

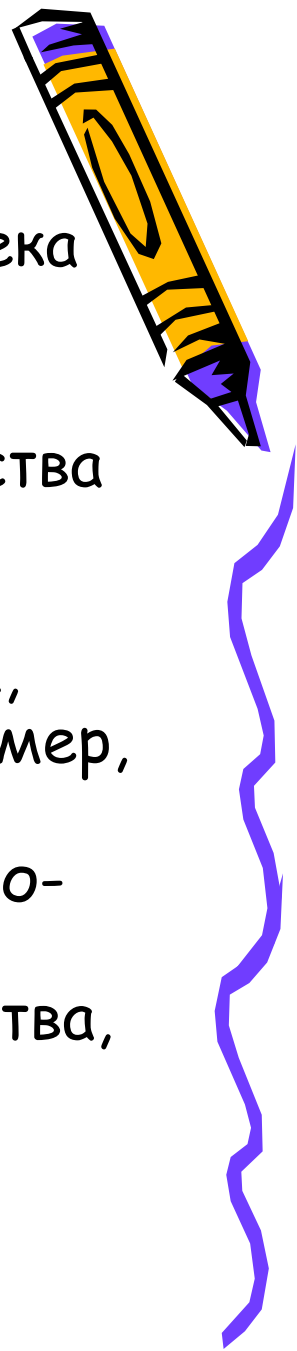


Опека и
попечительство над
детьми (глава 20 СК РФ)



- Опека и попечительство могут рассматриваться в нескольких значениях.
- Прежде всего, для целей гражданско-правового регулирования опека представляет собой законное представительство, способ восполнения дееспособности лиц, которые не обладают ею в полном объеме. Попечитель, в свою очередь, не замещает собой подопечного, но, как известно, дополняет своей волей волю подопечного.
- Однако для семейного права опека и попечительство (которые в семейном праве возможны только над несовершеннолетними) - это одна из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Опека устанавливается над малолетними (т.е. детьми до 14 лет), попечительство - над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет.





- Определяя место норм об опеке и попечительстве в системе отечественного законодательства, следует признать, что опека и попечительство - это институт законодательства.
- Специфика института опеки и попечительства как института законодательства состоит в разноотраслевой и разноуровневой принадлежности его норм. С одной стороны, эти нормы носят как частноправовой (например, положения об ответственности опекунов и попечителей - ст. 26 Закона), так и публично-правовой характер (например, нормы, посвященные органам опеки и попечительства, их задачам и полномочиям, - ст. ст. 7 и 8 Закона).

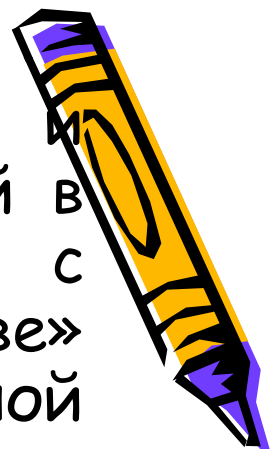


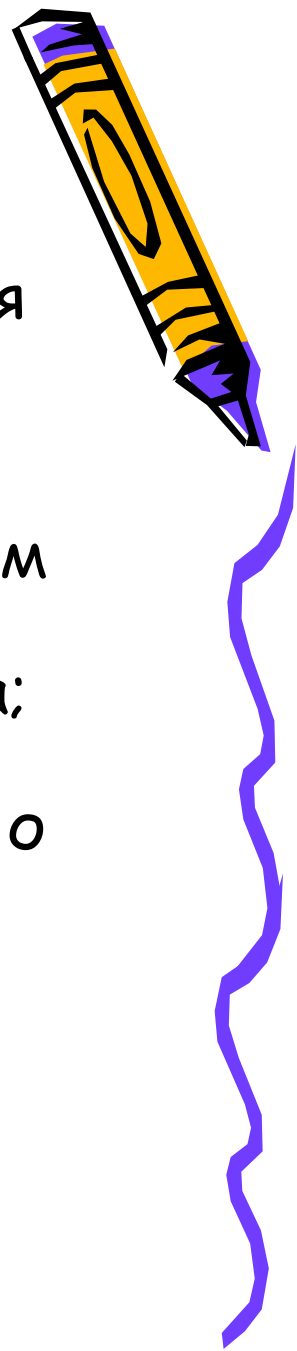


- Отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей, регулируются СК, ГК, ФЗ № «48 «Об опеке и попечительстве» от 24.04.2008 (далее Закон), постановлением Правительства РФ №432 от 19.05.2009, утв. Правила временной передачи детей, находящихся в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи граждан, постоянно проживающих на территории РФ и постановлением Правительства РФ №423 от 18.05.2009 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»



- Одной из новелл ФЗ «Об опеке и попечительстве» и «О внесении изменений в отдельные законодательные акты в связи с принятием ФЗ «Об опеке и попечительстве» является определение приемной и патронатной семей как разновидностей опеки и попечительства. До 01.09.2008 г. Семейный кодекс РФ рассматривал приемную семью как самостоятельную форму, а некоторыми субъектами Российской Федерации введены патронатные семьи как особые формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. С момента введения в действие комментируемого Закона и приемная семья, и патронатная семья с точки зрения федерального законодательства являются разновидностями безвозмездной опеки или попечительства (см. ст. 14 и 16 Закона).



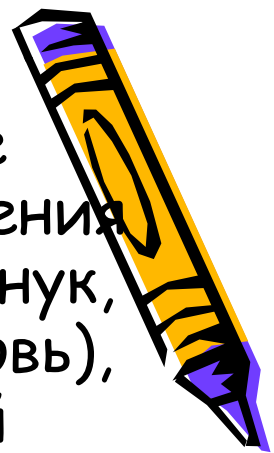


- Опекун или попечителем может стать физическое лицо, отвечающее целому ряду требований.
- Обязательными для всех случаев назначения опеки и попечительства требованиями к кандидатуре опекуна или попечителя являются:
 - 1) совершеннолетие лица, т.е. достижение им 18 лет;
 - 2) полная гражданская дееспособность лица;
 - 3) отсутствие в отношении кандидата вступившего в законную силу решения суда о лишении его родительских прав (вне зависимости от времени его вынесения);
 - 4) отсутствие у кандидата на момент установления опеки или попечительства судимости за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.



- Факультативными (необязательными, рекомендательными) условиями для назначения лица опекуном (попечителем) ст. 35 ГК РФ называет:
- 1) его нравственные и иные личные качества. Закон не уточняет, какие именно качества имеются в виду, и орган опеки и попечительства должен руководствоваться общепринятыми нормами морали. Назначение опекуном или попечителем нежелательно в отношении лиц, злоупотребляющих спиртными напитками и наркотическими средствами; в отношении лиц, не работающих и не имеющих постоянного источника доходов, и т.п.;
- 2) способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, под которой следует понимать состояние здоровья и возраст лица, позволяющие полноценно совершать как фактические, так и юридические действия в пользу подопечного. Вместе с тем гражданское законодательство не определяет, в каких конкретно случаях состояние здоровья или возраст могут помешать кандидату в опекуны (попечители) исполнять опекунские обязанности, поэтому в каждом случае орган опеки и попечительства должен решать этот вопрос, исходя из конкретных обстоятельств;

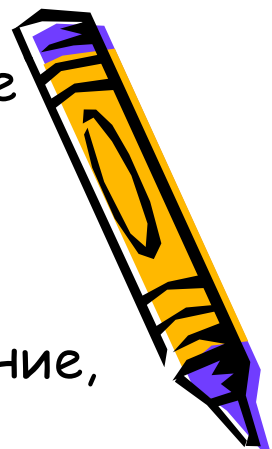




- 3) отношения, существующие между кандидатом и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве. Это могут быть отношения родства (тетя, дядя - племянник, бабушка - внук, брат - сестра и пр.), свойства (сноха - свекровь), бывшего свойства (бывшая мачеха - бывший пасынок) и др.
- 4) ГК РФ указывает на такое факультативное обстоятельство, как желание самого подопечного.
- Учет желания производится органом опеки и попечительства, если подопечный в состоянии такое желание выразить. В соответствии с п. 4 ст. 145 СК РФ (в новой редакции) устройство ребенка под опеку или попечительство осуществляется с учетом его мнения.
- ~~Назнач~~ **Назначение** опекуна ребенку, достигшему возраста 10 лет, осуществляется с его согласия.



- Статья 146 СК РФ добавляет несколько запретов на назначение опекуна (попечителя). Такими лицами не могут быть:
- - лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией.;
- - лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов (попечителей). Отстранение, как и назначение, производится вынесением органом опеки и попечительства соответствующего акта (как правило, постановления);
- - лица, ограниченные в родительских правах. Ограничение в родительских правах считается состоявшимся при вступлении в законную силу решения суда;
- - бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине. В данном случае доказательством может служить лишь вступившее в силу решение суда, в мотивировочной части которого указаны причины отмены усыновления;
- - лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. В настоящее время действует утвержденный Постановлением Правительства РФ №542 от 01.05.1996 Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью .



- Последнее условие, выдвигаемое п.2 ст.146 СК при назначении опекуна (попечителя) несовершеннолетнему. Оно носит рекомендательный характер и состоит в учете (по возможности) отношения к ребенку членов семьи опекуна (попечителя). Для того чтобы это требование исполнить, необходимо выявить наличие у кандидата членов семьи и выяснить их мнение о возможности проживания ребенка с ними. Как правило, это требование соблюдается при предоставлении членами семьи письменного подтверждения об отсутствии у них возражений против назначения опеки или попечительства.



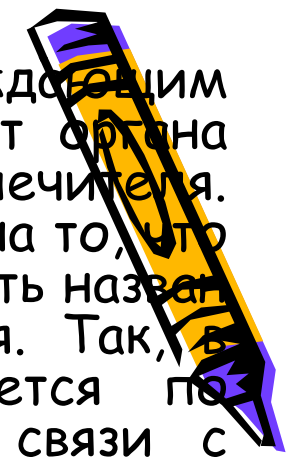
- Перечень документов необходимых для представления в органы опеки и попечительства указаны в п.4 правил подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами, попечителями несовершеннолетних либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством РФ формах, утв. Постановлением Правительства РФ №423 от 18.05.2009.



- Статья 10 Закона об опеке очерчивает круг ситуаций, в которых обязательство по осуществлению опеки или попечительства может быть со множественностью лиц.
- Такое возможно прежде всего при устройстве ребенка оставшегося без попечения родителей, в приемную или патронатную семью. Закон об опеке предполагает, что в таком случае опекунами или попечителями ребенка станут оба супруга (приемные или патронатные родители), в отношении которых будет вынесен акт о назначении их опекунами одного и того же ребенка (детей).
- Во-вторых, не исключаются ситуации, когда один и тот же опекун (попечитель) будет назначен разным подопечным. Прежде всего законодатель упоминает о несовершеннолетних братьях и сестрах, передача которых под опеку или попечительство разным лицам не допускается, за исключением случаев, когда такая передача отвечает интересам этих детей.



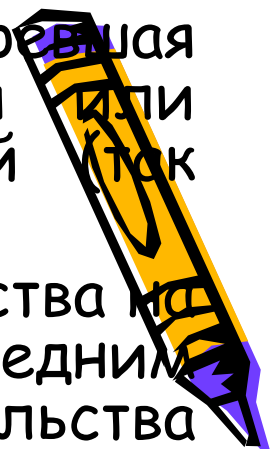
- Юридическим фактом, непосредственно порождающим отношения опеки или попечительства, выступает акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя. Новеллой является прямое указание Закона (п.6 ст.11) на то, что в акте о назначении опекуна или попечителя может быть назван срок действия полномочий опекуна или попечителя. Так, в случаях, когда опека над ребенком устанавливается по заявлению родителя ребенка на период, когда в связи с длительной командировкой он не сможет исполнять свои родительские обязанности (ст. 13 Закона об опеке), в акте о назначении может быть указано, что опека устанавливается, например, сроком на два месяца или на период до возвращения родителя в место жительства. В соответствии со ст. 29 Закона истечение срока действия акта о назначении опекуна или попечителя послужит автоматическим основанием прекращения опеки или попечительства.
- Акт о назначении опекуна или попечителя может содержать в себе и иные условия. В соответствии со ст. 10 Закона в нем могут быть распределены обязанности опекунов (попечителей) при назначении одному подопечному нескольких опекунов (попечителей). В случаях, предусмотренных ст. 14 Закона, в акте о назначении может быть указано, что опекун (попечитель) исполняет свои обязанности возмездно.



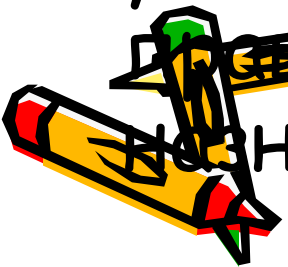
- Интересным является указание в ч. 4 ст. 15 Закона на то, что в акте о назначении могут быть перечислены отдельные действия, которые опекун или попечитель совершать не вправе или, напротив, обязан. В качестве примеров таких требований законодатель приводит:
 - - запрет опекуну или попечителю изменять место жительства подопечного (например, в случаях, когда место жительства приближено к месту получения медицинской помощи, и т.п.);
 - - установление в целях учета индивидуальных особенностей личности подопечного обязательных требований к осуществлению прав и исполнению обязанностей опекуна или попечителя (так называемые индивидуальные требования). Такие требования могут, в частности, определять конкретные условия воспитания несовершеннолетнего подопечного (например, распорядок дня, периодичность психологического обследования, график занятий спортом или посещения медицинского учреждения и т.п.).
- Акт органа опеки и попечительства о назначении или об отказе в назначении опекуна или попечителя может быть оспорен заинтересованными лицами в судебном порядке.



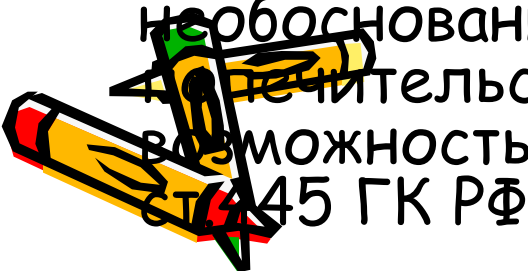
- Новеллой Закона является ст.13, предусматривающая устройство ребенка на период отсутствия или болезни его родителей или усыновителей (так называемая краткосрочная опека).
- С целью установления опеки или попечительства на период отсутствия родителей последним необходимо подать в орган опеки и попечительства совместное заявление о назначении их ребенку опекуна или попечителя на период, когда по уважительным причинам они не смогут исполнять свои родительские обязанности.
- В п.2 ст.13 законодатель ввел правило, в соответствии с которым единственный родитель несовершеннолетнего ребенка в ситуациях, когда отцовство в отношении ребенка не было установлено либо когда второй родитель умер, объявлен умершим или лишен родительских прав вправе определить на случай своей смерти опекуна или попечителя ребенку. Соответствующее распоряжение родитель может сделать в заявлении, поданном в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка.



- Новым для современного законодательства положением является правило п.3 ст.13 Закона о том, что попечителя может избрать себе сам несовершеннолетний, достигший возраста 14 лет. Такой несовершеннолетний, оставшийся без попечения родителей, вправе обратиться в орган опеки и попечительства с заявлением о назначении ему попечителя с указанием кандидатуры такового, ~~прежде~~ это не гарантирует его ~~назначение~~.



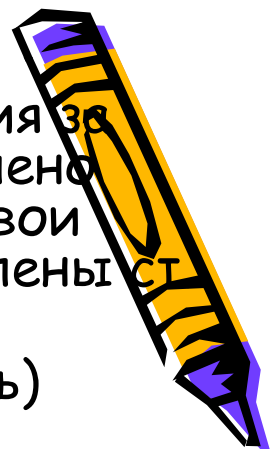
- Ст.14 Закона предусматривала возможность установления опеки или попечительства по договору об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях (по договору). Сторонами договора являются орган опеки и попечительства и опекун (попечитель).
- Михеева Л.Ю. высказывает точку зрения о том, что это договор возмездного оказания услуг. Отношения возмездной опеки и попечительства регулируются специальными нормами института опеки и попечительства, а при их недостаточности к ним применяются в субсидиарном порядке правила гл. 39 ГК РФ, а также общие положения гражданского законодательства об обязательствах, в том числе положения об ответственности за неисполнение обязательств (разд. III ГК РФ).
- Тем не менее, п.3 ст.14 Закона предусматривает при необоснованном уклонении органа опеки и попечительства от заключения договора возможность его понуждения, в соответствии с п.4 ст.445 ГК РФ



- Объем прав и обязанностей опекуна (попечителя) зависит от возраста и объема дееспособности подопечного и определяется прежде всего ст. 36 ГК РФ, ст.15 Закона, ст.148.1 СК.
- Впервые в Законе об опеке четко определено содержание обязанностей опекунов и попечителей в отношении имущества подопечных. В соответствии с ч. 5 ст. 18 Закона опекун и попечитель обязаны заботиться о переданном им имуществе подопечных как о своем собственном, не допускать уменьшения стоимости имущества подопечного и способствовать извлечению из него доходов. Исполнение опекуном и попечителем указанных обязанностей осуществляется за счет имущества подопечного.



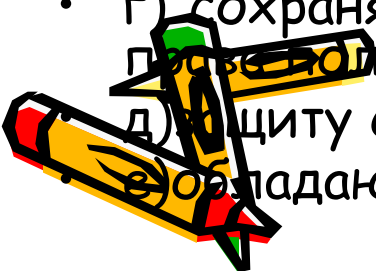
- Впервые в законодательстве урегулированы вопросы предоставления опекунам и попечителям вознаграждения за исполнение их обязанностей. В качестве общего закреплено правило о том, что опекуны и попечители исполняют свои обязанности безвозмездно. Исключения из него установлены ст. 16 Закона об опеке, а также ч. 6 ст. 145 и гл. 21 СК РФ.
- Право на получение вознаграждения опекун (попечитель) приобретает с момента заключения с ним договора об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях.
- Источники предоставления опекунам (попечителям) вознаграждения определены в Законе об опеке следующим образом:
- 1) вознаграждение может предоставляться опекуну или попечителю за счет дохода от имущества подопечного. Это возможно, разумеется, при наличии у подопечного имущества, способного принести доход: ценных бумаг, долей в капитале юридических лиц, вкладов и счетов в кредитных организациях и т.д. В качестве источника дохода могут быть использованы движимые и недвижимые вещи подопечного, которые можно передать в пользование третьим лицам на возмездных условиях (по договору аренды или найма жилого помещения) или передать в собственность по договору ренты.



- П.4 правил заключения договора об осуществлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного, утв. Пост. Правительства №423 от 18.05.2009 установлен предельный размер вознаграждения - не более 5% дохода от имущества.
- Особенностью предоставления в пользование опекуну или попечителю жилого помещения, принадлежащего подопечному, является то, что такое предоставление возможно лишь в исключительных случаях, в частности если опекун или попечитель проживает далеко от места жительства подопечного, что будет существенно затруднять выполнение опекуном (попечителем) своих обязанностей;
- 2) более распространенным источником предоставления вознаграждения опекуну или попечителю выступают и будут продолжать выступать средства бюджетов субъектов Российской Федерации.
- 3) средства третьих лиц. Как считает Михеева Л.Ю «основанием для производства таких выплат может служить договор пожертвования, по которому гражданин или организация предоставляет безвозмездно денежные средства субъекту Российской Федерации в лице соответствующего органа опеки и попечительства с условием передачи этих денежных средств опекунам или попечителям по договору об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях».

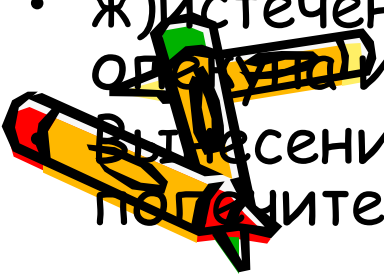


- Правовое регулирование режима имущества подопечных установлен гл.4 Закона. Она регулирует имущественные права подопечных, охрану и распоряжение имуществом, особенность распоряжения недвижимым имуществом.
- Ст.148 СК перечисляет права ребенка под опекой (попечительством):
 - а) воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна (попечителя), совместное с ним проживание.
 - б) имеют право на содержание, воспитание, образование, всестороннее развитие и уважение их человеческого достоинства.
 - в) имеют право на алименты, пособия и другие социальные выплаты. Областной закон Ростовской области от 26.12.2005 N 426-ЗС(ред. от 31.07.2009) «О ежемесячном денежном содержании детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, переданных на воспитание в семьи опекунов или попечителей». Ст.2 -размер ежемесячного денежного содержания составляет 4930 рублей в месяц на каждого подопечного.
 - г) сохраняют право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением.
 - д) защиту со стороны опекуна (попечителя).
 - е) обладают всеми правами, предусмотренными ст.55и57 СК





- Ст. 29 Закона закрепляет три группы оснований прекращения опеки и попечительства.
 - 1.- случаи автоматического прекращения: а) смерть подопечного, а также опекуна или попечителя;
 - б) достижение несовершеннолетними подопечными соответствующего возраста;
 - в) приобретение несовершеннолетним подопечным гражданской дееспособности в полном объеме при вступлении его в брак (ст. 21 ГК РФ);
 - г) эмансипация;
 - д) достижение несовершеннолетним родителем 18 лет, а равно его эмансипация или вступление в брак до 18 лет прекращают полномочия опекуна над ребенком;
 - е) восстановление дееспособности совершеннолетнего подопечного;
 - ж) истечение срока действия акта о назначении опекуна или попечителя.
- Вынесения акта о прекращении опеки или попечительства в указанных случаях не требуется.



- 2. объединяется законодателем общим термином - освобождение опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей:
 - а) просьба опекуна или попечителя (заявление, поданное в письменной форме);
 - б) возникновение противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя.
- Освобождение опекуна или попечителя от возложенных на него обязанностей оформляется актом органа опеки и попечительства, который может быть оспорен в судебном порядке опекуном или попечителем.



- 3. случаи отстранения опекунов и попечителей от исполнения возложенных на них обязанностей:
- а) при ненадлежащем исполнении возложенных на опекуна или попечителя обязанностей, например при нерегулярном обеспечении подопечного питанием или при неосуществлении мер по судебной защите прав подопечного;
- б) при нарушении прав и законных интересов подопечного, в том числе при осуществлении опеки или попечительства в корыстных целях либо при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи;
- в) при выявлении органом опеки и попечительства фактов существенного нарушения опекуном или попечителем установленных федеральным законом или договором правил охраны имущества подопечного и (или) распоряжения его имуществом.
- Отстранение опекуна или попечителя от возложенных на него обязанностей оформляется актом органа опеки и попечительства, который может быть оспорен в судебном порядке опекуном или попечителем.

