу решение суда о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия);

7) заключение брака без намерения создать семью (фиктивный брак). Брак может быть признан недействительным по данному основанию, если на момент регистрации заключения брака оба лица не имели намерений создать семью, а вступили в брак с целью получения материальной или иной выгоды (часть 1 пункта 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22.06.2000 N 5 "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" (далее - постановление N 5)).

Брак не может быть признан фиктивным, если лица, зарегистрировавшие этот брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью, т.е. стали совместно проживать, вести общее хозяйство, осуществлять взаимную моральную и материальную поддержку друг друга.

Сокрытие лицом, вступающим в брак, обстоятельств, препятствующих его заключению, также является основанием для признания брака недействительным (часть 2 статьи 19 КоБС).

Перечень указанных оснований является исчерпывающим.

Признание брака недействительным производится судом в порядке искового производства.

При рассмотрении дела о признании брака недействительным как заключенного с лицом, признанным недееспособным, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства (часть 4 статьи 46 КоБС).

Наличие вступившего в законную силу решения суда о расторжении брака является препятствием для возбуждения дела о признании брака недействительным (часть 2 пункта 17 постановления N 5).

Иск вправе предъявить один из супругов, лицо, права которого нарушены заключением этого брака (супруг по предыдущему браку, наследники супругов), органы опеки и попечительства, прокурор в случаях, предусмотренных законом, органы внутренних дел в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 46 КоБС, а именно, когда брак с гражданином Республики Беларусь либо иностранным гражданином или лицом без гражданства, постоянно проживающими в Республике Беларусь, заключен иностранным гражданином или лицом без гражданства исключительно в целях получения разрешения на временное или постоянное проживание в Республике Беларусь.

В соответствии со статьей 48 КоБС брак, признанный недействительным, считается таковым с момента его заключения в органах, регистрирующих акты гражданского состояния. Из этого следует, что права и обязанности супругов, брак которых признан недействительным, аннулируются не на будущее время, как при расторжении брака, а с момента регистрации заключения брака, т.е. в данном случае закон имеет обратную силу (исключения из общего правила предусмотрены в частях 3 и 4 статьи 49 КоБС, речь о которых пойдет далее).

После вступления в законную силу решения суда о признании брака недействительным копия данного решения в десятидневный срок направляется судом в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации заключения брака, где происходит аннулирование записи акта о регистрации заключения брака (часть 5 статьи 46 КоБС).

Правовые последствия признания брака недействительным следующие:

- к имуществу, приобретенному супругами в недействительном браке, применяются нормы ГК об общей долевой собственности, а не нормы семейного законодательства (собственность делится не на равные части, а по правилам раздела общей долевой собственности с определением доли каждого из супругов);

- супруг, изменивший фамилию при вступлении в брак, признанный недействительным, обязан вернуться к добрачной фамилии;

- нетрудоспособный нуждающийся в материальной помощи супруг не имеет права на получение содержания от другого супруга;

- у супругов, брак которых признан недействительным, не возникают права на наследование по закону и на пенсию по случаю потери кормильца;

- Брачный договор, заключенный между супругами, брак которых признан недействительным, является ничтожным.

Большинство правовых последствий признания брака недействительным не применяются в отношении супруга, который не знал и не мог знать, что у его супруга есть препятствие к заключению брака, в частности, что вступает в брак с лицом, уже состоящим в браке, зарегистрированном в установленном законом порядке.

Положения части 5 статьи 49 КоБС устанавливают, что признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке, в том числе не исключает возможности заключения Соглашения о детях.

Если при рассмотрении дела о признании брака недействительным суд установит, что отпали обстоятельства, препятствовавшие заключению брака, он вправе по своей инициативе отказать в удовлетворении иска и признать брак действительным с момента отпадения этих обстоятельств (часть 3 статьи 46 КоБС), например, прекращен первый брак, который являлся основанием для признания второго брака недействительным.

**5. Понятие брачного договора.**

Действующее семейное законодательство Республики Беларусь не дает легального определения Брачного договора. В научно-практическом комментарии к статье 13 КоБС указывается, что Брачный договор - это соглашение супругов или лиц, вступающих в брак, определяющее имущественные и (или) личные неимущественные права и обязанности супругов в период брака и (или) в случае его расторжения.

В соответствии с частью 1 статьи 13 КоБС Брачный договор заключается в целях:

- повышения культуры брачных и семейных отношений;

- ответственности одного супруга перед другим;

- определения прав и обязанностей супругов в браке и (или) после его расторжения.

Субъектами Брачного договора являются:

- супруги;

- лица, желающие вступить в брак.

Семейное законодательство Республики Беларусь не дает определения термина "лица, желающие вступить в брак" и не содержит требования о том, что для заключения Брачного договора указанным лицам следует подать заявление на регистрацию заключения брака. Брачный договор, заключенный между лицами, не состоящими в браке, вступает в силу со дня регистрации заключения брака органами, регистрирующими акты гражданского состояния (часть 5 статьи 13-1 КоБС). Если лица, заключившие Брачный договор, не вступят в брак, то Брачный договор также не вступит в силу и не будет порождать для сторон взаимные права и обязанности.

Закон разрешает заключать Брачный договор несовершеннолетним лицам, вступающим в брак (часть 8 статьи 13-1 КоБС). Однако лицо, не приобретшее дееспособности в полном объеме до достижения совершеннолетия, может заключать Брачный договор только с согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей, попечителей). В случае заключения Брачного договора несовершеннолетним супругом согласие законных представителей не требуется, поскольку после регистрации заключения брака несовершеннолетнее лицо приобретает дееспособность в полном объеме. Также не требуется согласие родителей (усыновителей) на заключение Брачного договора несовершеннолетним лицом, признанным в установленном законом порядке эмансипированным.

Заключение Брачного договора - это право, а не обязанность его субъектов. Исследуемый договор носит личный характер, поэтому его заключение не может быть совершено через представителя.

Стороны могут заключать Брачный договор в любое время (до регистрации заключения брака, через определенный период после регистрации заключения брака), но до расторжения брака.

**6. Содержание и форма брачного договора.**

Согласно части 2 статьи 13 КоБС в Брачном договоре могут быть определены:

- права и обязанности супругов по взаимному содержанию, в том числе после расторжения брака (например, если один из супругов по их обоюдному согласию не работал, а вел домашнее хозяйство и занимался воспитанием детей, в Брачный договор может быть включена обязанность другого супруга в случае расторжения брака содержать такого супруга при любых обстоятельствах независимо от наличия нетрудоспособности);

- порядок раздела имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов (например, можно установить, что вещи профессиональных занятий, приобретенные в браке, являются раздельной собственностью того супруга, который ими пользуется);

- совместно нажитое имущество, которое будет передано каждому из супругов после расторжения брака (например, супруги могут отступить от принципа равенства долей при разделе принадлежащего им совместного имущества);

- условия относительно изменения установленного законодательными актами Республики Беларусь режима общей совместной собственности супругов путем установления долевой собственности или собственности каждого из супругов на все имущество, подлежащее отнесению в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь к общей совместной собственности, или на отдельные виды такого имущества (например, супруги вправе установить режим раздельной собственности на имущество, приобретенное ими в период брака);

- условия относительно невозможности признания имущества, находящегося в собственности одного из супругов, общей совместной собственностью, если в период брака за счет общего имущества или личного имущества другого супруга будут произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.);

- иные вопросы взаимоотношений между супругами (порядок несения каждым из супругов семейных расходов), родителями в отношении детей (определение имени будущего ребенка), причем как имущественного, так и неимущественного характера, если это не нарушает права и законные интересы других лиц и не противоречит законодательству Республики Беларусь. Следует отметить, что формулировка абзаца 7 части 2 статьи 13 КоБС о том, что в Брачном договоре могут быть определены "иные вопросы взаимоотношений между... родителями и детьми" является некорректной, т.к. дети не могут быть стороной Брачного договора. Представляется, что законодатель имел в виду регулирование правоотношений между родителями, касающихся их правомочий по отношению к своим детям.

Анализируя часть 2 статьи 13 КоБС, можно сделать вывод, что Брачным договором могут быть урегулированы как имущественные, так и личные неимущественные правоотношения супругов. Супруги вправе отразить в Брачном договоре положения, касающиеся не только общего совместного имущества супругов, но и иных имущественных отношений (например, распределения расходов на обучение детей). Однако следует подчеркнуть, что супруги могут урегулировать Брачным договором лишь те личные неимущественные права и обязанности, которые регламентируются брачно-семейным законодательством. Это касается вопросов взаимоотношений родителей и несовершеннолетних детей, имеющих семейно-правовую природу, в частности, регулирующих формы, методы и средства воспитания детей; место проживания детей при раздельном проживании родителей; размер алиментов на детей; порядок общения с детьми отдельно проживающего родителя и т.д. При этом необходимо учитывать, что Брачный договор не может ухудшать правовое положение детей по сравнению с действующим семейным законодательством. Условия Брачного договора, улучшающие правовое положение детей по сравнению с законодательством, признаются правомерными. Также Брачный договор, по нашему мнению, не может содержать условий, не урегулированных законом.

Брачный договор не должен содержать условий:

- противоречащих законодательству Республики Беларусь;

- нарушающих права и законные интересы других лиц;

- ограничивающих правоспособность и дееспособность супругов;

- ограничивающих супругов в праве на обращение в суд за защитой своих прав и законных интересов;

- ставящих одного супруга в крайне неблагоприятное положение;

- противоречащих основным началам семейного законодательства (часть 3 пункта 11 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22.06.2000 N 5 "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" (далее - постановление N 5)). Например, Брачный договор не может содержать условий, ограничивающих свободу супругов в выборе профессии, рода занятий; уменьшающих установленный законом размер алиментов на несовершеннолетних детей; устраняющих обязанность супруга по содержанию другого супруга, если эта обязанность предусмотрена КоБС и т.д.

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению в соответствии с главой 10 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 23.10.2006 N 63 (далее - Инструкция о порядке совершения нотариальных действий). С учетом этого Брачный договор заключается в трех экземплярах, один из которых остается в делах государственной нотариальной конторы либо частного нотариуса, а два экземпляра передаются сторонам.

Брачный договор, заключенный между супругами, вступает в силу со дня его нотариального удостоверения, если иное не установлено частью 6 статьи 13-1 КоБС.

В соответствии с частью 2 статьи 13-1 КоБС Брачный договор в случаях, определенных законом, подлежит также государственной регистрации в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, если он содержит условия, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество.

По общему правилу согласно части 3 статьи 13-1 КоБС государственная регистрация Брачного договора осуществляется после регистрации заключения брака. Однако государственная регистрация Брачного договора может быть осуществлена и после прекращения брака в случае, если согласно Брачному договору, КоБС или иным актам законодательства Республики Беларусь Брачный договор предусматривает права и обязанности бывших супругов после прекращения брака.

**7. Изменение и прекращение брачного договора.**

Брачный договор может быть изменен или расторгнут только по взаимному согласию лицами, вступающими в брак, супругами - до расторжения брака, бывшими супругами - во время действия Брачного договора (часть 6 статьи 13 КоБС). Положение, касающееся бывших супругов, было введено в семейное законодательство 07.01.2012. Оно предоставляет право таким субъектам по соглашению сторон вносить изменения либо расторгать Брачный договор. Обязательным условием при этом является то, что указанным договором установлены права и обязанности бывших супругов после прекращения их брака.

Соответствующее соглашение сторон об изменении или расторжении Брачного договора должно быть представлено в письменной форме и нотариально удостоверено, а в случаях, предусмотренных статьей 13-1 КоБС, подлежит обязательной регистрации в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. Односторонний отказ от исполнения Брачного договора не допускается (часть 5 статьи 13 КоБС). Если стороны не смогли достигнуть соглашения об изменении или расторжении Брачного договора, то по требованию одной из сторон спор может быть рассмотрен в судебном порядке.

Действие Брачного договора прекращается с момента прекращения брака, если иное не предусмотрено самим Брачным договором или актами законодательства Республики Беларусь. Брачный договор, предусматривающий права и обязанности бывших супругов после прекращения брака, действует до их исполнения (часть 7 статьи 13 КоБС).

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК (часть 8 статьи 13 КоБС). В частности, Брачный договор рассматривается как разновидность сделки и к нему применимы гражданско-правовые нормы, регламентирующие основания и порядок признания сделки недействительной.

Брачный договор, заключенный супругами, состоящими в браке, признанном недействительным, является ничтожным.

**ТЕМА 5. ПРАВООТНОШЕНИЯ МЕЖДУ СУПРУГАМИ**

1. Личные (неимущественные) права и обязанности супругов.

2. Законный режим имущества супругов.

3. Договорный режим имущества супругов.

4. Обращение взыскания на имущество супругов.

5. Права и обязанности супругов по взаимному содержанию.

6. Содержание супругов после расторжения брака.

7. Утрата супругом права на содержание.

**1. Личные (неимущественные) права и обязанности супругов.**

После заключения брака супруги приобретают правовой статус супругов, который характеризуется наличием взаимных и идентичных прав и обязанностей, т. е. заключение брака является правоустанавливающим юридическим фактом. Совокупность всех прав и обязанностей супругов подразделяется исходя из их социальной сущности на две группы – личные неимущественные и имущественные.

Под личными неимущественными правами и обязанностями понимаются те, которые затрагивают личные интересы супругов, они определяют основу взаимоотношений в семье.

Личные отношения супругов регулируются как правовыми нормами, так и нравственными правилами поведения, поскольку одной из задач правового регулирования является «построение семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи всех членов семьи» (ст. 1 КОБС). В ст. 20, 21, 22 КОБС содержатся основные принципиальные положения, касающиеся личных прав и обязанностей супругов, которые имеют важное значение для обеспечения равноправия супругов в семье, защиты личных интересов каждого из них, надлежащего воспитания детей.

Личные неимущественные права супругов тесно связаны с личностью каждого из них и являются элементами правового статуса гражданина (ст. 22, 28, 30, 32 Конституции Республики Беларусь). Законодательство исходит из полного равенства супругов в семье и устанавливает, что вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, т. е. по взаимному согласию. Равенство супругов в семье не только закрепляется как общий принцип, но и реально гарантируется во всех областях семейных отношений.

К личным неимущественным правам относятся:

1. право супруга выбирать род занятий;
2. получать профессию по своему желанию;
3. выбирать место жительства;
4. право супругов на равенство при решении вопросов: воспитания и образования детей, отцовства и материнства, планирования семьи, распределения семейного бюджета, ведения домашнего хозяйства, других вопросов семейной жизни.

К личным неимущественным правам тесно примыкают такие обязанности супругов, как:

1. обязанность не препятствовать другому супругу в осуществлении им личных неимущественных прав;
2. оказывать друг другу взаимную моральную поддержку;
3. содействовать укреплению семьи на принципах общечеловеческой морали;
4. способствовать всестороннему духовному, нравственному и физическому развитию всех членов семьи.

Для личных прав супругов характерны такие черты, как:

- неотделимость от их носителей;

- неотчуждаемость по воле их обладателя;

- они не могут быть предметом сделок; не имеют денежного эквивалента.

**2. Законный режим имущества супругов.**

В законодательстве 1999 года предусматриваются два режима имущества: *законный –* т.е. имущественные правоотношения регулируются ст. 23-28 Кодекса *и договорный* ***–*** имущественные правоотношения определяются соглашением сторон т.е., Брачным договором (ст. 13 КоБС).

К имущественным правам и обязанностям супругов относятся права и обязанности, связанные с их собственностью, а также обязанности супругов по взаимному содержанию.

Имущество, нажитое супругами во время брака, является их общей совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества (ст.259 ГК, ст.23 КоБС). На этом основании можно выделить законный и договорный режим имущества супругов.

В ***состав общей совместной собственности супругов*** включается любое имущество, нажитое супругами во время брака, независимо от того, на кого из супругов оно приобретено либо на кого или кем из супругов внесены денежные средства. К общей совместной собственности супругов относятся также драгоценности и другие предметы роскоши, приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, несмотря на то, что пользуется такими вещами, как правило, один из супругов. В состав общей совместной собственности супругов входят и вещи профессиональных занятий каждого из супругов (музыкальные инструменты, специальная библиотека, изделия медицинского назначения, медицинская техника и т.п.), приобретенные в период брака. Особенность данных вещей состоит в том, что в случае раздела имущества суд может присудить вещи профессиональных занятий, приобретенные в период брака, тому из супругов, в чьем пользовании они находились, с уменьшением доли в имуществе другого супруга или возложением на него обязанности компенсировать их стоимость другому.

Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения совместно нажитым имуществом, если иное не предусмотрено Брачным договором. Они осуществляют правомочия владения, пользования и распоряжения общим имуществом по взаимному согласию.

Равенство полномочий супругов в отношении имущества, являющегося общей совместной собственностью, не зависит от вклада каждого из них в приобретение этого имущества. Супруги пользуются равными правами на совместно нажитое имущество и в том случае, если один из них в период брака был занят ведением домашнего хозяйства, уходом за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного заработка (дохода), если иное не предусмотрено Брачным договором (ч.2 ст.23 КоБС).

В общей совместной собственности супругов нет заранее определенных долей. Соответствующие доли устанавливаются при разделе имущества, что влечет прекращение права общей совместной собственности и переход имущества в собственность каждого из супругов или общую долевую собственность.

Разделу в соответствии с положениями ст. 41 КоБС подлежит имущество, находящееся в общей совместной собственности супругов.

В случае раздела имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, их доли признаются равными, если иное не предусмотрено Брачным договором. Суд вправе отступить от признания долей равными, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов.

В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество супругов, имеющееся у них в наличии на день рассмотрения дела либо находящееся у третьих лиц. Если супруги прекратили вести общее хозяйство до рассмотрения дела, то суд производит раздел лишь того имущества, которое являлось их общей совместной собственностью ко времени прекращения ведения общего хозяйства. При разделе имущества учитываются также общие долги супругов и право требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи.

Согласно ст. 26 КоБС к раздельной собственности супругов относится:

1) имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак,

2) имущество, полученное ими во время брака в дар или по наследству,

3) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т.д.), приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются имуществом того супруга, который ими пользовался. Исключение составляют драгоценности и другие предметы роскоши, поскольку они относятся к общей совместной собственности.

Имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция и т.п.), если иное не предусмотрено Брачным договором.

**3. Договорный режим имущества супругов.**

Супруги могут изменить установленный законодательством режим общей совместной собственности супругов путем заключения брачного договора.

Супруги могут заключить Брачный договор, в котором определяются их соглашения о:

- совместном имуществе и имуществе каждого из супругов;

- порядке раздела совместного имущества супругов в случае расторжения брака;

- материальных обязательствах по отношению друг к другу в случае расторжения брака.

Возможность изменения супругами в брачном договоре установленного законом режима общей совместной собственности означает, что они могут предусмотреть применение режима общей долевой или раздельной собственности как на все имущество, так и на отдельные его виды, а также сохранить режим общей совместной собственности на отдельное имущество (или обусловить применение данного режима наступлением определенного условия, или ограничить сроком).

При установлении режима общей долевой собственности супруги могут определить долю каждого из них в общей долевой собственности по соглашению сторон или установить порядок определения долей.

Режим раздельной собственности супругов будет означать, что приобретенное в браке каждым из супругов имущество является его собственностью, поэтому данным имуществом супруг вправе владеть, пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению.

Супруги могут урегулировать в брачном договоре отношения как по поводу всего имущества, так и отдельных его видов. Если в положениях договора будет установлена общая долевая и (или) раздельная собственность не на все принадлежащее супругам имущество, это будет означать, что остальное имущество принадлежит им в соответствии с законным режимом имущества (ст. 23 КоБС) – на праве общей совместной собственности.

В брачном договоре возможно зафиксировать соглашение как в отношении существующего имущества, так и имущества, которое появиться в будущем.

С помощью брачного договора стороны могут определить порядок владения, пользования и распоряжения общей совместной собственностью. При этом супруги вправе как расширить, так и сузить правомочия одного из них по владению, пользованию или распоряжению совместным имуществом.

Заключив брачный договор, супруги могут определить в нем порядок раздела совместного имущества в случае расторжения брака. При этом супруги могут отступить от предусмотренного законодательством принципа равенства долей супругов (ч. 1 ст. 24 КоБС), установив иное соотношение долей, либо предусмотреть невозможность отступления от данного принципа.

**4. Обращение взыскания на имущество супругов.**

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, и на его долю в общей совместной собственности супругов, которая ему причиталась бы при разделе этого имущества.

Не допускается обращение взыскания по обязательствам одного из супругов на имущество унитарного предприятия, принадлежащего супругам на праве совместной собственности (п.3 ст.259 ГК).

По обязательствам одного из супругов супруги отвечают имуществом, являющимся их общей совместной собственностью, если судом будет установлено, что полученное по обязательствам использовано в интересах всей семьи.

Взыскание возмещения за ущерб, причиненный преступлением, может быть обращено также на имущество, являющееся общей совместной собственностью супругов, если приговором суда по уголовному делу установлено, что это имущество было приобретено на средства, полученные преступным путем.

По обязательствам, которые приняты на себя обоими супругами, взыскание может быть обращено на их совместное имущество и на имущество каждого из них.

**5. Права и обязанности супругов по взаимному содержанию.**

Супруги обязаны материально поддерживать друг друга.

Согласно ст. 29 КоБС нуждающиеся в материальной помощи нетрудоспособный супруг, жена в период беременности, супруг в течение трех лет после рождения ребенка, который находится в отпуске по уходу за ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, имеют право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами.

Брачным договором могут быть предусмотрены и другие случаи, при которых наступает обязанность супруга оказывать материальную помощь другому супругу.

**6. Содержание супругов после расторжения брака.**

Право нуждающегося в материальной помощи нетрудоспособного супруга на получение содержания от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, сохраняется и после расторжения брака, если он (она) стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение одного года после его расторжения.

 Если супруги состояли длительное время (не менее десяти лет) в браке, суд вправе взыскать алименты в пользу разведенного супруга и в том случае, когда он достиг пенсионного возраста не позднее пяти лет со дня расторжения брака.

Бывшая жена сохраняет право на получение содержания от бывшего мужа, обладающего необходимыми для этого средствами, в период беременности, если беременность наступила до расторжения брака. Бывший муж (жена) сохраняет право на получение содержания от бывшей жены (мужа), обладающей необходимыми для этого средствами, в течение трех лет после рождения общего ребенка, если он находится в отпуске по уходу за ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем.

Размер средств, взыскиваемых на содержание супруга, определяется судом исходя из материального и семейного положения обоих супругов в кратном отношении к базовой величине, установленной на момент выплаты.

В случае изменения материального или семейного положения одного из супругов каждый из них вправе обратиться в суд с иском об изменении размера средств, взыскиваемых на содержание.

Суд может, принимая во внимание непродолжительность срока пребывания супругов в браке или недостойное поведение супруга, требующего выплаты ему алиментов, освободить другого супруга от обязанности по его содержанию или ограничить эту обязанность определенным сроком.

**7. Утрата супругом права на содержание.**

Право одного супруга на получение содержания от другого супруга утрачивается, если отпали основанием для получения содержания, а также если разведенный супруг, получающий средства на содержание, вступит в новый брак. В этих случаях супруг, выплачивающий средства на содержание по решению суда, вправе обратиться в суд с иском об освобождении его от дальнейшей уплаты.

**ТЕМА 6. ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАКА**

1. Основания прекращения брака.

2. Порядок расторжения брака в судебном порядке.

3. Правовые последствия прекращения брака.

**1. Основания прекращения брака.**

Положения ст. 34 КоБС предусматривают основания прекращения брака, т.е. прекращение правоотношений, возникших между супругами из ***юридически оформленного брака***. Ими являются:

- смерть одного из супругов;

- объявление судом одного из супругов умершим;

- расторжение брака судом или органом, регистрирующим акты гражданского состояния.

В случае смерти супруга или объявления судом одного из супругов умершим не требуется специального оформления прекращения брака: брак считается прекращенным со дня регистрации смерти в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, либо с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении супруга умершим. Регистрация смерти одного из супругов не влечет за собой автоматического прекращения всех прав, возникших в связи с заключением брака (переживший супруг сохраняет право на фамилию умершего, на наследование его имущества, при наличии оснований - на получение пенсии по случаю потери кормильца).

При жизни супругов брак может быть прекращен путем его расторжения в суде либо по совместному заявлению обоих супругов брак может быть расторгнут органом, регистрирующим акты гражданского состояния, в соответствии со ст. 35-1 КоБС.

Брак не считается прекращенным, если супруги фактически прекратили брачные отношения и проживают раздельно. Брак считается прекращенным со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака (ч. 3 ст. 34 КоБС) либо со дня регистрации расторжения брака органом, регистрирующим акты гражданского состояния (ч. 2 ст. 34 КоБС).

Браки, расторгнутые по решениям судов, вступившим в законную силу до 1 сентября 1999 г., считаются прекращенными со дня регистрации их расторжения (ч. 4 ст. 34 КоБС).

С момента прекращения брака прекращается большинство личных неимущественных и имущественных правоотношений между лицами, состоявшими в браке. Вместе с тем отдельные правоотношения между бывшими супругами сохраняются и после расторжения брака. Так, супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак, вправе и после расторжения брака носить эту фамилию (ст. 43 КоБС). Также при наличии определенных условий бывший супруг имеет право на получение содержания от другого бывшего супруга (ст. 30 КоБС).

Правом на расторжение брака закон наделяет каждого из супругов, за некоторым исключением. На основании ст. 35 КоБС расторжение брака недопустимо:

- во время беременности жены без ее письменного согласия на расторжение брака;

- до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга, который проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем.

**2. Порядок расторжения брака в судебном порядке.**

В соответствии со ст. 36 КоБС расторжение брака производится судом в порядке искового производства. С иском в суд может обратиться один из супругов или опекун недееспособного супруга. В соответствии с п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22.06.2000 N 5 "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" (далее - ППВС) в заявлении должны содержаться сведения о том, когда и где зарегистрирован брак, имеются ли у супругов общие дети, их возраст, мотивы расторжения брака, излагаются другие требования, которые могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака. Несоответствие искового заявления указанным требованиям является основанием для оставления заявления без движения (ст. 248 ГПК).

К исковому заявлению необходимо приложить свидетельство о заключении брака в подлиннике, копии свидетельств о рождении детей, документы о доходах родителя, если заявлено требование о взыскании с него алиментов, и другие документы.

По общему правилу иск о расторжении брака предъявляется по месту жительства ответчика. В случае, когда с истцом находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным, иск может быть предъявлен в суд по месту жительства истца (ч. 10 ст. 47 ГПК).

Судом брак может быть расторгнут в общем или особом порядке.

В общем порядке расторгаются браки:

- между супругами, имеющими общих несовершеннолетних детей;

- если один из супругов не согласен на расторжение брака;

- при наличии спора об имуществе у супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей и согласных на расторжение брака.

В соответствии с ч. 2 ст. 36 КоБС суд обязан принимать меры для сохранения семьи. На этом основании при вынесении определения о возбуждении бракоразводного дела суд предоставляет супругам трехмесячный срок для принятия мер к примирению, а также для достижения соглашения по урегулированию вопросов, касающихся общих несовершеннолетних детей и раздела имущества. Суд не вправе сократить этот срок и рассмотреть дело до его окончания. В соответствии с ч. 5 ст. 36 КоБС и п. 9 ППВС по истечении трехмесячного срока в целях сохранения семьи суд вправе отложить разбирательство дела и предоставить супругам дополнительный срок для примирения в пределах шести месяцев.

Закон не содержит перечня оснований для расторжения брака. Существует лишь общее правило, согласно которому суд вправе расторгнуть брак: если в судебном заседании будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и существование семьи стали невозможными (злоупотребление супруга спиртными напитками, супружеская неверность, фактическое создание другой семьи и т.д.). В противном случае суд выносит решение об отказе в удовлетворении иска (ч. 3 ст. 36 КоБС).

В бракоразводном процессе одновременно с расторжением брака суд может разрешить следующие споры:

- с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после расторжения брака;

- о порядке общения с детьми и об участии в их воспитании отдельно проживающего родителя;

- с кого из родителей и в каком размере взыскиваются алименты на содержание детей;

- с кого и в каком размере взыскиваются средства на содержание нетрудоспособного нуждающегося в материальной помощи супруга;

- о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов.

Положения ст. 37 КоБС предусматривают особый порядок расторжения брака судом. Суть его в том, что суд не предоставляет супругам срока для примирения, не выявляет причины распада семьи и не принимает мер, направленных на ее сохранение.

В особом порядке судом расторгаются браки по заявлению одного из супругов, если другой супруг:

- признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим;

- признан в установленном законом порядке недееспособным;

- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

Указанные обстоятельства считаются достаточными для прекращения брака, поскольку сохранение семьи стало невозможным. В данном случае не имеют правового значения возражения против расторжения брака, заявленные опекуном недееспособного супруга или осужденным супругом.

С 01.01.2013 брак можно расторгать в административном порядке в органе, регистрирующем акты гражданского состояния, в соответствии с положениями ст. 35-1 КоБС по истечении одного месяца со дня подачи супругами совместного заявления о расторжении брака (ч. 1 ст. 224-1 КоБС). Заявление о регистрации расторжения брака подается в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации, по месту жительства или месту пребывания супругов или одного из них (ч. 1 ст. 224-3 КоБС).

В соответствии со ст. 35-1 КоБС для расторжения брака органом, регистрирующим акты гражданского состояния, необходимо одновременно наличие следующих условий:

- взаимное согласие супругов;

- отсутствие у супругов общих несовершеннолетних детей;

- отсутствие у супругов спора об имуществе.

**3. Правовые последствия прекращения брака.**

Прекращение брака означает прекращение большинства правоотношений между бывшими супругами. Однако закон разрешает бывшему супругу, изменившему свою фамилию при вступлении в брак, и после расторжения брака носить эту фамилию, либо по его желанию суд при вынесении решения о расторжении брака (ст. 43 КоБС) или орган, регистрирующий акты гражданского состояния, при регистрации расторжения брака (ст. 224-3 КоБС) присваивает ему добрачную фамилию. Желание о присвоении добрачной фамилии указывается супругом в исковом заявлении, поданном в суд, либо в заявлении о регистрации расторжения брака, поданном в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

Юридические последствия прекращения брака вследствие смерти супруга:

– возникает право другого супруга на получение пенсии по случаю потери кормильца (если имеются основания);

– возникает право другого супруга и детей на получение наследства;

– возникает право у несовершеннолетних детей на получение пенсии, в связи со смертью родителя.

**ТЕМА 7. УСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ДЕТЕЙ**

1.Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей.

2.Признание и установление судом материнства и отцовства.

3.Суррогатное материнство.

**1.Основания возникновения прав и обязанностей родителей и детей.**

Для возникновения каких-либо прав (имущественных либо неимущественных) родителей, необходимо наличие на то определенных, установленных законодательными актами оснований.

Правовые отношения между родителями и детьми основываются на происхождении каждого родившегося ребенка от определенных родителей. Один лишь факт кровного родства ребенка с определенной женщиной и мужчиной не является достаточным основанием для возникновения между ними взаимных прав и обязанностей. Кровное родство ребенка с его родителями должно быть официально удостоверено в установленном законом порядке государственными органами записей актов гражданского состояния и только после этого возникают взаимные права и обязанности родителей.

Под происхождением детей понимается юридический факт кровного происхождения детей от конкретных мужчины и женщины, удостоверенный в законном порядке и являющийся основанием для возникновения правовых отношений, между родителями и детьми. Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей от родителей, удостоверенное в установленном порядке (ст. 50 КОБС Республики Беларусь). Таким порядком является государственная регистрация рождения ребенка в органах регистрирующих акты гражданского состояния.

Происхождение ребенка устанавливается в отношении каждого из родителей.

Происхождение детей от определенных родителей удостоверяется записью сведений о них в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка (в книге регистрации актов о рождении), которая производится органами, регистрирующими акты гражданского состояния. О совершении записи акта гражданского состояния заявителю выдается соответствующее свидетельство (часть вторая ст. 201 КоБС).

При государственной регистрации рождения ребенка, которая должна быть произведена не позднее 3-х месяцев после рождения ребенка, составляется запись акта о рождении ребенка, в которой указываются необходимые сведения, определяющие личный статус ребенка, а также сведения о его родителях. Запись о родителях, произведенная органом регистрирующим акты гражданского состояния, является доказательством происхождения ребенка от указанных в ней лиц и может быть оспорена только в судебном порядке. В записи акта о рождении указывается фактическое место рождения ребенка или наименование места, в котором был найден ребенок.

Запись сведений о матери ребенка производится на основании соответствующего медицинского документа, подтверждающего факт рождения ребенка данной женщиной. При отсутствии медицинских документов регистрация рождения ребенка производится на основании решения суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной. Взаимные права и обязанности между матерью и ребенком возникают независимо от того, рожден ребенок в браке или вне брака.

Запись сведений об отце, если мать ребенка состоит в зарегистрированном браке, производится исходя их установленной в законе презумпции (предположения) отцовства лица, являющегося мужем матери ребенка. Муж матери записывается в качестве отца родившегося ребенка по заявлению любого из супругов. Основанием для внесения сведений об отце в запись акта о рождении является свидетельство о регистрации брака. Запись мужа матери отцом ребенка производится независимо от того, сколько времени прошло с момента заключения брака до момента рождения ребенка. Презумпция отцовства действует и в случаях, если ребенок родился в течение 10 месяцев со дня прекращения брака, признания его недействительным, смерти супруга матери. Если ребенок родился по истечении указанных сроков, то отцовство подлежит доказыванию в судебном порядке.

Семейное законодательство выделяет два способа установления отцовства: добровольного и судебного, когда родители не состоят в браке между собой.

Добровольное установление отцовства предполагает подачу после рождения ребенка его отцом и матерью, не состоящими в браке между собой, совместного заявления об установлении отцовства в органы регистрирующие акты гражданского состояния. В совместном или раздельных заявлениях об установлении отцовства должны быть подтверждены признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие самой матери на установление отцовства данного лица в отношении рожденного ею ребенка. Добровольное признание отцовства является юридическим актом отца ребенка, не состоящего в браке с его матерью, направленным на возникновение правоотношений между ним и ребенком. При наличии обстоятельств, дающих основание предполагать, что подача совместного заявления после рождения ребенка станет невозможной или затруднительной (тяжелая болезнь, предстоящая длительная командировка и т.п.), родители будущего ребенка, не состоящие между собой в браке, вправе подать в орган регистрирующий акты гражданского состояния заявление во время беременности матери. Запись о родителях в таком случае производится после рождения ребенка, поэтому поданное заявление может быть отозвано отцом или матерью ребенка в любое время до регистрации рождения.

Кроме совместного заявления отца и матери ребенка, состоящей в браке с другим лицом о добровольном признании отцовства, необходимо еще два заявления:

заявления матери ребенка, подтверждающего, что ее муж не является отцом ребенка;

 заявления мужа матери ребенка, подтверждающего, что он не является отцом ребенка поданных в органы, регистрирующие акты гражданского состояния.

**2.Признание и установление судом материнства и отцовства.**

При отказе мужа матери от подачи заявления возможно установление отцовства в судебном порядке. Установление отцовства (материнства) в судебном порядке, называемое иногда принудительной процедурой установления отцовства. При отсутствии совместного заявления об установлении отцовства (отказ не только отца, но и матери ребенка от его подачи) отцовство может быть установлено в судебном порядке. Дела об установлении отцовства рассматриваются в порядке искового производства. Установление отцовства в судебном порядке следует рассматривать и как юридический факт, и в то же время как разновидность способа защиты прав и интересов ребенка. Иск предъявляется к предполагаемому отцу ребенка, если он отказывается признать ребенка в добровольном порядке, или к матери – если она препятствует подаче совместного заявления об установлении отцовства в органы, регистрирующие акты гражданского состояния.

Материнство может быть также установлено в судебном порядке, как правило, оно устанавливается в отношении найденных (брошенных) детей, когда в книге записей актов о рождении сведений об отце и матери записываются по указанию лиц, производящих регистрацию рождение ребенка. При установлении материнства суд принимает во внимание только доказательства, с достоверность подтверждающие происхождение ребенка от матери.

При рассмотрении дела суд, исследуя представленные сторонами и затребованные по инициативе суда доказательства, устанавливает отцовство (материнство), т.е. факт происхождения ребёнка от ответчика. При этом в настоящее время, в отличие от ранее действовавшего исчерпывающего перечня оснований содержащихся в ст.53 КоБС 1969 г, суд принимает во внимание любые доказательства с достоверностью подтверждающие происхождение ребёнка от предполагаемого отца или признание предполагаемым отцом ребёнка. Суд может принять во внимание и ранее действовавшие основания, а именно: совместное воспитание и содержание ребёнка матерью и предполагаемым отцом ребёнка, совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью и предполагаемым отцом ребёнка до рождения ребёнка.

В судебных процессах об установлении отцовства используются данные судебно-медицинской экспертизы: гинекологической, урологической, генетической экспертизы крови. Например, медико-генетическая экспертиза крови может дать со стопроцентной вероятностью ответ, является ли мужчина отцом данного ребенка. Экспертиза может быть назначена судьей в стадии подготовки дела к судебному разбирательству либо в любой стадии процесса (до вынесения решения) по ходатайству сторон, прокурора или инициативе самого суда.

В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, установленным ГПК и ст.57 КОБС Республики Беларусь. Для установления факта признания отцовства должны быть представлены неоспоримые доказательства, свидетельствующие о признании умершим своего отцовства в отношении данного ребенка при своей жизни. Когда отцовство установлено на основании совместного заявления родителей (заявления отца) или в судебном порядке, внебрачные дети полностью приравниваются в своих правах и обязанностях по отношению к отцу и всем его родственникам к детям, рожденным в браке.

**3.Суррогатное материнство.**

Правовая регламентация института суррогатного материнства, ранее не известного белорусскому семейному праву, явилась одной из ключевых новаций, внесенных в КоБС согласно Закону N 164-З, и позволила отнести Республику Беларусь к числу наиболее продвинутых государств в отношении законодательного обеспечения права на материнство и отцовство.

Суррогатное материнство, т.е. вынашивание и рождение суррогатной матерью генетически неродного ей ребенка с последующей его передачей генетической матери, физически стало возможным с появлением вспомогательных репродуктивных технологий, однако юридическая возможность таких отношений до сих пор признается далеко не везде исходя из религиозных, морально-этических и правовых традиций того или иного общества.

Несомненным достоинством национального регулирования института суррогатного материнства является четкая регламентация прав на материнство рожденного ребенка в соответствии с достигнутыми изначально соглашениями сторон: законодатель предусмотрел презумпцию материнства и отцовства генетических родителей. Кроме того, реализация права на материнство не увязывается с реализацией права на отцовство, поскольку прибегнуть к услугам суррогатного материнства при наличии медицинских показаний вправе как незамужние женщины, так и женщины, состоящие в браке.

В то же время законодатели большинства государств мира до сих пор не заняли определенной позиции относительно суррогатного материнства. В таких государствах отсутствие регламентации юридических оснований использования метода суррогатного материнства и неопределенность в вопросах установления материнства и отцовства при фактическом использовании этого метода в условиях повсеместного применения вспомогательных репродуктивных технологий не обеспечивает защиту прав участников отношений, возникающих в связи с суррогатным материнством, в том числе рожденного ребенка.

В дополнение к КоБС в Республике Беларусь действует закон Республики Беларусь от 07.01.2012 N 341-З "О вспомогательных репродуктивных технологиях", который регламентирует понятие, условия, положения договора о суррогатном метринстве.

Суррогатное материнство - вид вспомогательных репродуктивных технологий, заключающийся в соединении сперматозоида и яйцеклетки, изъятой из организма генетической матери, или донорской яйцеклетки вне организма женщины, развитии образовавшегося в результате этого соединения эмбриона, дальнейшем переносе данного эмбриона в матку суррогатной матери, вынашивании и рождении ею ребенка.

Суррогатное материнство применяется на основе договора суррогатного материнства.

Существенными условиями договора суррогатного материнства являются (ст. 21 Закона о вспомогательных репродуктивных технологиях):

1) оказание одной женщиной (суррогатной матерью) другой женщине (генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой) услуги по вынашиванию и рождению ребенка (детей), зачатого (зачатых) с участием яйцеклетки (яйцеклеток), изъятой (изъятых) из организма генетической матери, или донорской яйцеклетки (яйцеклеток);

2) количество эмбрионов, которые будут перенесены в матку суррогатной матери;

3) указание организации (организаций) здравоохранения, в которой (которых) будут происходить соединение сперматозоида (сперматозоидов) и яйцеклетки (яйцеклеток), изъятой (изъятых) из организма генетической матери, или донорской яйцеклетки (яйцеклеток), перенос данного эмбриона (эмбрионов) в матку суррогатной матери, наблюдение за течением ее беременности и роды;

4) обязанность суррогатной матери выполнять все предписания лечащего врача и представлять генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, и ее супругу информацию о состоянии своего здоровья и состоянии здоровья вынашиваемого ребенка (детей);

5) место проживания суррогатной матери в период вынашивания ребенка (детей);

6) обязанность суррогатной матери передать генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, ребенка (детей) после его (их) рождения и срок, в течение которого должна быть произведена указанная передача;

7) обязанность генетической матери или женщины, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, принять от суррогатной матери ребенка (детей) после его (их) рождения и срок, в течение которого должен быть принят ребенок (дети);

8) стоимость услуги, оказываемой суррогатной матерью по договору суррогатного материнства (за исключением случаев, когда договор суррогатного материнства заключен на безвозмездной основе);

9) порядок возмещения расходов на медицинское обслуживание, питание, проживание суррогатной матери в период вынашивания, родов и в послеродовой период.

Услугой суррогатной матери может воспользоваться только женщина, для которой вынашивание и рождение ребенка по медицинским показаниям физиологически невозможны либо связаны с риском для ее жизни и (или) жизни ее ребенка.

Для оплодотворения яйцеклетки генетической матери могут быть использованы сперматозоиды ее супруга либо донорские сперматозоиды.

Для оплодотворения донорской яйцеклетки могут быть использованы только сперматозоиды супруга женщины, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой.

Перечень медицинских показаний и медицинских противопоказаний к суррогатному материнству, порядок проведения медицинского осмотра суррогатной матери, генетической матери или женщины, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, а также супругов генетической матери или женщины, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, определяются Постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 01.06.2012 N 54 "О некоторых вопросах применения вспомогательных репродуктивных технологий".

**ТЕМА 8. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ**

1. Основания возникновения правоотношений между родителями и детьми.
2. Права и обязанности родителей по воспитанию детей; споры, связанные с воспитанием детей.
3. Лишение родительских прав.
4. Ограничение родительских прав.

**1. Основания возникновения правоотношений между родителями и детьми.**

Для возникновения каких-либо прав (имущественных либо неимущественных) родителей, необходимо наличие на то определенных, установленных законодательными актами оснований.

Правовые отношения между родителями и детьми основываются на происхождении каждого родившегося ребенка от определенных родителей. Один лишь факт кровного родства ребенка с определенной женщиной и мужчиной не является достаточным основанием для возникновения между ними взаимных прав и обязанностей. Кровное родство ребенка с его родителями должно быть официально удостоверено в установленном законом порядке государственными органами записей актов гражданского состояния и только после этого возникают взаимные права и обязанности родителей.

Под происхождением детей понимается юридический факт кровного происхождения детей от конкретных мужчины и женщины, удостоверенный в законном порядке и являющийся основанием для возникновения правовых отношений, между родителями и детьми. Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей от родителей, удостоверенное в установленном порядке (ст. 50 КОБС Республики Беларусь). Таким порядком является государственная регистрация рождения ребенка в органах регистрирующих акты гражданского состояния.

Происхождение ребенка устанавливается в отношении каждого из родителей.

Происхождение детей от определенных родителей удостоверяется записью сведений о них в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка (в книге регистрации актов о рождении), которая производится органами, регистрирующими акты гражданского состояния. О совершении записи акта гражданского состояния заявителю выдается соответствующее свидетельство (часть вторая ст. 201 КоБС).

При государственной регистрации рождения ребенка, которая должна быть произведена не позднее 3-х месяцев после рождения ребенка, составляется запись акта о рождении ребенка, в которой указываются необходимые сведения, определяющие личный статус ребенка, а также сведения о его родителях. Запись о родителях, произведенная органом регистрирующим акты гражданского состояния, является доказательством происхождения ребенка от указанных в ней лиц и может быть оспорена только в судебном порядке. В записи акта о рождении указывается фактическое место рождения ребенка или наименование места, в котором был найден ребенок.

**2. Права и обязанности родителей по воспитанию детей; споры, связанные с воспитанием детей.**

Государство, будучи заинтересованным в качестве подрастающего поколения, возлагает на родителей комплекс регулируемых брачно-семейным законодательством личных неимущественных прав и обязанностей, среди которых, основополагающее значение имеют : права и обязанности по воспитанию, образованию, защите и содержанию своих детей. Отцу и матери предоставляются родительские права не только для удовлетворения материнских и отцовских потребностей, но и в целях обеспечения интересов детей, имеющих право на проживание в семье и надлежащее воспитание и содержание. Именно посредством реализации личных неимущественных прав и обязанностей родителей и достигается полноценное развитие ребенка. Но осуществление родителями своих прав не должно осуществятся в противоречии интересам детей. Именно обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей. Особенность правоотношений между родителями и детьми сводится к тому, что они, как правило, носят длящийся и двусторонний характер.

Глава 10 КоБС, а именно ст. 68 КоБС наделяет родителей следующими личными неимущественными правами и обязанностями:

- определять собственное имя, отчество и фамилию детей;

- определять их гражданство в случаях, предусмотренных законодательством о гражданстве;

- определять место жительства детей;

- воспитывать детей, осуществлять уход и надзор за ними;

- осуществлять представительство от имени своих детей;

- обеспечивать защиту прав и законных интересов детей.

Порядок присвоения и изменения ребенку имени, отчества и фамилии определен ст. ст. 68, 69, 70, 71 КоБС.

Гражданство ребенка, в соответствии со ст. 72 КоБС Республики Беларусь, определяется в соответствии с актами законодательства, регулирующими вопросы гражданства.

Определение места жительства ребенка. Местом жительства ребенка считается место жительства его родителей. Место жительства ребенка в случае отдельного проживания родителей вследствие расторжения брака или по другим причинам определяется по обоюдному согласию родителей. При отсутствии согласия между родителями спор о том, с кем будет проживать ребенок, разрешается судом, исходя из интересов ребенка и с учетом его желания.

При разрешении спора между раздельно проживающими родителями о том, с кем из них и кто из детей останется проживать, суд, исходя из принципа равенства прав и обязанностей отца и матери, должен вынести решение, которое соответствовало бы интересам и желанию несовершеннолетних.

Согласно нормам, закрепленным в ст. 74 КоБС Республики Беларусь, суд учитывает, кто из родителей проявляет большую заботу и внимание к ребенку, возраст ребенка и привязанность к каждому из родителей, личные качества родителей, возможность создания надлежащих материально-бытовых условий и нравственно-психологической атмосферы, обеспечения надлежащего уровня воспитания.

Споры о месте жительства ребенка могут рассматриваться судом неоднократно, поскольку условия воспитания ребенка могут меняться в зависимости от разных обстоятельств. Поэтому суд не вправе отказать в приеме искового заявления по той причине, что в свое время такой спор уже был предметом судебного разбирательства.

Личное неимущественное право и одновременно даже в большей мере обязанность родителей по осуществлению представительства от имени детей в целях защиты прав и законных интересов детей закреплено в ст. 73 КоБС Республики Беларусь. Родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей и выступают в защиту их прав и законных интересов во всех учреждениях, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Поскольку несовершеннолетние не обладают дееспособностью в полном объеме, а значит, и не в состоянии самостоятельно защитить свои права и законные интересы, ст. 73 КоБС Республики Беларусь закрепляет обязанность родителей по защите прав и интересов детей и соответственно наделяет их статусом законных представителей своих детей. В соответствии с данной нормой, родители выступают в защиту прав и интересов своих детей во всех учреждениях, в том числе и судебных, без особого полномочия.

Право представлять права и интересы своего ребенка имеет каждый из родителей, если он сам обладает дееспособностью дня совершения юридических действий и не лишен родительских прав. Свои полномочия на защиту прав и законных интересов детей родители подтверждают документами об отцовстве и материнстве - свидетельством о рождении ребенка, а также своим паспортом. В случае раздельного проживания родителей место жительства ребенка устанавливается соглашением родителей (ст.13,21,38 КоБС Республики Беларусь). В случае недостижения согласия по данному вопросу, связанному с воспитанием ребенка родители вправе обратиться в суд для разрешения возникшей конфликтной ситуации.

По общему правилу (ст.75,76 КоБС Республики Беларусь, все вопросы касающиеся воспитания (определение форм, методов, средств) и образования детей, решаются родителями по взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом их мнения. Поскольку родители наделены равными правами и обязанностями по воспитанию своих детей, предполагается, что и осуществлять их они должны в одинаковом объеме. Часть 2 ст.75 КоБС предоставляет родителям право обращаться для разрешения возникшего конфликта в органы опеки и попечительства и в суд. Спор разрешается органом опеки и попечительства с участием родителей. При этом следует учитывать, что специалисты отдела образования, ведающие в вопрос форм, методов и способов воспитания могут лишь рекомендовать родителям тот или иной способ разрешения сложившейся ситуации, исходя из интересов детей и детской психологии. Рассмотрение судами споров, связанных воспитанием детей, способствует обеспечению охраны прав детей и родителей, повышению ответственности родителей за ненадлежащее воспитание детей, пресекает использование прав родителей в противоречии интересам детей, является одной из мер предупреждения правонарушений несовершеннолетних. При рассмотрении споров связанных с воспитанием детей при несогласии с решением органа опеки и попечительства и даже без обращения за разрешением спора в этот орган, родители вправе обратиться непосредственно в суд, который, разрешая спор, должен руководствоваться Постановлением Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 сентября 2004 г " 0 практике рассмотрения судами споров связанных с воспитанием детей" 23 . Родительские права признаются за несовершеннолетними родителями при рождении у них ребенка. Эти права основаны на факте установления отцовства (материнства).

**3. Лишение родительских прав.**

Согласно пункту 1 статьи 9 Конвенции Организации Объединенных Наций "О правах ребенка" (заключена в г. Нью-Йорке 20.11.1989) ребенок не должен разлучаться со своими родителями вопреки их желанию, за исключением случаев, когда компетентные органы согласно судебному решению определяют, что такое разлучение необходимо в наилучших интересах ребенка. В соответствии с частью 4 статьи 32 Конституции Республики Беларусь дети могут быть отделены от своей семьи против воли родителей и других лиц, их заменяющих, только на основании решения суда, если родители или другие лица, их заменяющие, не выполняют своих обязанностей. Правила статьи 15 Закона Республики Беларусь от 19.11.1993 N 2570-XII "О правах ребенка" определяют, что ребенок имеет право на совместное проживание с родителями, за исключением случаев, когда разлучение с одним или обоими родителями необходимо в интересах ребенка.

Родительские права предоставляются гражданам в интересах детей и общества и относятся к числу неотчуждаемых прав. Однако, если они используются во вред ребенку либо не исполняются, то возможна их утрата путем лишения родительских прав. Лишение родительских прав - это исключительная мера семейно-правовой ответственности родителя за невыполнение или ненадлежащее выполнение родительских обязанностей в отношении своего несовершеннолетнего (не приобретшего полной дееспособности) ребенка, которая направлена на защиту его законных интересов и выражается в утрате родителем всех прав, основанных на факте родства с ребенком. Данная мера осуществляется только в принудительном порядке, так как родительские права связаны с личностью их обладателя, а, следовательно, он сам отказаться от них не может. Лишение родительских прав применяется только при осознанном, виновном и противоправном поведении родителей.

Лишение родительских прав носит строго индивидуальный характер. Если указанных прав лишаются оба родителя, в отношении каждого из них рассматриваются все обстоятельства дела, послужившие для этого основанием. Лишать родительских прав можно только в отношении конкретного ребенка, и применение данной меры в отношении одного ребенка не влечет автоматического прекращения родительских прав по отношению к другим детям. Это объясняется тем, что если в семье проживает несколько детей, то родители могут по-разному к ним относиться. Поэтому возможны ситуации, при которых решение суда может быть вынесено в отношении не всех детей. И, наконец, нельзя лишить родителя его родительских прав в отношении еще не родившегося ребенка, так как при разбирательстве гражданского дела требует должного внимания отдельно взятая, реально сложившаяся ситуация.

В соответствии с частью 1 статьи 80 КоБС родители или один из них могут быть лишены родительских прав в отношении несовершеннолетнего ребенка, если будет установлено, что:

они уклоняются от воспитания и (или) содержания ребенка;

они злоупотребляют родительскими правами и (или) жестоко обращаются с ребенком;

они ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на ребенка;

они отказались от ребенка и подали письменное заявление о согласии на усыновление при их раздельном проживании с ребенком;

в течение шестимесячного срока после отобрания у них ребенка по решению комиссии по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту нахождения ребенка не отпали причины, послужившие основанием для отобрания у них ребенка, указанные в части 1 статьи 85-1 КоБС.

Перечень вышеуказанных оснований лишения родительских прав является исчерпывающим.

Для лишения родительских прав достаточно одного из указанных выше оснований. Во всех случаях суд должен установить в действиях (бездействии) родителя наличие вины.

Согласно ч. 2 ст. 80 КоБС лишение родительских прав производится только в судебном порядке.

В делах о лишении родительских прав имеется спор о праве. В суде защищаются права детей на надлежащее воспитание и содержание. Данная категория дел рассматривается в порядке искового судопроизводства. Предметом иска здесь является требование о лишении родительских прав конкретного родителя в отношении конкретного несовершеннолетнего ребенка.

Лишение родительских прав затрагивает основные права и законные интересы родителей и детей, поэтому при рассмотрении дел указанной категории законодатель предусмотрел ряд процессуальных гарантий. Дела такого рода разрешаются с учетом особенностей, установленных КоБС и Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь. Порядок возбуждения дел о лишении родительских прав регулируется ст. 81 КоБС и ст. 242 - 265 ГПК. Дела указанной категории подсудны районному (городскому) суду. По общему правилу иск о лишении родительских прав предъявляется как по месту жительства ответчика, так и по месту жительства истца (ч. 3 ст. 47 ГПК). Также такой иск может предъявляться и по месту жительства (нахождения) ребенка, если ребенок находится на государственном обеспечении (ч. 5 ст. 47 ГПК).

Исковое заявление должно быть подано дееспособным лицом, а также подписано лицом, имеющим право на его подписание и предъявление в суд. Лица, предъявившие иск, должны подтвердить свои полномочия и представить суду необходимые документы. В соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26.09.2002 N 7 "О судебной практике по делам о лишении родительских прав" (далее - постановление N 7) в исковом заявлении должно содержаться основание иска о лишении родителя родительских прав и должны быть указаны доказательства, подтверждающие требование лица, предъявившего иск. Лица, участвующие в деле, представляют доказательства и доказывают обстоятельства, на которые ссылаются как на обоснование своих требований и возражений по существу иска.

Особенности родительского правоотношения определяют не только вид производства по делам о лишении родительских прав, но и состав юридически заинтересованных (имеющих самостоятельный юридический интерес) в исходе дела лиц. Исходя из этого, законодатель в ч. 1 ст. 81 КоБС определил круг лиц, которые вправе предъявить в суд иск о лишении родительских прав. К ним относятся: один из родителей, указанный в качестве родителя в записи акта о рождении ребенка, независимо от того, проживает ли он вместе с ребенком; опекун ребенка; попечитель ребенка; прокурор; орган опеки и попечительства; комиссия по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе; инспекция по делам несовершеннолетних; иные организации, уполномоченные законодательством Республики Беларусь осуществлять защиту прав и законных интересов детей. Иск о лишении родителей (единственного родителя) родительских прав в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 85-1 КоБС, предъявляется по месту жительства (нахождения) ребенка управлением (отделом) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе или учреждением, в котором находится ребенок, не позднее четырнадцати рабочих дней после принятия соответствующего решения комиссией по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе.

Обязанности по защите прав и законных интересов детей возлагаются на ряд организаций. Согласно п. 4 постановления N 7 к ним относятся дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-педагогические центры для несовершеннолетних, детские социальные приюты и т.п. Эти организации обладают специальными знаниями педагогики, компетентны в вопросах воспитания детей. Другие организации и граждане не вправе самостоятельно обратиться в суд с иском о лишении родительских прав. Однако, если им стало известно о нарушении прав ребенка в семье, они должны сообщить об этом органам, указанным в ч. 1 ст. 81 КоБС.

Все лица, перечисленные в ч. 1 ст. 81 КоБС, по заявлениям которых возбуждается дело о лишении родительских прав, являются юридически заинтересованными в исходе дела лицами.

Ответчиком в суде по данной категории дел является лицо, указанное в качестве родителя ребенка в записи акта о его рождении. Если запись об отце состоялась после установления отцовства, родитель лишается родительских прав на общих основаниях. В случае предъявления иска к обоим родителям они привлекаются к участию в деле в качестве соответчиков. Иск о лишении родительских прав не может быть предъявлен к усыновителям, опекунам, попечителям, приемным родителям, фактическим воспитателям, которые не указаны в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка (п. 5 постановления N 7).

В целях всестороннего выяснения судом всех обстоятельств дела о лишении родительских прав необходимо рассматривать, как правило, с участием ответчика. В случае уклонения ответчика от явки в судебное заседание суд вправе (с учетом конкретных обстоятельств) подвергнуть его принудительному приводу, если его явка признана обязательной, а при неизвестности места пребывания - объявить розыск (ст. 149, 169 ГПК) (п. 15 постановления N 7). В случае нахождения ответчика в местах лишения свободы суд должен иметь данные о вручении ему извещения о дне слушания дела и копии искового заявления. В извещении суд должен разъяснить ответчику право на дачу письменных объяснений.

Дела о лишении родительских прав рассматриваются судом с обязательным участием представителя органа опеки и попечительства (ч. 2 ст. 80 КоБС), которыми согласно ст. 143 КоБС являются управления (отделы) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе, а в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, - комиссии по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту нахождения ребенка.

Участие в процессе представителя данного органа обусловлено тем, что разрешение любого дела, связанного с воспитанием детей, требует должного исследования и изучения всех его обстоятельств, оценки личности и поведения родителей, специальных знаний в области педагогики и психологии детей.

Орган опеки и попечительства, являясь юридически заинтересованным в исходе дела лицом, имеет право для защиты прав и законных интересов несовершеннолетних обращаться в суд с иском о лишении родительских прав (ст. 85 ГПК и ч. 1 ст. 81 КоБС). Если иск заявлен другим лицом, то орган опеки и попечительства вступает в процесс по инициативе суда для дачи заключения о целесообразности лишения родительских прав (ст. 90 ГПК). В любом случае указанный орган должен располагать полной информацией по существу иска и дать заключение по делу, содержащее акт обследования условий жизни ребенка, его родителей и других лиц, претендующих на воспитание ребенка. Суд не вправе назначить судебное разбирательство по делам исследуемой категории до получения от органа опеки и попечительства вышеназванного заключения по делу. Если при подаче искового заявления о возбуждении дела о лишении родительских прав к нему не было приложено заключение органа опеки и попечительства по существу спора, то при подготовке дела к судебному разбирательству суд обязан поручить органу опеки и попечительства провести обследование условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, и дать заключение по существу спора (п. 7 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30.09.2004 N 11 "О практике рассмотрения судами споров, связанных с воспитанием детей").

В делах о лишении родительских прав обязательно участие прокурора (ч. 2 ст. 80 КоБС). Он может участвовать в процессе в двух формах - предъявлять иск в порядке ст. 81 ГПК и вступать в процесс, начавшийся по инициативе других лиц. В первом случае прокурор преследует цель - устранить с помощью судебного решения нарушение прав и законных интересов ребенка, который не в состоянии защитить их самостоятельно. В суде прокурор дает объяснения по делу как лицо, предъявившее иск, участвует в судебных прениях и излагает свое мнение по существу дела в целом.

Во втором случае участие прокурора в гражданском судопроизводстве предусмотрено законом. В судебном заседании прокурор участвует в исследовании доказательств по делу, содействует выяснению обстоятельств, имеющих существенное значение для правильного рассмотрения и разрешения спора. В итоге судебного разбирательства прокурор высказывает суду мнение о том, как должно быть разрешено дело. Участие прокурора в судебном разбирательстве по делам о лишении родительских прав является гарантией судебной защиты прав и законных интересов несовершеннолетних детей. Согласно ч. 3 ст. 81 КоБС, если суд при рассмотрении указанной категории дел обнаружит в действиях родителей или одного из них признаки преступления, он сообщает об этом прокурору для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Судебное разбирательство по делам о лишении родительских прав имеет ряд особенностей. Во-первых, по делам данной категории невозможно заключить мировое соглашение, поскольку спор не может разрешаться волеизъявлением сторон, а императивно регулируется законодателем. В случае применения мер ответственности невозможны какие-либо уступки сторон. Во-вторых, ответчик по делу о лишении родительских прав не может заявить встречный иск, так как решение суда не затрагивает лично принадлежащих прав лицам, имеющим право на предъявление иска. В-третьих, лица, предъявившие в суд иск, не вправе совершать действия по распоряжению предметом спора. Все эти ограничения вызваны особенностями судебной защиты семейных прав ребенка.

Законодатель не предусматривает обязательного учета мнения или желания ребенка по вопросу о лишении родительских прав его родителей. Как правило, ребенок привязан к своим родителям, поэтому представитель органа опеки и попечительства вначале должен разобраться в семейной ситуации, побеседовать со свидетелями, педагогами, воспитателями, родственниками, а уже потом при необходимости опросить ребенка. Недопустимо перед ребенком ставить вопрос о том, считает ли он необходимым лишить родительских прав его родителей (одного из них), так как это может травмировать ребенка. Вывод о желании ребенка составляется представителем органа опеки и попечительства путем личной беседы с ним, которую следует проводить с учетом возраста и развития ребенка.

Лишение родительских прав не освобождает родителя от обязанности по содержанию ребенка независимо от того, куда тот в дальнейшем будет устроен: в семью или в детское интернатное учреждение (ч. 3 ст. 82 КоБС). В связи с этим при вынесении решения о лишении родительских прав суд разрешает вопросы о взыскании алиментов на ребенка в размере, предусмотренном ст. 91, 92, 94 - 98 КоБС, или возмещении расходов, затраченных государством на содержание ребенка, находящегося на государственном обеспечении, в соответствии со ст. 93 КоБС, а также на основании ч. 2 ст. 307 ГПК - вопросы трудоустройства лиц, обязанных возмещать расходы, затраченные государством на содержание ребенка, находящегося на государственном обеспечении, неработающих либо работающих, но не в полном объеме в течение шести месяцев возмещающих в добровольном порядке по их заявлению указанные расходы. Суд разъясняет заинтересованным лицам их право на взыскание алиментов с ответчика, если требование об этом не заявлено и алименты не были взысканы ранее (ч. 1 п. 20 постановления N 7). При лишении родительских прав одного родителя и передаче ребенка на воспитание другому родителю алименты взыскиваются в пользу этого лица. Взысканные средства на возмещение расходов, затраченных государством на содержание ребенка, находящегося на государственном обеспечении, перечисляются в доход бюджета, из которого финансируются детские интернатные или иные учреждения, детские дома семейного типа, опекунские и приемные семьи (ч. 9 ст. 93 КоБС).

При вынесении решения о лишении родительских прав суд направляет его копию органу, регистрирующему акты гражданского состояния, по месту регистрации рождения ребенка (ч. 5 ст. 80 КоБС). На этом основании указанный орган производит соответствующую отметку в записи акта о рождении ребенка. Цель такой меры - предотвращение получения родителями, лишенными родительских прав, в органе, регистрирующем акты гражданского состояния, документов, подтверждающих их родство с ребенком. Несмотря на то что при лишении родительских прав меняется семейно-правовой статус родителя, сведения о нем в записи акта о рождении ребенка не изменяются.

Опекун, попечитель ребенка по просьбе родителей, лишенных родительских прав, могут разрешить им общение с ребенком.

В случае отказа опекуна, попечителя от предоставления родителям, лишенным родительских прав, возможности общаться с ребенком порядок общения определяет орган опеки и попечительства, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка.

В решении органа опеки и попечительства указываются время, место и порядок общения с ребенком родителей, лишенных родительских прав. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.

В случае несогласия с решением органа опеки и попечительства спор разрешается в судебном порядке.

Восстановление в родительских правах допускается, если этого требуют интересы детей и если дети не усыновлены. Восстановление в родительских правах производится только в судебном порядке по иску лица, лишенного родительских прав.

Иски о восстановлении в родительских правах предъявляются к другому родителю, опекуну, попечителю и рассматриваются с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.

**4. Ограничение родительских прав.**

Отобрание ребенка без лишения родительских прав возможно на основании:

- решения суда;

- решения комиссии по делам несовершеннолетних.

При отсутствии оснований для лишения родительских прав, когда оставление у родителей ребенка опасно для его физического, умственного и духовного развития, суд может вынести решение об отобрании у них ребенка и передаче его на попечение органов опеки и попечительства.

В соответствие со ст. 85 Кодекса суд может принять решение об отобрании ребенка и передаче его на попечение органов опеки и попечительства без лишения родительских прав, если оставление ребенка у лиц, у которых он находится, опасно для него.

В исключительных случаях при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка орган опеки и попечительства вправе принять решение о немедленном отобрании ребенка у родителей или других лиц, на воспитании которых он фактически находится. В этих случаях орган опеки и попечительства обязан немедленно уведомить прокурора и в семидневный срок после принятия решения обратиться в суд с иском о лишении родителей или одного из них родительских прав или об отобрании ребенка.

Отобрание детей без лишения родительских прав производится в том же порядке, что и лишение родительских прав.

В необходимых случаях судам следует определять порядок исполнения решения по делам об отобрании детей, предусматривая применение мер, способствующих переходу ребенка от одного лица к другому (например, помещение в детское учреждение).

Принудительное исполнение решений, связанных с отобранием детей и передачей их другим лицам производится судебным исполнителем, как правило, по месту жительства лица, обязанного исполнить решение. Если исполнение решения по месту жительства лица, обязанного исполнить решение, не представляется возможным, то исполнение может быть произведено по месту нахождения ребенка. Исполнение таких решений производится с обязательным участием представителей органов опеки и попечительства.

Суд по заявлению родителей, и исходя из интересов ребенка, выносит решение о возвращении его родителям, если согласно заключению органа опеки и попечительства отпали причины, послужившие основанием к отобранию ребенка. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего 10 лет.

В целях обеспечения защиты прав и законных интересов детей в неблагополучных семьях, повышения ответственности родителей, не выполняющих обязанностей по воспитанию и содержанию своих детей, 24.11.2006 г. был принят Декрет №18 «О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях» в соответствии с которым дети подлежат государственной защите и помещению на государственное обеспечение в случае, если установлено, что родители (единственный родитель) ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на детей, являются хроническими алкоголиками или наркоманами либо иным образом ненадлежаще выполняют свои обязанности по воспитанию и содержанию детей, в связи с чем они находятся в социально опасном положении. Положения декрета Законом Республики Беларусь от 05.01.2008 г. № 315-3 внесены в ст. 85-1 Кодекса «Отобрание ребенка по решению комиссии по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе».

Государственные органы, иные организации, граждане, располагающие сведениями о таких детях, обязаны немедленно сообщить об этом в комиссию по делам несовершеннолетних, орган опеки и попечительства, другие государственные организации, уполномоченные законодательством осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по месту нахождения этих детей.

Комиссия по делам несовершеннолетних районного (городского) исполнительного комитета, местной администрации по месту нахождения ребенка в трехдневный срок принимает решение о признании ребенка нуждающимся в государственной защите, об отобрании ребенка у родителей (единственного родителя), установлении ему статуса детей, оставшихся без попечения родителей, помещении ребенка на государственное обеспечение. При вынесении решения об отобрании ребенка, комиссия по делам несовершеннолетних выполняет функции органов опеки и попечительства.

О принятом решении, об отобрании ребенка, в трехдневный срок уведомляется соответствующий прокурор. В случае выявления нарушений законодательства при вынесении данного решения прокурор в трехдневный срок после получения этого решения обязан внести представление о его отмене.

Решение об отобрании ребенка является обязательным для исполнения государственными органами, иными организациями, их должностными лицами, гражданами.

Отобрание ребенка осуществляется не позднее дня, следующего за днем вынесения решения об отобрании ребенка, комиссией, формируемой комиссией по делам несовершеннолетних. В состав комиссии включаются представители управления образования местного исполнительного и распорядительного органа, органа внутренних дел и при необходимости управления здравоохранения местного исполнительного и распорядительного органа, а также иных организаций.

После отобрания ребенок помещается на государственное обеспечение в порядке, установленном законодательством.

В исключительных случаях при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка решение о немедленном отобрании его вправе принимать орган опеки и попечительства в соответствии с ч. 2 ст. 85 КоБС.

Комиссия по делам несовершеннолетних после вынесения решения об отобрании ребенка обязана:

- в течение пяти рабочих дней информировать о принятом решении организации по месту работы родителей, у которых отобраны дети, а в случаях, когда родители не работают или когда ребенку назначена пенсия, — управление по труду, занятости и социальной защите местного исполнительного и распорядительного органа;

- в шестимесячный срок принять соответствующее решение:

1) о возвращении ребенка родителям, если отпали причины, послужившие основанием для отобрания ребенка, с одновременным уведомлением об этом организаций по месту работы родителей, у которых отобраны дети, и (или) управления (отдела) по труду, занятости и социальной защите местного исполнительного и распорядительного органа;

2) об обращении в суд с иском о лишении родителей (единственного родителя) родительских прав.

**ТЕМА 9. ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ**

1. Понятие алиментных обязанностей и основания их возникновения.
2. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей.
3. Обязанности родителей по содержанию совершеннолетних нетрудоспособных детей.
4. Обязанности детей по содержанию родителей.
5. Соглашение об уплате алиментов.
6. Порядок взыскания и уплаты алиментов.

**1. Понятие алиментных обязанностей и основания их возникновения.**

Ст. 88 КоБС устанавливает имущественные правоотношения родителей и детей. Их можно сгруппировать следующим образом:

* права и обязанности по управлению делами и имуществом несовершеннолетних детей;
* обязанности по предоставлению содержания несовершеннолетним детям и нуждающимся в помощи нетрудоспособным совершеннолетним детям;
* обязанности по возмещению расходов на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении.

Несовершеннолетние дети имеют право на получение содержания от своих родителей. Как правило, родители добровольно тратят часть своего заработка или иного дохода на удовлетворение потребностей своего ребенка: на питание, одежду, лечение, образование и др. Таким образом, обеспечивается право ребенка на получение содержания и исполняется обязанность родителей по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных нуждающихся детей.

 Законодательство Республики Беларусь обязывает родителей содержать своих несовершеннолетних детей (по достижении совершеннолетия дети утрачивают право на получение содержания), а нетрудоспособных нуждающихся в материальной помощи совершеннолетних детей – пожизненно (ст. 91 КоБС Республики Беларусь).

За уклонение от содержания своих несовершеннолетних и нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей родители несут ответственность, установленную законодательством Республики Беларусь.

 Если родители не представляют добровольно средства на содержание своих детей, оказывают ненадлежащее содержание детей, тогда возникают алиментные обязательства, исполнение которых возможно на основании соглашения об уплате алиментов (Соглашение о детях) либо по решению суда.

 К ненадлежащему содержанию детей следует отнести:

* необеспечение родителями прав и законных интересов детей. Что означает такое необеспечение, закон четкого определения не дает. Непонятно также, какие именно права и интересы ребёнка и в каком объёме родители должны обеспечивать, а также от каких факторов поставлена в зависимость подобная бездеятельность. Были ли условия в семье для обеспечения всех прав и законных интересов? Поэтому только лишь данная разновидность ненадлежащего содержания детей не может служить характеристикой ненадлежащего содержания детей;
* неудовлетворение основных жизненных потребностей ребёнка, то есть необеспечение безопасности, надзора или ухода за ребёнком, потребностей ребёнка в пище, жилье, одежде, получения ребёнком необходимой медицинской помощи, несоздание санитарно-гигиенических условий для жизни ребёнка и т. д.;
* такое необеспечение надзора за ребёнком, что он становится беспризорным или безнадзорным, вследствие чего совершает деяния, запрещённые законом (административные правонарушения или преступления).

 Следует определить соотношение терминов «содержание» и «алименты». Содержание представляет собой обеспечение кого-либо средствами к жизни. А алименты являются только одной из составных частей содержания.

 Алименты (от лат. alimentum – питание) – это средства (деньгами или натурой) для питания (содержания), которые закон обязывает выплачивать одного из супругов другому, родителя – несовершеннолетнему ребёнку, взрослого ребёнка – пожилому родителю, и т.д.

 Некоторые юристы-исследователи выделяют следующие признаки алиментов, уплачиваемых на содержание несовершеннолетних детей:

* являются одним из источников существования ребенка;
* имеют строго целевое назначение – содержание несовершеннолетнего;
* выплачиваются ежемесячно;
* представляют собой обязанность каждого из родителей независимо от их экономического благополучия;
* носят сугубо личный характер;
* выплачиваются с момента рождения ребенка до достижения им совершеннолетия (при этом учитывается момент обращения за выплатой алиментов и наступление полной дееспособности до достижения совершеннолетия);
* выплачиваются на каждого несовершеннолетнего независимо от его обеспеченности и от того, где он находится (в другой семье или детском учреждении);
* сохраняются при лишении родительских прав и ограничении в родительских правах;
* являются семейно-правовой обязанностью, неисполнение которой влечет применение семейно-правовой ответственности, а уклонение от уплаты алиментов – уголовной ответственности.

 Обязанность по содержанию детей возлагается на обоих родителей. Основанием возникновения алиментной обязанности является происхождение детей от конкретных родителей.

 Зарегистрированный в установленном законом порядке факт рождения женщиной ребенка обязывает мать предоставить содержание ребенку. Алиментная обязанность отца основана на факте рождения ребенка женщиной, состоящей с ним в момент рождения ребенка в зарегистрированном браке, либо на факте добровольного признания им отцовства или установления отцовства в судебном порядке по иску матери. Дети, рожденные в браке, признанном судом недействительным, также имеют право на получение алиментов.

 Как видно, алиментные обязательства могут существовать не только у разведенного супруга по отношению к раздельно от него проживающему ребенку, но также у отца или матери (даже лишенных родительских прав) по отношению как к несовершеннолетним, так и к нетрудоспособным, нуждающимся совершеннолетним детям, а равно у детей в отношении нетрудоспособных, нуждающихся родителей и в отношениях между супругами.

 Алиментная обязанность носит строго личный характер. На нее не распространяются правила об уступке требований и о переводе долга. Она не передается по наследству, не может быть прекращена по соглашению управомоченного и обязанного субъектов.

 Обязанность родителей уплачивать алименты несовершеннолетним детям является безоговорочной. Это означает, что родители не могут быть освобождены от уплаты алиментов своим несовершеннолетним детям на том основании, что не имеют заработка или их дети в содержании не нуждаются.

**2. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей.**

В соответствии со ст. 32 Конституции Республики Беларусь, на родителей и лиц, их замещающих, возлагаются права и обязанности по воспитанию детей, заботе об их здоровье, развитию и обучению. Ч. 1 ст. 17 Закона Республики Беларусь № 2570-XII от 19.11.1993 г. устанавливает, что «родители (опекуны, попечители) должны создавать необходимые условия для полноценного развития, воспитания, образования, укрепления здоровья ребенка и подготовки его к самостоятельной жизни в семье и обществе».

 «Алиментное обязательство — это правоотношение, возникающее на основании предусмотренных законом юридических фактов: соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать» [4, с. 88].

Алиментные обязательства родителей в отношении детей корреспондируют праву детей на получение материального обеспечения, которое необходимо для их полноценного физического и умственного развития, реализации природных наклонностей и талантов, получения образования. Несовершеннолетние дети имеют безусловное право на получение содержания от своих родителей.

Алиментные обязанности не зависят от достижения родителями совершеннолетия, наличия у них дееспособности и трудоспособности, обладания необходимыми денежными средствами и имуществом и должны исполняться каждым родителем в отношении каждого ребенка независимо от того, в какой мере исполняет свои обязанности другой родитель и каким материальным положением обладают несовершеннолетние дети.

В соответствии со ст. 26 ГК, «несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью». Несовершеннолетний приобретает полную дееспособность также и в случае вступления им в брак.

В случае, если ребенок рожден в браке, признанном недействительным, это не освобождает родителей от уплаты алиментов. Также родители не могут быть освобождены от обязанности по содержанию детей на том основании, что не имеют заработка или их дети в содержании не нуждаются.

Удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится со всех видов заработка (денежного вознаграждения, содержания, денежного довольствия) и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству, которые получают родители, работающие в организациях любых организационно-правовых форм, а также на основе трудовых договоров в крестьянских (фермерских) хозяйствах и у индивидуальных предпринимателей, в денежной и натуральной форме.

КоБС предусматривает два способа взыскания алиментов на несовершеннолетних детей в судебном порядке:

- в виде ежемесячных выплат в процентном соотношении к заработку (доходу) плательщика;

- в виде ежемесячных выплат в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин.

Согласно статье 92 КоБС, алименты на несовершеннолетних детей с их родителей при отсутствии Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, а также если размер алиментов не определен Брачным договором, взыскиваются в следующих размерах: на одного ребенка – 25 процентов, на двух детей – 33 процента, на трех и более детей – 50 процентов заработка и (или) иного дохода родителей в месяц. Однако, если размер алиментов в соответствующей доле от заработка (дохода) родителя в месяц составляет меньшую сумму, чем установленный минимальный размер алиментов, алименты взыскиваются в размере установленного минимума. Этот минимум обязателен и при определении размера алиментов в договорном порядке.

Применение минимального размера алиментов установлено только при уплате алиментов родителями, которые являются трудоспособными. Если обязанный уплачивать алименты родитель относится к категории нетрудоспособных лиц, то установленный законом минимальный размер алиментов применению не подлежит.

Ч. 2 ст. 92 КоБС предусматривает возможность уменьшения размера алиментов, уплачиваемых на несовершеннолетних детей. В частности, уменьшение размера обязательных платежей становится возможным в следующих случаях:

- при наличии у обязанного родителя других несовершеннолетних детей, которые при взыскании алиментов в установленном размере окажутся менее обеспеченными, чем дети, получающие алименты;

- если обязанный родитель является инвалидом 1 или 2 группы.

Наличие иных уважительных причин не может служить основанием необходимости снижения алиментных платежей.

Помимо возможности уменьшения установленного законом размера материального обеспечения допускается и полное освобождение родителя от уплаты алиментов. Подобное освобождение может распространяться лишь в исключительных случаях и лишь в отношении родителей-инвалидов 1 или 2 группы.

Если отпадают обстоятельства, послужившие основанием для уменьшения размера платежей, лицо, получающее алименты, вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов в полном размере.

В определенных законодательством случаях алименты могут быть взысканы в твердой денежно сумме или в сумме, соответствующей определенному количеству базовых величин, подлежащей выплате ежемесячно. Данный порядок подлежит применению только в том случае, если отсутствует Соглашение о детях, Соглашение об уплате алиментов, а также если размер алиментов не предусмотрен Брачным договором.

Взыскание алиментов в твердой денежной сумме предусмотрено:

- когда родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок или доход;

- когда часть заработка или дохода родитель получает в натуральной форме;

- в других случаях, когда взыскание алиментов в процентном отношении к заработку родителя невозможно или затруднительно.

В соответствии со ст. 96 КоБС родители, уплачивающие алименты на несовершеннолетних детей могут быть привлечены к участию в дополнительных расходах, вызванных исключительными обстоятельствами (заболевание, увечье ребенка и т.д.). Имеются в виду расходы, которые при обычных условиях родитель, получающий алименты на детей, не производит.

Особый порядок взыскания алиментов с родителей предусмотрен в случае, когда дети остаются при каждом из родителей. В данном случае взыскание производится не в процентном отношении к заработку родителя, а в твердой денежной сумме, уплачиваемой ежемесячно. Алименты менее обеспеченному родителю уплачивает более обеспеченный, что позволяет создать равное материальное положение детей при значительном различии размера заработка их родителей. При выявлении уровня обеспеченности учитывается материальное и семейное положение каждого родителя.

Ст. 97 КоБС предоставляет возможность временного взыскания алиментов на детей до рассмотрения дела судом. Необходимость предусмотренной меры может возникнуть, например, когда вместе с требованием о взыскании алиментов заявлено встречное требование об оспаривании отцовства; когда по иску о расторжении брака суд предоставляет супругам трехмесячный срок для принятия мер к примирению или откладывает разбирательство дела, назначив супругам дополнительный срок для примирения в пределах шести месяцев.

Если же в суд предъявлен иск об установлении отцовства и взыскании алиментов, то установленное правило о временном взыскании алиментов не применяется.

**3. Обязанности родителей по содержанию совершеннолетних нетрудоспособных детей.**

После достижения ребенком совершеннолетия алиментные обязательства родителей прекращаются. Однако ч. 1 ст. 91 КоБС предусматривает возможность взыскания алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающимся в постоянной помощи. При этом не имеет значения момент наступления данной нетрудоспособности – до совершеннолетия или после.

Обязанность родителей по содержанию нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей не является автоматическим продолжением их обязанности содержать своих несовершеннолетних детей. Поэтому, если родителям не удалось достигнуть соглашения о содержании ребенка в мирном порядке, алименты в данном случае будут взыскиваться судом по отдельно предъявленному требованию самого совершеннолетнего или его опекуна.

Также алиментное обязательство родителей в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей не является безусловным. Это означает, что выплату денежных средств гарантирует лишь наличие ряда юридических фактов:

- родственная связь родителей и детей;

- достижение детьми 18 лет;

- нетрудоспособность детей;

- нуждаемость детей.

Если между нуждающимися в помощи нетрудоспособными совершеннолетними детьми и родителями нет соглашения о добровольном предоставлении содержания, отсутствует Соглашение об уплате алиментов, а также если размер алиментов не определен Брачным договором, то алименты взыскиваются в судебном порядке.

Суд с учетом всех обстоятельств дела определяет наличие или отсутствие состояния нуждаемости и определяет размер алиментов.

Алименты на содержание нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей не могут устанавливаться в процентном отношении к заработку. Они всегда определяются в твердой денежной сумме или в сумме, соответствующей определённому количеству базовых величин, подлежащей выплате ежемесячно.

Материальное положение сторон имеет решающее значение при установлении размера алиментов. Материальное положение плательщика зависит от размера его дохода и числа лиц, состоящих у него на иждивении. При определении материального положения истца суд должен учитывать всех алиментообязанных по отношении к нему лиц, независимо от того, предъявлено к ним требование или нет.

Размер алиментов определяется путём сопоставления материального положения плательщика и получателя. При этом определенная судом сумма должна не только обеспечить удовлетворение потребностей взыскателя, но и соответствовать возможности плательщика алиментов ее выплатить.

Установленная обязанность родителей уплачивать алименты действует только в период нетрудоспособности и нуждаемости совершеннолетнего. Поэтому при отпадении предусмотренных законодательством условий взыскания алиментов суд по иску заинтересованного лица вновь возвращается к решению данного вопроса и освобождает плательщика от алиментных обязательств.

Также родители имеют право обратиться в суд с иском о снижении размера алиментов, если изменился их заработок, увеличилось число иждивенцев или у лица, получающего алименты, появился дополнительный доход.

Дети также имеют право требовать увеличения размера алиментов, если ухудшилось их материальное положение или улучшилось материальное положение родителя.

За уклонение от содержания своих нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей родители несут ответственность, установленную законодательством Республики Беларусь.

При восстановлении трудоспособности у детей или если они перестают нуждаться в помощи родителей, плательщик алиментов вправе обратиться в суд с требованием об освобождении его от уплаты алиментов.

**4. Обязанности детей по содержанию родителей.**

Жизненные обстоятельства у каждого складываются по-своему. И родители, постарев и утратив былое здоровье, а вместе с ним и материальную обеспеченность нуждаются в особом внимании и заботе, включая и материальную поддержку со стороны детей. В счастливой старости детей не нужно просить о помощи, они становятся частыми визитерами, а внуки возвращают тепло в сердца – семья опекая своих старших.

Это является эталоном семейных отношений, которые должны быть преисполнены естественного стремления заботится, основаны на высоких моральных устоях.

В иных ситуациях, на охрану нуждающихся в материальной поддержке и родителей становится государство, законодательно закрепившее свою волю подобных ситуациях. В соответствии с кодексом о браке и семье обязанность заботиться о родителях возложена на совершеннолетних (взрослых) детей, которые в соответствии с законодательством являются трудоспособными.

По белорусскому законодательству правило о взыскании с взрослых детей алиментов в пользу своих нуждающихся нетрудоспособных родителей имеет исключение только в двух случаях:

— взрослые трудоспособные дети могут быть по решению суда освобождены от обязанности заботы о родителях, если суд установит со стороны последних уклонение от выполнения собственных обязанностей в качестве родителя;

— заявлено требование о взыскании алиментов к взрослым детям через суд о содержании тех родителей, которые были в свое время лишились родительских прав. В пользу родителей в таких случаях взыскать алименты будет невозможно.

Для того, чтобы взыскать алименты, нуждающиеся в помощи, нетрудоспособные родители должны подать исковое заявление о взыскании в суд.

При рассмотрении искового заявления судом будет проанализировано материальное состояние родителей и каждого из его детей, независимо от того обстоятельства к кому из них подано было исковое заявление с целью обязать уплачивать алименты.

По результатам рассмотрения искового заявления, в случае подтверждения факта нетрудоспособности и нуждаемости родителей, а также с учетом материального состояния всех взрослых трудоспособных детей могут быть взысканы алименты в твердой сумме либо в закрепленном количестве базовых величин.

Присужденная сумма алиментов подлежит выплате родителям с периодичностью 1 раз в месяц.

В случае изменения материального или семейного положения детей, родителей заинтересованная сторона может подать исковое заявление об изменении размера взыскания алиментов.

**5. Соглашение об уплате алиментов.**

Отличительной особенностью национального законодательства, регулирующего вопросы заключения Соглашения об уплате алиментов, является предоставление возможности заключения такого соглашения только на несовершеннолетних детей и нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей. В то время как семейное законодательство большинства стран СНГ предусматривает возможность заключения Соглашения между всеми лицами, обязанными уплачивать алименты, и их получателями (в частности, между супругами).

КоБС определяет круг субъектов алиментных соглашений, к которым относятся: родитель, обязанный уплачивать алименты, и лицо, получающее алименты.

На стороне получателя алиментов могут выступать несовершеннолетние дети, а также нетрудоспособные совершеннолетние дети лица, обязанного уплачивать алименты.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет как частично дееспособные вправе заключать Соглашение об уплате алиментов с согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей, попечителей.

Поскольку алиментные обязанности носят строго личный характер, заключение Соглашения об уплате алиментов иными лицами, кроме законных представителей недееспособных и ограниченно дееспособных лиц, не допускается.

Учитывая особую значимость отношений по предоставлению содержания и стремясь обеспечить изначальную законность их договорного регулирования, законодатель установил для Соглашения об уплате алиментов обязательную нотариальную форму совершения.

Также ч. 1 ст. 1032 устанавливает, что соглашение об уплате алиментов, предусматривающее передачу недвижимого имущества в собственность ребенка, подлежит государственной регистрации в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, вступает в силу в части условий, касающихся недвижимого имущества, с момента государственной регистрации Соглашения об уплате алиментов и является основанием для государственной регистрации перехода права собственности на это недвижимое имущество.

Порядок нотариального удостоверения соглашений о содержании своих несовершеннолетних и нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей определен главой 101 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 23.10.2006 N 63.

В Соглашении об уплате алиментов определяются порядок, форма, способ и условия предоставления содержания детям, размер средств на содержание детей (алиментов), а также указывается фамилия, собственное имя, отчество, дата рождения ребенка (детей), алименты на которого являются предметом данного соглашения.

В тексте Соглашения об уплате алиментов указывается то, что стороны удостоверяют, что на момент заключения Соглашения не имеется заключенных в установленном законодательством порядке Брачного договора, Соглашения о детях, а также вынесенного судебного постановления, в которых разрешены вопросы уплаты алиментов на несовершеннолетних и (или) нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей. Т.к. при наличии выше перечисленных документов Соглашение не может быть заключено.

Соглашение об уплате алиментов удостоверяется в трех экземплярах, один из которых хранится у нотариуса, а остальные выдаются заключившим его лицам.

Несоблюдение установленной формы Соглашения об уплате алиментов согласно п. 1 ст. 166 ГК влечет его недействительность. Такое соглашение считается ничтожным и не будет иметь юридических последствий, за исключением тех, что связаны с его недействительностью.

Согласно ч. 3 ст. 1032 КоБС, Соглашение об уплате алиментов является документом, который подлежит исполнению в соответствии с ГПК. Это означает, что в случае невыполнения или ненадлежащего исполнения одной из сторон Соглашения его условий, другая сторона вправе обратиться в суд за выдачей исполнительного листа и дальнейшим возбуждением исполнительного производства.

Ч. 1 ст. 1033 КоБС закрепляет правило о применении к заключению, исполнению, изменению, расторжению и признанию недействительным Соглашения об уплате алиментов норм ГК.

Соглашение об уплате алиментов может быть изменено или расторгнуто в любое время по соглашению сторон. При этом изменение или расторжение должно быть произведено в той же форме, что и само Соглашение (т.е. в письменной форме и удостоверено в нотариальном порядке). Несоблюдение нотариальной формы соглашения об изменении и расторжении Соглашения об уплате алиментов влечет за собой его ничтожность.

Ч. 2 ст. 1033 КоБС устанавливает, что соглашение об уплате алиментов, предусматривающее передачу имущества в собственность ребенка, изменяется или расторгается с согласия органов опеки и попечительства, а в случае приобретения несовершеннолетним дееспособности в полном объеме – с согласия ребенка.

Односторонний отказ от исполнения Соглашения об уплате алиментов, так же, как и одностороннее изменение его условий, не допускается. В том случае, когда стороны не могут достичь договоренности об изменении или расторжении заключенного ими ранее соглашения, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или расторжении Соглашения об уплате алиментов.

Соглашение об уплате алиментов может быть признано недействительным полностью или в части по общим основаниям, установленным Гражданским кодексом Республики Беларусь. В частности:

- по мотивам несоответствия законодательству;

- признания его мнимой или притворной сделкой;

- заключения его недееспособным лицом, ребенком, не достигшим 14 лет, или ребенком в возрасте от 14 до 18 лет без согласия законного представителя;

- лицом, ограниченным в дееспособности, без согласия попечителя;

- заключения его под влиянием заблуждения или обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств;

- заключения его лицом в состоянии, когда оно не было способно понимать значение своих действий и руководить ими.

Вместе с тем ст. 1034 КоБС устанавливает специальное основание недействительности Соглашения об уплате алиментов: существенное нарушение прав и законных интересов несовершеннолетнего ребенка или нуждающегося в помощи нетрудоспособного совершеннолетнего ребенка на момент заключения соглашения, в том числе несоблюдение требований статьи 1035 КоБС (о минимальном размере алиментов, установленном законодательством).

Размер алиментов, уплачиваемых по Соглашению об уплате алиментов, определяется сторонами самостоятельно в этом соглашении. Единственное ограничение законодателем установлено в отношении размера алиментов на несовершеннолетних детей, который определяется сторонами в размере не ниже установленного ч. 1 ст. 92 КоБС.

Ст. 1036 КоБС оставляет на усмотрение сторон определение по их взаимной договоренности способов и порядка уплаты алиментов с обязательным закреплением этой договоренности в Соглашении об уплате алиментов.

Кроме того, ч. 2 ст. 1036 КоБС закрепляет исчерпывающий перечень способов уплаты алиментов.

**6. Порядок взыскания и уплаты алиментов.**

Уплата алиментов возможна в добровольном порядке и на основании решения суда.

Алименты уплачиваются в добровольном порядке лицом, обязанным уплачивать алименты, либо путем удержания из заработной платы по месту работы или по месту получения пенсии, пособия, стипендии.

 В статье 104 КоБС Республики Беларусь указано, что добровольный порядок уплаты алиментов не исключает права взыскателя алиментов в любое время обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов. Наниматель, выплачивающий заработную плату, предприятие, организация, учреждение, выплачивающие пенсии, пособия, стипендии и осуществляющие другие выплаты, обязаны на основании письменного заявления плательщика алиментов или исполнительного листа ежемесячно удерживать из его заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и других выплат денежные суммы установленных размеров и выплачивать (перечислять на счет, переводить по почте за счет средств плательщика) не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и осуществления других выплат лицу, указанному в заявлении или исполнительном листе.

 При переходе гражданина, с которого удерживаются алименты по заявлению, на другую работу или перемене им места жительства удержание алиментов производится на основании вновь поданного им заявления.

 Задолженность за время неуплаты алиментов в этих случаях может быть удержана с должника по его заявлению или взыскана судом.

 В случае невыполнения обязанности по удержанию алиментов из заработной платы, пенсии, пособия, стипендии и других выплат на виновных в этом работников предприятий, организаций, учреждений независимо от форм собственности и ведомственной подчиненности может быть наложен штраф.

 Лицо, имеющее право на получение алиментов, может обратиться с заявлением о взыскании алиментов в суд независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на получение алиментов.

 Алименты присуждаются на будущее время с момента обращения с заявлением в суд.

 Алименты могут быть взысканы и за прошлое время, но не более чем за три предшествующих года, если судом будет установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты, а также при переходе гражданина, с которого удерживались алименты по заявлению, на другую работу или перемене им места жительства, алименты не были получены.

 Удержание алиментов на основании заявления не может производиться, если общая сумма, подлежащая взысканию на основании заявления и исполнительных документов, превышает пятьдесят процентов причитающихся должнику заработной платы и других платежей, которые учитываются при подсчете среднего заработка, а также если с должника взыскиваются по решению суда или постановлению судьи алименты на детей от другой матери.

 В этих случаях вопрос о взыскании алиментов разрешается судом, о чем извещается заявитель и лицо, в пользу которого взыскиваются алименты.

 Взыскание алиментов осуществляется в судебном порядке двумя способами:

* в порядке приказного производства в случаях если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, но оно не связано с установлением материнства и (или) отцовства либо необходимостью привлечения третьих лиц для участия в деле (гл. 31 Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь): вторым из родителей подается в суд по месту жительства ответчика или ребенка (по своему выбору) от имени несовершеннолетнего заявление о возбуждении приказного производства. В трехдневный срок суд либо отказывает в возбуждении приказного производства (например, если имеется спор о праве), либо выносит определение о судебном приказе. Данное определение немедленно направляется должнику, и если от последнего не поступает возражений, определение выдается взыскателю и подлежит исполнению как исполнительный документ. Если от должника поступают возражения, определение о судебном приказе отменяется, а взыскатель может обратиться за взысканием алиментов в порядке искового производства;
* в порядке искового производства если требуется установление отцовства (материнства), а также вынесение судебного постановления затронет интересы третьих лиц (например, еще одной матери взыскивающей алименты), кроме того в случаях, когда должник в отведенный срок выслал письменные возражения и судья отменил судебный приказ (разд. VI Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь): второй из родителей от имени несовершеннолетнего ребенка предъявляет в суд по месту жительства ответчика или ребенка (по своему выбору) исковое заявление о взыскании алиментов. Дело рассматривается в судебном заседании в порядке искового производства в месячный срок со дня принятия заявления (ч. 2 ст. 158 Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь). По данным требованиям истцы (несовершеннолетние) освобождены от уплаты госпошлины (гл. 27 Налогового кодекса Республики Беларусь).

По вынесении судом решения или определения о судебном приказе и получении представителем взыскателя исполнительного листа (определения о судебном приказе) последние направляются для исполнения нанимателю но месту работы должника. Далее реализацию исполнительного документа будет осуществлять наниматель, удерживая из зарплаты должника (в пределах 70% зарплаты) алименты (ст. 523 Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь) и пересылая их в трехдневный срок взыскателю (его представителю).

 Наниматель, производивший удержание алиментов на детей, должен в трехдневный срок сообщить судебному исполнителю и лицу, получающему алименты, об увольнении с работы лица, обязанного уплачивать алименты, а также о новом месте его работы, если оно известно.

 Лицо, обязанное уплачивать алименты, должно в тот же срок сообщить судебному исполнителю об изменении места работы или жительства, а также о дополнительных доходах.

 В случае несообщения указанных сведений по неуважительным причинам на лицо, обязанное уплачивать алименты, и виновных в этом должностных лиц может быть наложен штраф.

 Заявления об удержании алиментов, а также об изменении их размера или о прекращении взыскания алиментов наниматель обязан хранить в порядке, установленном для хранения исполнительных документов.

 За утрату документов, заявления или исполнительного листа виновное в этом должностное лицо несет ответственность.

**ТЕМА 10. ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ**

1. Понятие и цели усыновления (удочерения).

2. Условия усыновления.

3. Порядок усыновления.

4. Прекращение усыновления.

5. Понятие и значение опеки и попечительства.

6. Условия и порядок назначения опекунов и попечителей.

7. Прекращение опеки и попечительства.

8. Приемная семья.

9. Права и обязанности приемных родителей.

10. Патронатное воспитание.

**1. Понятие и цели усыновления (удочерения).**

Усыновление (удочерение) – основанный на судебном решении юридический акт, в силу которого между усыновителем и усыновленным возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми (ст. 119 КоБС). Усыновление как юридический факт влечет следующие правовые последствия:

1) В связи с усыновлением между усыновленными, а также их потомством и усыновителями и их родственниками возникают такие же права и обязанности (личные и имущественные), которые по закону существуют между родителями и их родными детьми.

2) При этом усыновленные утрачивают личные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям и их родственникам.

3) Усыновление в семейном праве является приоритетной формой устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

4) Усыновление допускается только в отношении несовершеннолетних и в их интересах. Усыновлению подлежат дети, один или оба родителя которых: умерли; лишены родительских прав; дали согласие на усыновление ребенка; признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими или объявлены умершими; неизвестны.

Цель усыновления с точки зрения государства - устройство детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения, обеспечение стабильных и гармоничных условий их жизни, предотвращение бедности и преступности в обществе.

Цель усыновления с точки зрения усыновителей - удовлетворение потребности иметь и воспитывать детей.

Цель усыновления с точки зрения детей - проживание в нормальной семье, построение семейных отношений.

Основными нормативными правовыми актами, регулирующими вопросы усыновления, являются:

- КоБС;

- Указ Президента Республики Беларусь от 26.04.2010 N 200 "Об административных процедурах, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан";

- Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь;

- постановление Совета Министров Республики Беларусь от 28.02.2006 N 290 "Об утверждении Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории Республики Беларусь";

- постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14.12.2005 N 1454 "О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение";

- постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20.12.2000 N 9 "О судебной практике по делам об усыновлении (удочерении)";

- постановление Министерства образования Республики Беларусь от 12.03.2007 N 20 "О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми, передачи детей на воспитание в приемную семью, детский дом семейного типа, на патронатное воспитание, возврата детей родителям".

**2. Условия усыновления.**

**Условия усыновления:**

1) Усыновление допускается только с согласия родителей (за исключением случаев, когда они не известны, лишены судом родительских прав, признаны судом недееспособными, безвестно отсутствующими либо умершими), которое выражается в письменной форме, нотариально удостоверенное или удостоверенное руководителем учреждения, в котором находится ребенок либо орган опеки и попечительства. Согласие родителя на усыновление может быть выражено непосредственно в суде.

2) Для усыновления детей, находящихся под опекой (попечительством) требуется согласие опекуна (попечителя) или администрации детского учреждения, в котором ребенок находится.

3) Для усыновления ребенка достигшего десятилетнего возраста, необходимо его согласие, которое, как правило, выявляется органом опеки и попечительства.

4) При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга.

5) Кроме перечисленных условий при международном усыновлении необходимо получить письменное разрешение Министерства образования.

Усыновителями могут быть дееспособные лица обоего пола, за исключением (ст. 125 КоБС):

лиц, больных хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

лиц, которые по состоянию здоровья не могут быть усыновителями;

лиц, лишенных родительских прав;

бывших усыновителей, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

лиц, отстраненных от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

лиц, имеющих судимость за умышленные преступления, а также лиц, осуждавшихся за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления против человека;

лиц, дети которых были признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей в соответствии с частью первой статьи 85-1 КоБС;

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

лиц, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный на территории Республики Беларусь;

супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным.

**3. Порядок усыновления.**

**ШАГ 1**

По направлению управления (отдела) образования по месту жительства необходимо пройти медицинское обследование и получить в государственной организации здравоохранения медицинское заключение о состоянии здоровья кандидата в усыновители.

Получить по месту работы справки о занимаемой должности и заработной плате за предшествующий усыновлению год.

Получить в жилищно-эксплуатационной службе по месту жительства копию лицевого счета, либо сделать копию с документа, подтверждающего право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение.

С паспортом или иным документом, удостоверяющим личность, и вышеуказанными документами необходимо обратиться в управление (отдел) образования по месту жительства с письменным заявлением о выдаче акта обследования условий жизни кандидата в усыновителя (усыновителей), (далее - акт обследования).

При обращении супругов необходимо приложить нотариально заверенную копию свидетельства о браке, либо заверенную непосредственно управлением (отделом) образования.

**ШАГ 2**

Управление (отдел) образования в течение одного месяца со дня обращения проводит обследование условий жизни кандидатов в усыновители, изучает личностные особенности, уклад жизни и традиции семьи, межличностные взаимоотношения в семье, оценивает готовность всех членов семьи удовлетворить жизненные потребности детей, проводит либо организует психологическое обследование кандидатов в усыновители.

**ШАГ 3**

По истечении одного месяца с момента обращения в управление (отдел) образования с необходимыми документами, выдается акт обследования, в котором указывается готовность к выполнению обязанностей по воспитанию детей, а также в числе иных, следующие сведения:

о наличии либо отсутствии судимости у кандидатов в усыновители;

о том, лишались ли он родительских прав, были ли ограничены в родительских правах, было ли ранее в отношении них отменено усыновление, признавались ли недееспособными или ограниченно дееспособными;

о том, отстранялись ли они от обязанностей опекуна, попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

о том, не признавались ли ранее дети кандидатов в усыновители нуждающимися в государственной защите.

Данные сведения запрашиваются управлением (отделом) образования самостоятельно.

**ШАГ 4**

Если в выданном акте обследования содержится положительное заключение, можно приступать к подбору ребенка для усыновления.

Районное (городское) управление (отдел) образования осуществляет подбор ребенка, соответствующего запросу кандидата на усыновление (удочерение) только в детских интернатных учреждениях или организациях здравоохранения, находящихся на территории данного района, города.

**ШАГ 5**

Если ребенка подобрали, выдается направление для знакомства.

Перед знакомством с ребенком кандидат будет проинформирован о ряде правил, которых целесообразно придерживаться.

Кандидата обязательно ознакомят со всеми имеющимися сведениями о ребенке, а именно: о состоянии здоровья, возможном прогнозе развития, социально-правовом статусе, предоставляют информацию о родителях, наличии братьев, сестер, родственников у ребенка, их состоянии здоровья, особых потребностях ребенка, наличии оснований для получения пенсий, пособий и т.д.

Отказ от усыновления данного ребенка, не является препятствием для получения направление на знакомство с другим ребенком для усыновления.

**ШАГ 6**

Если принято решение об усыновлении именно этого ребенка, необходимо обратиться в суд.

Заявление об усыновлении или удочерении ребенка подается гражданами Республики Беларусь, желающими усыновить ребенка, в районный (городской) суд по месту своего жительства или по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка и рассматривается судом в порядке особого производства, установленном §10 ГПК

Заявление об усыновлении рассматривается судом в течение пятнадцати дней со дня подачи в суд заявления усыновителя (усыновителей).

Дела об усыновлении ребенка суд рассматривает с обязательным участием самого усыновителя (усыновителей), представителя органа опеки и попечительства, прокурора. Дела об усыновлении рассматриваются судом в закрытом судебном заседании.

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка по существу, выносит мотивированное решение об удовлетворении заявления об усыновлении либо об отказе в его удовлетворении.

В интересах ребенка при усыновлении его одним лицом в решении суда об усыновлении по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина, а также если один из родителей усыновляемого ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (деда или бабки ребенка) указывается о сохранении правоотношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя.

При удовлетворении заявленной просьбы взаимные права и обязанности усыновителя (усыновителей) и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка (т.е. через 10 дней с момента вынесения решения суда).

По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваивается фамилия усыновителя и отчества по его имени.

Тайна усыновления охраняется законом, в том числе уголовным (ст. 177 УК).

По просьбе усыновителей они могут быть записаны в книге записей о рождении в качестве родителей усыновленного ребенка, может быть изменена дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на один год, а также место его рождения в пределах Республики Беларусь. Ребенок, имеющий на момент своего усыновления право на пенсию и пособия, полагающиеся ему в связи со смертью родителей, сохраняет это право и при его усыновлении.

**ШАГ 7**

При наличии вступившего в силу решения суда об усыновлении, либо в случае допущения судом немедленного исполнения такого решения, усыновитель может забрать ребенка из учреждения или приемной семьи, где он находится.

Усыновленный ребенок передается усыновителям в сезонном комплекте одежды.

В течение трех лет после усыновления не реже одного раза в год осуществляется обязательный контроль за условиями жизни и воспитания усыновленных детей в семьях усыновителей. Обследование условий жизни и воспитания ребенка проводится управлением (отделом) образования по месту жительства, может проводится также Национальным центром усыновления.

**4. Прекращение усыновления.**

Правоотношения, порождаемые усыновлением, устанавливаются навсегда. Прекращение этих отношений, как и отношений, основанных на факте кровного родства, может иметь место только по основаниям и в порядке, установленном законом. Усыновление может быть прекращено только в связи с его отменой в судебном порядке.

Усыновление может быть отменено в судебном порядке в случае:

уклонения усыновителей от выполнения обязанностей родителей,

злоупотребления родительскими правами,

жестоком обращении с усыновленным ребенком,

при хроническом алкоголизме или наркомании усыновителей.

Суд вправе отменить усыновление и по другим основаниям (например, при нарушении условий усыновления), если такая отмена соответствует интересам ребенка, при этом учитывая и мнение ребенка, достигшего десять лет.

Отмена усыновления допускается только в интересах ребенка.

Иск об отмене усыновления могут предъявить: родители, если при усыновлении нарушены их права (усыновление произведено без их согласия), а также усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший 14 лет, орган опеки и попечительства, прокурор, а по делам о международном усыновлении - также Национальный центр усыновления. При этом органы опеки и попечительства, как и прокурор, предъявляют иск об отмене усыновления в тех случаях, когда у ребенка нет родителей либо когда в интересах ребенка необходимо безотлагательно принять решения об отмене усыновления из-за установления виновного поведения усыновителей.

При отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителя (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (родственников), если это соответствует интересам ребенка. При отмене усыновления ребенок по решению суда передается родителям, а при их отсутствии – на попечение органа опеки и попечительства. Суд, исходя из интересов ребенка, вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание ребенка. Не допускается, как правило, отмена усыновления, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления, усыновленный достиг совершеннолетия.

**5. Понятие и значение опеки и попечительства.**

В Республике Беларусь опека и попечительство над несовершеннолетними представляют собой форму устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, в семью (до совершеннолетия ребенка). Это временная форма семейного воспитания, осуществляемая на безвозмездной основе.

Опека и попечительство устанавливаются для воспитания детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также для защиты личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов этих детей.

Опека и попечительство устанавливаются также для защиты личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов совершеннолетних лиц, которые признаны судом недееспособными или ограниченно дееспособными.

Опека и попечительство остаются достаточно востребованным способом устройства детей. Опека устанавливается над малолетними (до четырнадцати лет), попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

Основные нормативные правовые акты, регулирующие вопросы установления опеки и попечительства:

- КоБС;

- Гражданский кодекс Республики Беларусь;

- Указ Президента Республики Беларусь от 26.04.2010 N 200 "Об административных процедурах, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан";

- Положение о порядке организации работы по установлению и осуществлению опеки (попечительства) над несовершеннолетними детьми, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20.05.2006 N 637;

- постановление Министерства образования Республики Беларусь от 12.03.2007 N 20 "О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми, передачи детей на воспитание в приемную семью, детский дом семейного типа, на патронатное воспитание, возврата детей родителям";

- Положение о порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.01.2007 N 122;

- Положение о порядке управления имуществом подопечных, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.10.1999 N 1677.

**6. Условия и порядок назначения опекунов и попечителей.**

Установление опеки (попечительства) происходит по решению органа опеки и попечительства (местного исполнительного и распорядительного органа) по месту жительства (нахождения) несовершеннолетних детей, подлежащих опеке (попечительству), или по месту жительства кандидата в опекуны (попечители), если это отвечает интересам подопечного (п. 4 Положения N 637). На основании решения органа опеки и попечительства о назначении гражданина опекуном или попечителем ему выдается удостоверение на право представления интересов подопечного.

В соответствии со ст. 153 КоБС опекунами и попечителями могут быть только дееспособные лица обоего пола. Не могут быть опекунами и попечителями:

лица, больные хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;

лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять права и выполнять обязанности опекуна, попечителя;

лица, лишенные судом родительских прав;

бывшие усыновители, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

лица, отстраненные от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;

лица, имеющие судимость за умышленные преступления, а также лица, осуждавшиеся за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления против человека;

лица, дети которых были признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей в соответствии с ч. 1 ст. 85-1 КоБС.

При выборе опекуна или попечителя должны быть приняты во внимание его личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним, членами его семьи и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а также желание лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, достигшего десяти лет (ст. 152 КоБС).

Следует обратить внимание на то, что в КоБС подробно закреплены права и обязанности опекунов, попечителей по воспитанию несовершеннолетних (ст. 158 КоБС), гражданско-правовые обязанности опекунов, попечителей (ст. 160 КоБС), право опекунов, попечителей требовать возврата подопечных от лиц, удерживающих их у себя без законных оснований (ст. 159 КоБС).

Важным является то обстоятельство, что опекуны и попечители не обязаны содержать лиц, находящихся под их опекой, попечительством, за счет собственных средств (ст. 163 КоБС).

Опекуны, попечители вправе использовать на содержание детей ежемесячные денежные выплаты, предоставляемые в соответствии со ст. 9 Закона Республики Беларусь от 21.12.2005 N 73-З "О гарантиях по социальной защите детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" (нормы государственного обеспечения, условия и порядок его предоставления установлены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 06.07.2006 N 840 "О государственном обеспечении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также содержании детей в социально-педагогических центрах, специальных учебно-воспитательных учреждениях, специальных лечебно-воспитательных учреждениях, приемниках-распределителях для несовершеннолетних").

Кроме того, на детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся на государственном обеспечении в опекунских семьях, назначаются государственные пособия, предусмотренные Законом Республики Беларусь от 29.12.2012 N 7-З "О государственных пособиях семьям, воспитывающим детей" (за некоторым исключением (ст. 1 названного Закона)).

Кандидаты в опекуны (попечители) подают в управление (отдел) образования документы, предусмотренные пунктом 4.4 перечня административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 26 апреля 2010 г. N 200 "Об административных процедурах, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан".

Управление (отдел) образования в течение 5 дней со дня подачи заявления кандидатом в опекуны (попечители) со всеми необходимыми документами запрашивает из соответствующих органов и организаций следующие сведения и документы:

о том, имеют ли кандидаты в опекуны (попечители) судимость за умышленные преступления или осуждались ли за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления против человека - из соответствующего управления внутренних дел облисполкома или главного управления внутренних дел Минского горисполкома;

о том, лишался ли он родительских прав, был ли ограничен в родительских правах, было ли ранее в отношении него отменено усыновление, признавался ли недееспособным или ограниченно дееспособным - из суда по месту жительства кандидата в опекуны (попечители);

о том, признавались ли дети кандидата в опекуны (попечители) нуждающимися в государственной защите, отстранялся ли кандидат в опекуны (попечители) от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него обязанностей - при необходимости из местного исполнительного и распорядительного органа по предыдущему месту жительства кандидата в опекуны (попечители);

справку о месте работы, службы и занимаемой должности кандидата в опекуны (попечители);

справку о размере заработной платы (денежного довольствия) кандидата в опекуны (попечители) либо копию декларации о доходах или иной документ о доходах за предшествующий установлению опеки (попечительства) год;

копию документа, подтверждающего право собственности кандидата в опекуны (попечители) на жилое помещение или право владения и пользования жилым помещением;

о состоянии пожарной безопасности жилого помещения, находящегося в собственности или во владении и пользовании кандидата в опекуны (попечители).

Управление (отдел) образования в течение двух недель со дня обращения кандидатов в опекуны (попечители) проводит обследование условий жизни кандидатов в опекуны (попечители), изучает их личностные особенности, уклад жизни и традиции семьи, межличностные взаимоотношения в семье, оценивает готовность всех членов семьи удовлетворить основные жизненные потребности детей, что отражается в акте обследования условий жизни кандидатов в опекуны (попечители) (далее - акт обследования). В акте обследования указывается согласие других проживающих совместно с заявителем совершеннолетних членов семьи.

При рассмотрении заявления кандидатов в опекуны (попечители) управление (отдел) образования учитывает опыт воспитания ими родных и усыновленных детей, а также возможность обеспечить для подопечного ребенка его раздельное проживание с родителями в случаях, когда он приобрел статус детей, оставшихся без попечения родителей, в связи с лишением родителей родительских прав, отобранием ребенка без лишения родительских прав, признанием родителей недееспособными, ограниченно дееспособными, подачи родителями (родителем) заявления о согласии на усыновление (удочерение) ребенка при отказе родителей (родителя) от ребенка, а также в случае предоставления ребенку статуса детей, оставшихся без попечения родителей, в связи с наличием у родителя психического расстройства и (или) расстройства поведения.

Управление (отдел) образования по месту установления опеки (попечительства) в пятидневный срок со дня принятия решения об установлении опеки (попечительства) над ребенком (детьми) и назначении опекуна (попечителя) выдает опекуну (попечителю) удостоверение опекуна (попечителя) на право представления интересов подопечного

 Лицо считается опекуном (попечителем) со дня, указанного в решении органа опеки и попечительства об установлении опеки (попечительства) над ребенком (детьми) и назначении опекуна (попечителя).

Управлением (отделом) образования проводится работа по подбору ребенка, после чего кандидату в опекуны (попечители) выдается направление на знакомство с соответствующим ребенком.

После знакомства с ребенком (детьми) кандидат в опекуны (попечители) обращается в управление (отдел) образования с заявлением об установлении опеки (попечительства) над данным ребенком (детьми) и назначении его опекуном (попечителем).

**7. Прекращение опеки и попечительства.**

Опека и попечительство прекращается автоматически: в случае достижения ребенком 14 лет *опека переходит* в попечительство, а по достижении 18 лет попечительство прекращается. Опека и попечительство может прекращаться в случае принятия соответствующего решения органов опеки и попечительства об освобождении лица от обязанностей опекуна или попечителя (при виновном или невиновном поведении опекуна (попечителя).

Решение об отстранении или освобождении опекуна (попечителя) от выполнения им своих обязанностей принимается органом опеки и попечительства по месту жительства подопечного.

Орган опеки и попечительства освобождает опекунов, попечителей от выполнения ими своих обязанностей:

при усыновлении детей;

при возвращении детей на воспитание родителям;

по просьбе родителей, если опека, попечительство над детьми установлены по их ходатайству или с их согласия;

при предоставлении детям государственного обеспечения в детских интернатных учреждениях, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования;

в случае признания опекунов, попечителей недееспособными или ограниченно дееспособными;

при возникновении заболеваний, включенных в перечень, предусмотренный частью второй статьи 153 КоБС;

при помещении совершеннолетних подопечных в соответствующие учреждения.

Опекуны, попечители могут быть освобождены от своих обязанностей также по их личной просьбе, если органы опеки и попечительства признают, что эта просьба вызвана уважительными причинами (заболевание опекуна или попечителя, изменение состава семьи, материальных условий, отсутствие необходимого контакта с подопечным, переезд на постоянное жительство в другую местность и т.п.) (ст. 167 КоБС).

В случае ненадлежащего выполнения опекуном или попечителем возложенных на него обязанностей, лишения опекуна, попечителя родительских прав либо признания их детей нуждающимися в государственной защите, а также совершения опекуном, попечителем умышленного преступления, установленного вступившим в законную силу приговором суда, орган опеки и попечительства отстраняет опекуна или попечителя от выполнения этих обязанностей.

При использовании опекуном опеки в корыстных целях, а также в случае оставления подопечного без надзора и необходимой помощи орган опеки и попечительства обязан отстранить опекуна и передать прокурору необходимые материалы для решения вопроса о привлечении виновного лица к ответственности в установленном законом порядке (ст. 168 КоБС).

*Попечительство* над подопечными прекращается:

- при достижении подопечным возраста 18 лет;

- при вступлении подопечного в брак, если ему в установленном порядке снижен брачный возраст;

- при объявлении подопечного полностью дееспособным (эмансипация).

Решение органа опеки и попечительства о прекращении попечительства в этих случаях не требуется.

**8. Приемная семья.**

Приемная семья является формой устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью.

Приемная семья образуется на основании решения органа опеки и попечительства о создании приемной семьи, а также договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора. В полной семье договор об условиях воспитания и содержания детей заключается с обоими супругами, а трудовой договор - с одним из них.

Лица, заключившие договор об условиях воспитания и содержания детей, являются приемными родителями принятого на воспитание ребенка (детей).

Положение о приемной семье утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.10.1999 N 1678.

На воспитание в приемную семью передается от одного до четырех детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (далее - дети), с учетом детей, над которыми установлена опека (попечительство) одним из супругов.

Количество детей, которые могут быть переданы на воспитание в приемную семью, очередность и сроки их передачи определяет управление (отдел) образования по месту жительства приемной семьи.

Управления (отделы) образования, уполномоченные ими организации, осуществляют контроль и анализируют исполнение приемными родителями должностных обязанностей и обязанностей опекуна (попечителя).

Контроль за воспитанием, образованием, удовлетворением основных жизненных потребностей приемных детей, подготовкой их к самостоятельной жизни, выполнением приемными родителями договора об условиях воспитания и содержания детей и плана развития приемной семьи осуществляется:

в первые три месяца воспитания каждого приемного ребенка - не реже одного раза в неделю;

после первых трех месяцев воспитания и до одного года - не реже одного раза в месяц;

во второй и последующие годы воспитания ребенка - не реже одного раза в квартал.

**9. Права и обязанности приемных родителей.**

Приемные родители являются опекунами (попечителями) приемных детей, осуществляют права и обязанности опекуна (попечителя) в соответствии с главой 14 КоБС и несут ответственность за ненадлежащее воспитание и содержание приемных детей и защиту их прав и законных интересов в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Приемные родители обязаны:

проживать совместно с приемными детьми;

предоставить приемным детям соответствующие санитарно-эпидемиологическим требованиям условия проживания (отдельную комнату или ее часть, отдельную кровать, рабочее место, место для игр);

обеспечить уход за приемными детьми, совместный быт и досуг, надзор за их поведением и образом жизни;

организовать медицинские обследования и лечение в соответствии с медицинскими показаниями, рекомендациями и состоянием здоровья детей;

принять приемного ребенка (детей), воспитывающегося в другой приемной семье (детском доме семейного типа), при наличии условий приемные родители, в семье которых воспитывается менее четырех приемных детей, на время отсутствия у его приемных родителей (родителей-воспитателей) возможности выполнять договор об условиях воспитания и содержания ребенка (детей) в связи с отпуском либо по иным основаниям, установленным законодательством Республики Беларусь.

Приемные родители вправе:

помещать детей в учреждения образования для получения дошкольного и специального образования (без проживания) на общих основаниях;

передать обязанности по воспитанию приемного ребенка, в случаях, предусмотренных действующим законодательством, другому приемному родителю, в другую приемную семью детский дом семейного типа, социально-педагогическое учреждение либо в воспитательно-оздоровительное учреждение образования;

ходатайствовать перед управлением (отделом) образования об устройстве его приемных детей на время его отсутствия по основаниям, установленным законодательством Республики Беларусь о труде, в другую приемную семью, детский дом семейного типа, с которыми у его семьи сложились дружеские отношения;

**10. Патронатное воспитание.**

Помимо КоБС вопросы патронатного воспитания регулируются постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.06.2012 N 596 "Об утверждении Положения о патронатном воспитании".

Патронатное воспитание детей возможно в отношении воспитанников детских

интернатных учреждений. Дети, находящиеся на воспитании в учреждениях, передаются на патронатное воспитание в целях формирования у них позитивного опыта жизни в семье, поддержания и укрепления их родственных связей, создания условий для подготовки к самостоятельной жизни и социальной адаптации.

Это форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в семью патронатного воспитателя при распределении обязанностей по защите прав и законных интересов ребенка между патронатным воспитателем, органом опеки и попечительства и учреждением, передающим ребенка на патронатное воспитание.

Опека, попечительство над детьми-сиротами, детьми, оставшимися без попечения родителей, переданными на патронатное воспитание, сохраняются за руководителями детских интернатных учреждений, учреждений профессионально-технического, среднего специального, высшего образования.

Дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, передаются на патронатное воспитание на основании договора патронатного воспитания.

Дети могут передаваться патронатным воспитателям в период каникул, выходных дней, государственных праздников и праздничных дней, установленных и объявленных Президентом Республики Беларусь нерабочими, а также в период их заболевания, в том числе при нахождении на лечении в стационарных условиях в организациях здравоохранения, прохождения вступительных испытаний при поступлении в учреждения образования.

Патронатный воспитатель несет ответственность за жизнь и здоровье ребенка, переданного ему на патронатное воспитание, осуществляет права и выполняет обязанности по его воспитанию, удовлетворению его жизненных потребностей в течение срока пребывания ребенка в семье и в соответствии с договором патронатного воспитания.

По согласованию с руководителем учреждения патронатный воспитатель в рамках договора патронатного воспитания создает условия для сохранения и укрепления родственных связей ребенка, реализует иные меры, направленные на его социализацию.

**ТЕМА 11. ОХРАНА ДЕТСТВА**

1. История становления института прав ребенка.

2. Конвенция о правах ребенка.

3. Законодательство Республики Беларусь о правах детей.

4. Правовой статус ребенка.

**1. История становления института прав ребенка.**

На протяжении всей истории человечества отношение к детям претерпевало значительные изменения. В первобытнообщинном обществе оно не особенно отличалось от отношения животных к своим детенышам. Затем долгое время на детей смотрели как на безымянных членов клана или общины. В средневековой Европе, как показывают письменные источники, к детям до 6-7 лет относились как к младенцам, а после этого возраста – как к взрослым, и приучали их к нелегкой жизни зрелого человека той поры. Фактически, ребенок считался уменьшенной по размеру и умственному развитию копией взрослого.

Вопрос об отдельном рассмотрении прав детей возник сравнительно недавно. Губительные последствия Первой мировой войны в отношении гражданского населения и растущий интерес к проблеме защиты детей в большинстве стран Европы и Северной Америки вызвал необходимость, со стороны, Лиги Наций создать в 1919 г. Комитет детского благополучия, который рассматривал права детей в основном в контексте мер, которые нужно было принять в отношении беспризорных детей, рабства, детского труда, торговли детьми и проституции несовершеннолетних. Большую роль в разработке социальных стандартов защиты детей в этот период сыграли неправительственные организации, в частности, Международный союз спасения детей, основанный англичанкой Эглантайн Джебб. В 1923 г. в рамках этой организации была разработана декларация, содержащая основные условия, которым должно следовать общество, чтобы обеспечить соответствующую защиту детей и заботу о них.

В 1924 г. в Женеве Лига Наций на своей 5-й сессии приняла предложенную Международным союзом спасения детей Декларацию прав ребенка. Это был первый документ международно-правового характера в области охраны прав и интересов детей. Декларация, состоящая из 5 принципов, сформулировала цели международно-правовой защиты детей: ребенку должна предоставляться возможность нормального развития, как материального, так и духовного (пр. 1); голодный ребенок должен быть накормлен, больному ребенку должен быть предоставлен уход, порочные дети должны быть исправлены, сиротам и беспризорным детям должно быть дано укрытие и все необходимое для их существования (пр. 2); ребенок должен быть первым, кто получит помощь при бедствии (пр. 3); ребенку должна быть предоставлена возможность зарабатывать средства на существование, и он должен быть огражден от всех форм эксплуатации (пр. 4); ребенок должен воспитываться с сознанием того, что его лучшие качества будут использованы на благо следующего поколения (пр. 5).

В Декларации впервые подчеркивалось, что забота о детях и их защита не является больше исключительной обязанностью семьи, общества или даже отдельной страны — все человечество должно заботиться о благополучии детей.

Однако окончательно система международной защиты прав ребенка как составной части защиты прав человека сложилась после Второй мировой войны в рамках Организации Объединенных Наций, одним из основополагающих принципов которой было провозглашение уважения к правам и свободам человека без какой-либо дискриминации. Принцип уважения прав человека был закреплен в Уставе ООН. В преамбуле Устава говорилось о решимости народов «вновь утвердить веру в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности». В соответствии с пунктом 3 статьи 1 Устава ООН одной из целей Организации являлось «осуществление международного сотрудничества... в поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии» путем содействия ООН «всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех».

Таким образом, Устав ООН создал правовую основу для формирования механизма международной защиты прав человека, который включает в себя разработку международных стандартов в области защиты прав человека и создание международных контрольных органов за их соблюдением.

Необходимость разработки мер по охране прав ребенка, в силу его физической и умственной незрелости, потребовала выделение международной защиты прав детей в особое направление. С этой целью в ООН были созданы Социальная комиссия и Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ). Кроме того, защитой прав детей в отдельных областях занимаются специализированные учреждения ООН: Международная организация труда (МОТ), Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ), Организация Объединенных Наций по вопросам науки, культуры и образования (ЮНЕСКО).

Организацией, которая занимается исключительно детскими проблемами, является Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ). ЮНИСЕФ был создан резолюцией Генеральной Ассамблеи 57(1) об учреждении ЮНИСЕФ от 11 декабря 1946 г. В ней было сказано, что Фонд создается для оказания помощи детям в послевоенной Европе. Он должен быть организован и использован в пределах имеющихся в его распоряжении средств, а получающие помощь от ЮНИСЕФ правительства обязаны распределять эту помощь соответственно потребностям и без дискриминации в отношении расы, религии, национальности и политических убеждений. Международная защита прав ребенка в рамках ЮНИСЕФ осуществляется по нескольким направлениям:

1) разработка деклараций, резолюций, конвенций с целью подготовки международных стандартов в области прав ребенка;

2) создание специального контрольного органа по защите прав ребенка;

3) содействие приведению национального законодательства в соответствие с международными обязательствами (имплементационная деятельность); 4) оказание международной помощи через Детский фонд ООН.

Наиболее результативной является нормотворческая деятельность по защите прав ребенка. Она велась по двум направлениям:

1) закрепление прав ребенка в общих декларациях и конвенциях по правам человека либо в международных соглашениях, регламентирующих права отдельных социальных групп, тесно связанных с ребенком (права женщин) или в определенной области отношений (в области семейного, трудового права, образования);

2) разработка деклараций и конвенций, специально регулирующих права ребенка.

Специальным документом, полностью посвященным правам ребенка, стала Декларация прав ребенка. При подготовке Всеобщей декларации прав человека Экономический и Социальный совет предложил Комиссии по правам человека рассмотреть одновременно Всеобщую декларацию прав человека и проект Декларации прав ребенка. В 1946 г. Экономический и Социальный совет решил, что, хотя принципы Женевской декларации должны оставаться применимыми, Объединенные Нации нуждаются в обновленном документе, соответствующем уставным целям Организации Объединенных Наций в области прав человека. И в том же году Социальная комиссия обсуждала возможность разработки декларации. На 6-й сессии Социальной комиссии (1950) был принят проект Декларации под названием «Декларация прав ребенка». Экономический и Социальный совет в 1950 г. передал проект этой Декларации на рассмотрение Комиссии по правам человека, которая включила вопрос о Декларации прав ребенка в повестку дня своей 13-й сессии (1957). Подготовив проект Декларации на своей 15-й сессии в январе 1959 г., Комиссия представила его 14-й сессии Генеральной Ассамблеи, где он рассматривался Комитетом по социальным, гуманитарным и культурным вопросам. Проект Декларации вызвал острую дискуссию.

Представители СССР и других социалистических стран считали, что провозглашения общих принципов защиты прав детей в Декларации недостаточно и что ее следует дополнить указанием конкретных мер, которые должны быть приняты государствами для содействия осуществлению этих прав. Представители же западных стран подчеркивали, что в Декларации следует перечислить лишь принципы, так как данный документ является не более чем утверждением добрых намерений и носит лишь рекомендательный характер. В результате предложение СССР было отклонено. 20 ноября 1959 г. Генеральная Ассамблея ООН своей резолюцией 1383(14) приняла Декларацию прав ребенка.

Несмотря на продуктивность и многоаспектность нормотворческой деятельности в области защиты прав ребенка, к концу 70-х гг. стало очевидным, что существующие нормы по правам человека уже не являются больше адекватными для того, чтобы отвечать специальным нуждам детей. К тому же со времени принятия Декларации были выработаны новые подходы, касающиеся концепции прав ребенка и методов их защиты. Требовался единый международный документ, который соединил бы в себе весь предшествующий опыт нормотворчества и новые представления о защите прав ребенка. Таким документом стала Конвенция о правах ребенка.

Вопрос о необходимости придания правам детей силы международного обязательства встал при подготовке к проведению Международного года ребенка (1979), главной целью которого было «укрепление осознания особых нужд детей среди общественности и правительств» (резолюция Генеральной Ассамблеи 31/169 от 21 декабря 1976 г.). Тогда, в 1979 г. по инициативе Польши Комиссия ООН по правам человека приступила к разработке специальной Конвенции о правах ребенка. Однако решение о разработке Конвенции не было таким уж очевидным. С самого начала работы над проектом Конвенции обозначилось политическое противостояние между США и СССР и их союзниками. Первоначальный проект Конвенции, представленный Польшей, почти весь был сфокусирован на экономических, социальных и культурных правах, которые западные страны не признавали как юридически обязательные.

Ожидалось, что они не поддержат проект, и тогда их можно было бы обвинить в том, что они не заботятся о детях. Соединенные Штаты и их союзники ссылались на то, что права детей уже защищены рядом конвенций по правам человека, в том числе и двумя Пактами о правах человека, и что создание специальной конвенции для детей невыгодно, так как иногда специальное обращение может привести к их дискриминации.

В начале 80-х гг. переговоры по поводу Конвенции стали прогрессировать, так как Конвенцию поддержали развивающиеся страны, которые увидели в ней полезный инструмент для поддержки своих требований по поводу глобальной экономической и социальной справедливости. США ответили на эту растущую поддержку предложением новых статей, которые предоставляли детям гражданские и политические права. Они надеялись, что поддерживающие разработку Конвенции страны не согласятся с включением данных прав, которые в большинстве этих стран являлись спорными даже для взрослых, что сделает конвенцию менее приемлемой. Но этого не случилось.

В середине 80-х, когда начали происходить перемены в Восточной Европе, «холодная война» подходила к концу, стало возможным продолжать работу над Конвенцией и оказывать повышенное внимание реальной ситуации, сложившейся с защитой прав детей. В это же время в разработку Конвенции активно включились Детский фонд ООН и большое число неправительственных организаций, что значительно ускорило ее принятие. 20 ноября 1989 г. Генеральная Ассамблея приняла Конвенцию о правах ребенка. 2 сентября 1990 г. после сдачи на хранение 20 ратификационных грамот Конвенция вступила в силу.

28 июля 1990 года Конвенция о правах ребенка была ратифицирована Верховным Советом Республики Беларусь, а 30 октября 1990 года вступила в силу[[1]](#footnote-1).

**2. Конвенция о правах ребенка.**

Конвенция о правах ребенка – это первый официально утвержденный международный документ, включающий полный перечень прав человека: гражданские и политические права наряду с экономическими, социальными правами, что подчеркивает их важность в равной степени.

Конвенция определяет ребенка как человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее.

Конвенция устанавливает необходимые юридические и моральные стандарты для защиты прав ребенка и не препятствует любым мерам улучшения прав ребенка, закрепленным в государственных договорах. Государства-участники Конвенции несут официальные и моральные обязательства реализации прав ребенка путем административных, законодательных, юридических и других мер по воплощению Конвенции.

Основные принципы Конвенции:

1. Недискриминация;

2. Наилучшее обеспечение интересов ребенка;

3. Право на жизнь, выживание и развитие;

4. Уважение взглядов ребенка.

Основная идея Конвенции заключается в наилучшем обеспечении интересов ребенка. Положения Конвенции сводятся к четырем основным требованиям, которые должны обеспечить права детей: выживание, развитие, защита и обеспечение активного участия в жизни общества.

Конвенция утверждает ряд важных социальных правовых принципов. Главный из них - признание ребенка полноценной и полноправной личностью. Это признание того, что дети должны обладать правами человека по собственному праву, а не как придаток своих родителей и других опекунов. Признавая ребенка самостоятельным субъектом права, Конвенция охватывает весь комплекс гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав. Одновременно она подчеркивает, что осуществление одного права неотделимо от осуществления других. Она провозглашает приоритетность интересов детей перед потребностями государства, общества, религии, семьи.

Конвенция утверждает, что свобода, необходимая ребенку для развития своих интеллектуальных, моральных и духовных способностей, требует не только здоровой и безопасной окружающей среды, соответствующего уровня здравоохранения, обеспечения минимальных норм питания, одежды и жилища, но и предоставления всего этого в первую очередь, всегда в приоритетном порядке, детям.

К основным положениям Конвенции относятся:

- каждый ребенок имеет неотъемлемое право на жизнь, а государства обеспечивают в максимально возможной степени выживание и здоровое развитие ребенка.

- каждый ребенок имеет право на имя и гражданство с момента рождения.

- во всех действиях судов, учреждений социального обеспечения, административных органов, занимающихся проблемами детей, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка.

- государства обеспечивают осуществление каждым ребенком всех прав без какой-либо дискриминации или различий.

- дети не должны разлучаться со своими родителями за исключение случаев, когда это осуществляется компетентными органами в интересах их благополучия.

- государства должны содействовать воссоединению семей, разрешая въезд на свою территорию или выезд из нее.

- родители несут основную ответственность за воспитание ребенка, однако государства должны оказывать им надлежащую помощь и развивать сеть детских учреждений.

- государства должны обеспечивать защиту детей от причинения им физического или психологического ущерба и от плохого обращения, включая сексуальное злоупотребление или эксплуатацию.

- государства обеспечивают подходящую замену ухода за детьми, у которых нет родителей. Процесс усыновления тщательно регулируется и необходимо стремиться к заключению международных соглашений, чтобы обеспечить гарантии и юридическую обоснованность в тех случаях, когда усыновители намереваются вывести ребенка из страны, где он родился.

- дети со специальными нуждами, включая детей без одного или обоих родителей, лишенные опеки, дети улицы, дети с физическими либо умственными недостатками имеют право на особое обращение, образование и заботу.

- ребенок имеет право на пользование наиболее совершенными услугами системы здравоохранения. Государство должно обеспечивать охрану здоровья всех детей с уделением первоочередного внимания профилактическим мерам, медико-санитарному просвещению и сокращению детской смертности.

- начальное образование должно быть бесплатным и обязательным.

- школьная дисциплина должна поддерживаться с помощью методов, отражающих уважение человеческого достоинства ребенка. Образование должно готовить ребенка к жизни в духе понимания мира и терпимости.

- дети должны иметь время на отдых, игры и одинаковые возможности заниматься культурной и творческой деятельностью.

- государства должны обеспечивать защиту ребенка от экономической эксплуатации и работы, которая может помешать получению образования или нанести ущерб его здоровью и благополучию.

- государства должны защищать детей от незаконного употребления наркотиков и от участия в производстве наркотиков или торговле ими.

- смертная казнь или пожизненное тюремное заключение не назначаются за преступления, совершенные лицами в возрасте до 18 лет.

- дети должны содержаться под стражей отдельно от взрослых; они не должны подвергаться пыткам или жестокому и унижающему достоинство обращению.

- ни один ребенок, не достигший 15-летнего возраста, не должен принимать какого-либо участия в военных действиях; дети, затрагиваемые вооруженным конфликтом, находятся под особой защитой.

- дети из национальных (этнических) меньшинств и коренного населения должны свободно пользоваться достоянием собственной культуры и родным языком.

- дети, которые были подвергнуты плохому обращению, насилию, задержанию или пострадали от недосмотра, должны получать надлежащее обращение или проходить подготовку в целях их восстановления и реабилитации.

- с детьми, ставшими участниками нарушений уголовного законодательства, должны обращаться так, чтобы способствовать развитию у них чувства достоинства и значимости и чтобы содействовать их реинтеграции в жизнь общества.

- государства должны широко информировать о правах, содержащихся в Конвенции, как взрослых, так и детей.

**3. Законодательство Республики Беларусь о правах детей.**

Правовой статус ребенка, т.е. совокупность его особых прав и обязанностей, определен положениями ч. 1, 3, 4 ст. 32 Конституции Республики Беларусь, Конвенции о правах ребенка, нормами ст. 179 - 192 и иных статей КоБС, определяющих правоотношения с участием ребенка, нормами Закона «О правах ребенка».

Права несовершеннолетних в сфере гражданских, семейных, трудовых, жилищных и других отношениях закрепляются и в специальных нормах соответственно гражданского, семейного, трудового, жилищного и других отраслей права.

**4. Правовой статус ребенка.**

Статус ребенка обусловлен социальными, правовыми, экономическими и культурными факторами, определяющими его взаимоотношения с родителями и иными лицами, положение в обществе и отношение к нему общественных институтов.

Основой правового статуса ребенка является признание его правосубъектности с момента рождения, установление приоритетности прав ребенка и гарантий их защиты государством, возложение обязанностей по защите прав и законных интересов ребенка как на его родителей (усыновителей), опекунов (попечителей), так и на государство в лице его органов и уполномоченных должностных лиц.

КоБС разделяет права ребенка на социальные и материальные.

К социальным относятся:

1. Право детей на жизнь, достойные условия жизни и охрану здоровья.

2. Право на жизнь в семье.

3. Право на образование и труд.

4. Право на отдых и досуг.

5. Гарантии свободы личности ребенка.

6. Право на защиту.

7. Право на имя.

8. Право на гражданство.

К материальным относятся:

1. Право на материальное обеспечение.

2. Право на жилище.

Ребенок обязан соблюдать законы государства, заботится о родителях, уважать права и интересы других граждан, традиции и культурные ценности белорусского народа, других наций и народностей, овладевать знаниями и готовиться к самостоятельной трудовой деятельности, бережно относится к окружающей среде, всем видам собственности.

**ТЕМА 12. ПРИМЕНЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К БРАЧНО-СЕМЕЙНЫМ ОТНОШЕНИЯМ, ОСЛОЖНЕННЫМ ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ**

1. Правовое регулирование брака с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.
2. Опека и попечительство с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.
3. Понятие международного усыновления.
4. **Правовое регулирование брака с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.**

Применительно к семейным правоотношениям иностранный элемент может осложнять субъект правоотношения (если в правоотношении участвует иностранец), либо присутствовать в качестве юридического факта (если юридический факт, влекущий возникновение, изменение или прекращение правоотношения, имел место за границей, например, заключение брака между гражданами Республики Беларусь за ее пределами).

В соответствии со ст. 228 КоБС иностранные граждане пользуются в Республике Беларусь правами и несут обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь. Лица без гражданства, проживающие в Республике Беларусь, пользуются правами и несут обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь.

Браки граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства заключаются в Республике Беларусь в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

**Заключение брака.** В Республике Беларусь иностранцы могут заключать браки как между собой, так и с белорусскими гражданами. Семейное право Беларуси не устанавливает запрета для вступления белорусских граждан в брак с иностранцами.

Вступая в брак с гражданином другого государства, необходимо знать, какому закону после вступления в брак придется подчиняться. Если, например, гражданка Беларуси выходит замуж за иностранца и уезжает с ним за границу, она в своих брачных и семейных отношениях должна будет считаться с законами страны пребывания. С другой стороны, иностранец, вступающий в брак в Республике Беларусь, должен считаться с белорусским законода­тельством о браке и семье.

Ст. 2291 КоБС (с изм. от 7 января 2012г.): «Браки граждан Республики Беларусь с иностранными гражданами или лицами без гражданства заключаются в Республике Беларусь органами, регистрирующими акты гражданского состояния, в соответствии с законодательством Республики Беларусь при условии предоставления документов и (или) сведений, предусмотренных законодательством Республики Беларусь об административных процедурах.».

Браки между иностранными гражданами заключаются в Республике Беларусь в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств и признаются на условиях взаимности действительными в Республике Беларусь, если эти лица в момент вступления в брак являлись гражданами государства, назначившего посла или консула в Республике Беларусь.

Вступление гражданина Республики Беларусь в брак с иностранцем не влечет за собой изменение гражданства супругов.

Действующее законодательство Республики Беларусь содержит дополнительные требования процедурного характера, которые должны соблюсти иностранцы для того, чтобы их брак был зарегистрирован в нашем государстве. В частности, иностранные граждане и лица без гражданства для заключения брака в Республике Беларусь должны предоставить документ об отсутствии зарегистрированного брака с другим лицом, выданный компетентным органом страны проживания, а иностранный гражданин, который не проживает на территории государства, гражданином которого он является, должен предоставить также документ компетентного органа государства, гражданином которого он является, об отсутствии зарегистрированного брака с другим лицом.

Браки иностранцев, заключенные за пределами территории Республики Беларусь по законам соответствующего государства, признаются в Беларуси действительными независимо от того, соблюдены ли правила, установленные белорусским законодательством о браке и семье, или нет. Поэтому на территории Республики Беларусь признается действительным заключенный между иностранцами брак, совершенный по религиозному обряду; между лицами, не достигшими по белорусскому законодательству брачного возраста, и т.п.

По общему правилу, личные и имущественные отношения супругов определяются законом страны, на территории которой они имеют совместное место жительство. При раздельном проживании, но общем гражданстве супругов, применяется закон гражданства. При разном гражданстве супругов в качестве коллизионной привязки выступает закон той страны, на территории которой супруги имели свое последнее совместное местожительство. Кроме того, супруги в соответствии с принципом автономии воли сторон могут сами избрать законодательство, подлежащее применению к их семейным правоотношениям. Правоотношения супругов, касающиеся их недвижимого имущества, определяются законом страны, на территории которой находится это имущество.

**Расторжение брака**. Если расторжение брака происходит на территории Беларуси, то, независимо от того, расторгается ли «смешанный брак» (одной из сторон является белорусский гражданин) или «иностранный брак» (обе стороны иностранные граждане), будет применяться законодательство Республики Беларусь(ст. 231 КоБС).

Если расторжение браков иностранных граждан между собой в Республике Беларусь производится в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, расторжение признается действительным в Республике Беларусь на условиях взаимности, если эти лица в момент прекращения брака являлись гражданами государства, назначившего посла или консула в Республике Беларусь.

Расторжение браков между гражданами Республики Беларусь и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенное вне пределов Республики Беларусь с соблюдением законодательства соответствующих государств, признается действительным в Республике Беларусь, если в момент расторжения брака один из супругов проживал за пределами Республики Беларусь.

Дела о расторжении брака постоянно проживающих за границей граждан Республики Беларусь с постоянно проживающими за пределами Республики Беларусь супругами независимо от гражданства последних могут рассматриваться судами Республики Беларусь по поручению Верховного Суда Республики Беларусь.

1. **Опека и попечительство с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.**

В соответствии с положениями ст. 235 КоБС к случаям международных опеки, попечительства, а, значит, опеки, попечительства международного характера, относятся установление на территории Республики Беларусь:

1) опеки, попечительства постоянно проживающих на территории иностранного государства граждан Республики Беларусь, иностранных граждан или лиц без гражданства над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими на территории Республики Беларусь, а также над несовершеннолетними иностранными гражданами или лицами без гражданства, проживающими (находящимися) на территории Республики Беларусь;

2) опеки, попечительства постоянно проживающих на территории Республики Беларусь граждан Республики Беларусь, иностранных граждан или лиц без гражданства над несовершеннолетними иностранными гражданами или лицами без гражданства, проживающими (находящимися) на территории Республики Беларусь;

3) опеки, попечительства постоянно проживающих на территории Республики Беларусь иностранных граждан или лиц без гражданства над несовершеннолетними гражданами Республики Беларусь, проживающими на территории Республики Беларусь.

4) опеки, попечительства граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства над несовершеннолетними иностранными гражданами и лицами без гражданства, прибывшими на территорию Республики Беларусь без сопровождения законных представителей и обратившимися с ходатайством о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты либо убежища в Республике Беларусь, а также над несовершеннолетними иностранными гражданами и лицами без гражданства, которым предоставлены статус беженца или дополнительная либо временная защита или убежище в Республике Беларусь.

При установлении международных опеки, попечительства, за исключением указанных в четвертом случае, требуется письменное согласие Министра образования Республики Беларусь.

Международные опека и попечительство над несовершеннолетними согласно ст. 235 КоБС производятся в соответствии с общими требованиями главы 14 КоБС, с учетом положений глав 4 и 5 Положения о порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми, которое утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.01.2007 № 122. Если кандидаты в опекуны, попечители проживают за пределами Республики Беларусь, то для установления опеки, попечительства требуется письменное разрешение компетентного органа государства, на территории которого постоянно проживают опекуны, попечители.

Если опека, попечительство устанавливаются в отношении ребенка – иностранного гражданина, то также требуется письменное разрешение компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок.

**3. Понятие международного усыновления.**

В соответствии со ст. 120 КоБС усыновление допускается в отношении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, если они не приобрели дееспособность в полном объеме.

Безусловный приоритет в Беларуси традиционно отдается национальному усыновлению. В 1991-2004 гг. свыше 40 тыс. белорусских детей были усыновлены, устроены в опекунские и приемные семьи на территории республики.

Основным международным документом в сфере усыновления является Конвенция 1993 г. о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления. (принята на семнадцатой сессии Гаагской конференции по международному частному праву в 1993 г. и подписана Республикой Беларусь 10 декабря 1997 г., утверждена Указом Президента Республики Беларусь № 183 от 02.05.2003 г.).

Конвенция 1993 г. призвана содействовать развитию сотрудничества между государствами с целью обеспечения защиты интересов усыновляемого ребенка, контроля со стороны обоих государств за законностью процесса усыновления и устройством ребенка в семье усыновителей, установления гарантий того, что усыновление производится с соблюдением норм международного права.

На национальном уровне, помимо КоБС, данные правоотношения регламентируются также постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.01.2007 N 122 "О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми" (с изм. от 23.07.2010 N 1095).

В соответствии с законодательством Республики Беларусь все процедуры в отношении международного усыновления выполняет Национальный центр усыновления Министерства образования Республики Беларусь. Посредническая деятельность по усыновлению детей в Республике Беларусь недопустима.

В Беларуси международное усыновление устанавливается:

1 в отношении детей, являющихся гражданами Республики Беларусь, - постоянно проживающими на территории иностранного государства гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами или лицами без гражданства;

2. в отношении детей, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, проживающих на территории Республики Беларусь, - гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами или лицами без гражданства.

Международное усыновление на территории Республики Беларусь производится по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка, областными судами по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка, а в городе Минске – Минским городским судом. Заявление подастся через Национальный центр усыновления Министерства образования Республики Беларусь.

В последние годы правительством Беларуси ужесточена процедура международного усыновления.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь 31.01.2007 г. № 122 «О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми1» утвержденоПоложение о порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми.

Особенности международного усыновления в Беларуси:

1. Международное усыновление детей допускается только в случаях, если не представилось возможным передать их на усыновление гражданам Беларуси или родственникам детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2. Первичным условием процедуры оформления международного усыновления является срок не менее 1 года со дня постановки ребенка на централизованный учет в республиканском банке данных об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

3. На основе аргументированных предложений управлений /отделов/ образования Наццентр усыновления Минобразования Беларуси формирует список детей на международное усыновление из числа тех, кто состоит на таком учете не менее 1 года. Эти предложения рассматривает межведомственный совет по международному усыновлению. После этого список утверждается Министром образования.

В случае положительного решения Министра образования Национальный центр усыновления информирует дипломатическое представительство либо консульское учреждение Республики Беларусь о возможности приема документов на международное усыновление ребенка.

4.Ужесточены подходы к зарубежным кандидатам в усыновители. Вопросы об усыновлении рассматриваются в отношении кандидатов в усыновители, проживающих на территории иностранных государств, компетентные государственные органы которых согласовали процедуру международного усыновления и представили документ-гарантию об обязательном информировании Национального центра усыновления об условиях жизни и воспитания в семье усыновителей каждого усыновленного ребенка. Такие отчеты об условиях жизни и воспитания детей должны поступать ежегодно в течение 5 лет после обретения им новой семьи (в отношении детей, переданных под международные опеку, попечительство, −до достижения ребенком совершеннолетия). Документ-гарантия должен подтверждаться компетентными органами иностранного государства не реже 1 раза в год (п. 73).

6. Несовершеннолетние граждане Беларуси, усыновленные иностранцами, принимаются на консульский учет загранучреждениями в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Загранучреждения 2 раза в год должны предоставлять Национальному центру усыновления информацию о принятых на консульский учет и снятых с такого учета детях, усыновленных за пределы Беларуси. Такая мера позволит держать «в поле зрения» Беларуси каждого усыновленного ребенка.

1. Гаджиева П.Д., Юсуфова М.Х. История становления и развития института защиты прав детей в международном праве / П.Д. Гаджиева, М.Х. Юсуфова; ФГБОУ ВПО «Дагестанский государственный педагогический университет» // Бесплатная электронная библиотека – Научные публикации [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://os.x-pdf.ru/20pedagogika/718079-1-istoriya-stanovleniya-razvitiya-instituta-zaschiti-prav-detey-mezhdun.php> – Дата доступа: 17.02.2017. [↑](#footnote-ref-1)