**Содержание**

Введение

Глава 1. История семейного права

1.1 Семейное право России до 1917 года

1.2 Семейное право России после 1917 года

Глава 2. Понятие семьи и родства

2.1 Определение членов семьи

2.2 Опекуны и попечители

2.3 Понятие приемной семьи, ее члены

Глава 3. Права и обязанности супругов и иных членов семьи

3.1 Личные права и обязанности супругов

3.2 Имущественные права и обязанности супругов

3.3 Права и обязанности родителей

3.4 Обязанность детей по содержанию своих родителей

Заключение

Список использованной литературы

Приложение

**Введение**

Актуальность данной темы заключается в том, что в связи со сложной социально-экономической ситуацией, материальной нестабильностью, социальным неравенством многие семьи находятся в крайне опасной конфликтной ситуации, отчего вред наносится как стабильности детей, так и самих членов семьи.

Разработка семейного законодательства позволяет регулировать взаимоотношения между родителями и детьми, супругами и другими членами семьи.

Семейное право Российской Федерации имеет многовековую историю, которая позволила ему выработать законодательную базу, отвечающую современным требованиям демократического общества.

Необходимо в данной дипломной работе дать понятие семьи и родства, т.к. происходящие изменения в обществе позволили внести изменения в Семейный кодекс, например понятие приемной семьи, ее членов.

Следует в настоящей работе уделить особое внимания как личным, так и имущественным правам супругов.

Степень научной разработанности - данная работа состоит из 3 глав и пунктов внутри каждой главы, а также снабжена справочным материалом: введением, заключением, списком использованной литературы и приложением.

В первой главе рассматриваются исторические этапы развития семейного права России до 1917 года и после 1917 года.

Вторая глава посвящена определению семьи и родства.

В третьей главе определены личные и имущественные права и обязанности супругов, права и обязанности родителей, а также обязанности детей по содержанию своих родителей.

Каждый пункт дипломной работы содержит выводы.

Цель данной работы заключается в определении сущности прав и обязанностей супругов и иных членов семьи, их законодательной основе.

Задачи дипломной работы заключаются в следующем:

1. Показать историческое развитие прав и обязанностей супругов и иных членов семьи
2. Дать определение семьи и родства
3. Раскрыть сущностные характеристики прав и обязанностей супругов и иных членов семьи

Объектом исследования являются взаимоотношение супругов и иных членов семьи, их права и обязанности.

Методологическая база дипломной работы заключается в разработке методов и подходов к детальному изучению данной темы.

Империческая база позволяет определить научную обоснованность исследования темы прав и обязанностей супругов и иных членов семьи.

Нормативная база: Конституция РФ, Семейный Кодекс РФ, Комментарий к семейному кодексу РФ, Указы и Постановления.

В работе использована следующая литература: Рузакова О.А. Комментарий к семейному кодексу РФ /О.А. Рузакова. – М.: Эксмо, 2005; Семейное право: Пособие для подготовки к экзамену. – М.: Юрайт-М, 2001; Семейное право: Учебник для ВУЗов /Под ред. С.Н. Бондова. – М.: Юнити-Дана: Закон и право, 2002; Семейный кодекс РФ: официальный текст по сост на 1 нояб 2004 г. – М.: Дашков и Ко, 2004 (ПНК ВИНИТИ) и др.

**Глава 1. История семейного права**

***1.1. Семейное право России до 1917 года***

Сведения о семейном укладе народов, населявших территорию России до принятия христианства, весьма немногочисленны и отры­вочны. Летописи говорят о том, что у полян уже сложилась моногамная семья, у других же славянских племен: родимичей, вятичей, криви­чей — еще сохранялась полигамия. Семейные отношения регулирова­лись в этот период обычным правом.

В различных источниках содержатся указания на несколько спосо­бов заключения брака. Среди них наиболее древний — похищение не­весты женихом без ее согласия, однако постепенно увозу невесты на­чинает предшествовать сговор с ней. Славяне, как описывается в лето­писи, имели обычай похищать на игрищах тех невест, с которыми они сговорились.

Существуют многочисленные доказательства того, что в древние времена существовал и такой способ заключения брака, как покупка невесты у ее родственников.

Личные отношения между супругами во многом зависели от формы брака. При похищении невеста становилась собственностью мужа, поэтому в отношении нее возникали права скорее вещного, чем личного характера.

Развод в тот период производился свободно, причем есть основа­ния полагать, что в браке с приданым инициатором развода могла быть, и женщина.

С принятием христианства происходит рецепция византийского брачно-семейного законодательства, основанного на канонических представлениях о браке. В России начинает действовать Номоканон — собрание византийского семейного права, состоящее из канонических правил и светских постановлений византийских императоров. В пос­ледующем Номоканон был дополнен постановлениями русских кня­зей. Русский перевод Номоканона с этими дополнениями получил название Кормчей книги.

Христианство распространялось на Руси постепенно, и вытесне­ние византийским законодательством обычного семейного права про­исходило медленно. Церковное венчание, введенное в XI в., практико­валось только среди высших слоев общества, остальное население за­ключало браки по традиционным обрядам, справедливо считавшимся пережитками язычества. Особенно распространен был обряд заключе­ния брака «у воды». Церковь постоянно боролась с этими обычаями и пыталась утвердить каноническую форму брака. [3;47]

Возраст вступления в брак был установлен: 15 лет для жениха и 13 лет для невесты. Верхний возрастной предел формально не был предусмотрен, но священникам предписывалось отказываться венчать престарелых лиц. Обращалось внимание и на то, что между вступаю­щими в брак не должно быть «великой разницы в летах».

Запрещались браки с близкими родственниками, а также между лицами, состоящими в духовном родстве, основанном на совершении обряда крещения. Нельзя было также вступить в брак при наличии другого нерасторгнутого брака.

Расторжение брака все более усложнялось. Православная церковь, как русская, так и византийская, в отличие от католической, в принци­пе признавала возможность развода. В России формально существо­вавшие поводы к разводу заимствовались из византийского права, но не все они реально применялись. Основным поводом к разводу явля­лось прелюбодеяние, так как развод за прелюбодеяние упоминается в Евангелии

Личные отношения между супругами с принятием христианства также меняются. Замужняя женщина рассматривается уже не как иму­щество мужа, а как относительно самостоятельное лицо. Сам же церковный брак официально признается таинством, совершаемым на небесах, направленным на наиболее полное физическое и духовное общение супругов. В этом понятии подчеркивается связь духовных и физических элементов брака.

До московского периода замужние женщины пользовались отно­сительной свободой, затем наступила так называемая эпоха терема, когда женщины из верхних слоев общества не общались практически ни с кем, кроме ближайших родственников.

Семья в тот период напоминает маленькое государство со своим главой и собственной публичной властью.

Частное право в России в этот ранний период еще не выделилось как таковое, и говорить об отнесении семейного права, основанного на таких началах, к частному или публичному невозможно. Однако се­мейное право и семейный уклад России той эпохи отличались от се­мейного права и семейного уклада Западной Европы и особенно Древ­него Рима. И в России, и в Западной Европе семья функционировала как публичная организация, а власть домовладыки практически ничем не ограничивалась римским законам она была даже строже, чем в России: в Риме домовладыка имел над женой и детьми право жизни и смерти. Но весь строй общественной жизни в Риме и в Западной Европе, а также господствующее правосознание приводили к тому, что эти законы почти не применялись.

Имущественные отношения супругов в России, напротив, отличаются от имущественных отношений супругов Западной Европы в сторо­ну признания за замужней женщиной большей самостоятельности.

При обручении в сговорной записи могли устанавливаться условия, определяющие права и обязанности супругов по поводу имущества в браке и после его прекращения.

С принятием христианства постепенно начинает придаваться зна­чение только законному родству. В Уложении 1648 г. запрещалось узаконение внебрачных детей даже в случае брака родителей. Дети не состояли в правовой связи с отцом и признавались только родственни­ками своей матери.

Родительская власть на Руси была весьма сильна, хотя права жизни и смерти над детьми родители, по-видимому, формально никог­да не имели, однако убийство детей не рассматривалось в качестве серьезного преступления. По Уложению 1648 г за убийство ребенка отец приговаривался к году тюремного заключения и церковному по­каянию. Дети же, убившие своих родителей, подвергались смертной казни.[17;68]

Принуждение детей к повиновению осуществлялось самим отцом с помощью домашних наказаний. Домострой рекомендует в этом слу­чае «биении жезлом и сокрушение ребер». Государство принципиаль­но в эти отношения не вмешивалось. Жаловаться на родителей дети не могли. 3а одну только попытку подать жалобу Уложение 1648 г. пред­писывало «бить их кнутом нещадно».

Родители могли обратиться для наказания детей и к публичным властям. Дело при этом по существу не рассматривалось, и в суть обвинений никто не вникал. Достаточно было одной только жалобы родителей, чтобы приговорить детей к порке кнутом.

Родители имели право отдавать детей в холопство. Несмотря на осуждение церкви, практиковалось насильственное пострижение детей в монахи. [17;74]

Реформы Петра I положили начало новому периоду в развитии Семейного права. Прежде всего усиливается роль светского законодательства, в основном императорских указов, служащих для восполне­ния пробелов в каноническом праве.

Решающее значение стало придаваться добровольности вступления в брак. По указу Петра I, действовавшему, правда, непродолжи­тельное время, родственники лиц, вступающих в брак, обязаны были приносить присягу в том, что не принуждали жениха и невесту к браку. Это положение затем получило закрепление в Своде Законов Рос­сийской Империи. Статья 12 Законов гражданских указывала, что «брак не может быть законно совершен без добровольного и непринуж­денного согласия сочетающихся лиц». Указом 1722 г. было запрещено женить «дураков, которые ни в науку, ни в службу не годятся».

Указом 1714 г. Петр попытался ввести образовательный ценз для дворян, вступающих в брак, требуя при венчании справки о знании арифметики и геометрии. Но эта попытка также не увенчалась успе­хом. При Петре I обручение становится расторжимым. Запрещается снабжать его сговорной записью и включать в нее условие о неустойке (заряде) на случай, если брак не состоится. В дальнейшем это положе­ние получило развитие в Своде Законов. Часть 2 ст. 12 Законов граж­данских гласила, что брак не может быть предметом гражданско-пра­вовых сделок, и потому обещание вступить в брак может быть свободно Не выполнено без всяких последствий для обещавшего. В 1775 г. обру­чение сливается по времени с венчанием. [62;53]

В 1721 г. православные христиане впервые получили в России возможность вступать в браки с христианами других конфессий. Это нововведение было связано с тем, что после войны России со Швецией Петр I хотел поселить пленных шведов в Сибири и привлечь их к ее освоению, дав им российское гражданство. Однако по законам того времени они не могли вступить в брак с православными, не приняв предварительно православную веру. В связи с этим и было установлено правило (существующее в каноническом праве и в настоящее время) о том, что христианин другой конфессии вправе вступить в брак с православным, дав подписку о том, что он не будет совращать право­славного супруга в свою веру и обязуется воспитывать детей в право­славии.

В 1810 г. Синод составил перечень запрещенных степеней родства. Согласно каноническим правилам запрещались браки восходящих, нисходящих родственников, а также боковых родственников до седь­мой степени включительно. До такой же степени запрещались и браки между свойственниками. Светское законодательство распространило ограничения только до четвертой степени бокового родства и свойства. Препятствием к браку по-прежнему оставалось и духовное родство.

В 1744 г. Указом Синода были запрещены браки лиц старше 80 лет. «Брак от Бога установлен, — гласит Указ, — для продолжения рода человеческого, чего от имеющего за 80 надеяться весьма отчаянно». В 1830г. повышается возраст для вступления в брак до 18 лет для мужчин и 16 лет для женщин. Для вступления в брак необходимо было полу­чить согласие родителей независимо от возраста жениха и невесты (ст. б Законов гражданских). Брак, заключенный без согласия родите­лей, тем не менее признавался действительным, но дети лишались права наследовать имущество родителей по закону, если родители их не простили. Лица, состоявшие на гражданской или военной службе, обязывались получить согласие на брак своего начальства (ст. 9 Зако­нов гражданских) За брак, заключенный без такого разрешения, они подвергались дисциплинарному взысканию. [46;33]

Заключение брака с 1775 г. могло производиться только в приход­ской церкви одного из вступающих в брак. Венчанию по-прежнему предшествовало оглашение. Брак заключался при личном присутст­вии жениха и невесты. Исключение делалось лишь для лиц император­ской фамилии, венчающихся с иностранными принцессами.

Развод в период империи становится все менее свободным. Развод но взаимному согласию прямо запрещается ст. 46 Законов гражданских. Поводами к разводу являлись: прелюбодеяние любого из супругов; двоебрачие; неспособность к брачному сожитию; безвестное отсутствие супруга свыше 5 лет, если оно не было вызвано виновным поведением оставшегося супруга; покушение на жизнь супруга; принятие монашества; ссылка в каторжные работы с лишением всех прав состояния. В допетровскую эпоху ссылка не оказывала влияния на брак, и жена следовала за сосланным мужем. Начиная с 1720 г. жены ссыльных могли оставаться в своих имениях, полученных в приданое. Однако до 11753 года развода в этом случае не требовалось. Брак считался прекра­щенным автоматически с момента вынесения приговора уголовным судом, как если бы сосланный супруг умер. Это было связано с тем, что ссылка на каторгу сопровождалась лишением всех прав состояния и считалась гражданской смертью. С 1753 г. стало необходимым хода­тайствовать о разводе с осужденным супругом.

Мусульманам разрешалось заключать полигамные браки. Развод между мусульманами регулировался законами Шариата, которые предусматривали развод по взаимному согласию и по воле мужа в одностороннем порядке.

Брак между католиками был нерасторжим, дозволялась только сепарация — судебное разлучение супругов. Вступить в новый брак супруги, получившие решение о сепарации, не могли. Протестантская церковь допускала большую свободу разводов, в том числе и при «от­вращении супруга к брачной жизни».

По иудейским религиозным законам муж мог развестись со своей женой при наличии любой серьезной причины. Жена же имела право требовать развода только в строго определенных случаях.

Личные права и обязанности супругов в период империи также претерпели существенные изменения. Прежде всего с восприятием европейских форм жизни изменилось само положение женщин в об­ществе. Власть мужа, формально сохранившаяся до 1917 г., приобре­тает более цивилизованные формы. С 1845 г. муж не вправе подверг­нуть жену физическому наказанию. Насильственное пострижение в монахини также становится невозможным. [57;25]

Место жительства супругов определялось по месту жительства мужа. Жена обязана была следовать за ним, в противном случае она могла быть водворена в дом мужа принудительно. Только ссылка мужа освобождала жену от этой обязанности.

Жена имела право и была обязана носить имя мужа и следовать его состоянию. Исключением из этого правила признавалась лишь приви­легия дворянок, вышедших замуж за лиц недворянского звания, сохра­нить дворянство, не сообщая его мужу.

Имущественные отношения супругов с XVIII в. также меняются. С петровских времен приданое жены рассматривается как ее раздель­ное имущество, которым муж не может даже пользоваться. Указ 1715г. давал жене право свободно продавать и закладывать свои вотчины без согласия мужа.

Следует еще раз подчеркнуть, что до самой революции брачное законодательство России не было светским. Российские законодатели упорно отказывались от проведения реформ, признанных необходи­мыми всеми ведущими специалистами в области гражданского права.

Особенно негативным было отношение законодателей к введению Гражданского брака. Гражданский брак не только не допускался в Российской Империи, Россия так никогда формально и не признавалa гражданские браки, заключенные в странах, где они существовали. В 1902 г. Россия отказалась подписать Гаагскую конвенцию, так как она предусматривала взаимное признание браков, заключенных в иностранных государствах по их законам.

Единственной уступкой стало разрешение раскольникам заключать гражданские браки, подлежавшие регистрации в полицейском управлении. Их введение было вызвано тем, что, не признавая раскольничьего духовенства, российское правительство не признавало и заключаемые им браки. Раскольники, следовательно, не могли вступить законный брак, не приняв предварительно православия. С 1906 г., после издания указа о веротерпимости, стали допускаться церковные браки между раскольниками. Гражданские браки сохранили значение; только для раскольников-беспоповцев.

В Петровские времена смягчается власть родителей над детьми: родители уже не вправе насильственно венчать своих детей или отда­вать их в монастырь.

Для рассмотрения жалоб родителей на детей был создан специаль­ный совестной суд, который не только вел разбирательство, но и примирял стороны. При этом родители не должны были представлять никаких доказательств вины детей. Исследование этого вопроса счи­талось неуместным. У детей спрашивали, что они могут сказать в свое оправдание. Но если в их ответах содержалось что-либо, что могло бы квалифицироваться как «наветы на родителей» или «выражение непо­чтения», это только усугубляло вину детей.

Родители имели право требовать выдачи детей от любого лица независимо от того, отвечало это интересам детей или нет.

Лишения родительских прав российское законодательство того времени не знало, за исключением одного случая: православные роди­тели могли быть лишены родительских прав, если они воспитывали своих детей в иной вере.

Родители не только имели право, но и обязаны были воспитывать своих детей. Воспитание состояло в приготовлении детей к полезной деятельности: определению сыновей на службу, а дочерей — замуж. Родители должны были также предоставлять содержание несовершен­нолетним детям в соответствии со своими возможностями.

Усыновление в России традиционно разрешалось свободно всем сословиям, кроме дворян, которые могли усыновлять лишь при отсут­ствии нисходящих боковых родственников той же фамилии. Усы­новление допускалось только в отношении родственников, но не чужих детей. Усыновление дворянами каждый раз оформлялось инди­видуальным актом императора.

ВЫВОД: Сведения о начальных этапах становления семейных правоотношений возможно и не подлежат научному обоснованию, т.к. доступны нам из летописей, но несмотря на это они имеют смысл.

С научной достоверностью можно лишь говорить о семейных правоотношениях в годы империи, так как при Петре I много внимания уделялось разработке законодательной базы в этой области.

В регулировании брачно-семейных отношений в предреволюционной России был сделан значи­тельный шаг вперед. Семейное законодательство в целом находилось примерно на том же уровне развития, что и законодательство большин­ства европейских стран.

Наиболее остро стояла проблема введения гражданской формы брака, упрощения процедуры развода, а также уравнения в правах внебрачных детей.

На протяжении всего исторического периода на развитие норм семейного законодательства особое влияние оказывает церковь и старообрядчество.

Но наступала новая эпоха и необходим новый взгляд на проблему.

***1.3. Семейное право России после 1917 года***

Почти сразу же после Октябрьской революции 1917г. были прове­рены две важнейшие реформы семейного законодательства 18 декаб-1917 г. вышел декрет «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния». Согласно этому декрету, единственной формой брака для всех граждан России независимо от вероисповедания стало заключение гражданского брака в государственных органах. Брак, заключенный по религиозному обряду после принятия декрета, 1 не порождал правовых последствий За браками, заключенными в цер­ковной форме до принятия декрета, сохранялась юридическая сила, и они не нуждались в переоформлении.

Условия вступления в брак значительно упростились. Достаточно было достижения брачного возраста: 16 лет Для женщин и 18 лет для мужчин и взаимного согласия будущих супругов. Препятствиями к браку признавались следующие обстоятельства - наличие у одного из супругов душевного заболевания, состояние жениха и невесты в запре­щенных степенях родства (запрещались браки между восходящими и нисходящими родственниками, родными братьями и сестрами), а также наличие другого нерасторгнутого брака.

Вторым важнейшим положением, содержавшимся в этом декрете, было уравнение в правах законных и незаконнорожденных детей. Кроме того, в соответствии с декретом было возможно установление отцовства в судебном порядке.

Вслед за первым декретом 19 декабря 1917 г был принят второй не менее значительный акт — декрет «О расторжении брака». На основа­нии этого декрета бракоразводные дела были изъяты из компетенции судов духовных консисторий. Дела о разводе, возбужденные по одно­стороннему заявлению супруга, были переданы в ведение местных судов Вопросы о том, с кем останутся проживать несовершеннолетние дети, о выплате средств на их содержание, а также об алиментах быв­шей жене решались по соглашению между супругами При отсутствии соглашения эти вопросы рассматривались судом. Интересно отметить, что право на содержание в тот период признавалось только за женой, но не за мужем. При разводе по взаимному согласию супругов преду­сматривалась внесудебная процедура развода.

Оба декрета для того времени являлись весьма прогрессивными.

22 октября 1918г. был принят первый отдельный кодифицирован­ный семейно-правовой акт — Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве. Найти какое-либо объяснение появлению в этот период кодекса, регулирующего семей­ные отношения отдельно от гражданских, на первый взгляд, совершен­но невозможно. Дело в том, что какого-либо теоретического обоснова­ния необходимости выделения семейного права в самостоятельную отрасль на этом этапе еще не было. [28]

Первый Гражданский кодекс появился только в 1922 г., в период нэпа, когда произошло некоторое возрождение гражданских отноше­ний.

Если первые декреты затронули только некоторые аспекты семей­ных отношений, то Кодексом 1918 г. они были урегулированы практи­чески полностью.

Четко проводилось различие между разводом, прекращающим »рак на будущее время, и признанием брака недействительным, обла­дающим обратной силой и аннулирующим брак с момента его заключения. Основаниями для признания брака недействительным считались следующие обстоятельства: заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста; отсутствие согласия на брак одного из супругов.

Определенный шаг вперед был сделан и в регулировании имущественных отношений супругов. Они были полностью уравнены в правах по решению вопросов семейной жизни и выбору места жительства. Супруги получали также возможность сделать своей общей фамилией фамилию мужа или жены или соединить их и именоваться двойной фамилией.

Кодекс содержал специальную норму о том, что супруги могут вступать между собой во все дозволенные законом договоры. Однако в соответствии со ст. 106 «соглашения супругов, направленные на ума­ление имущественных прав жены или мужа, недействительны и необя­зательны как для третьих лиц, так и для супругов, которым предостав­лено право в любой момент от их исполнения отказаться».

Процедура развода еще более упростилась. Как и прежде, при вза­имном согласии супругов развод производился органами загса. Дела о расторжении брака по заявлению одного из супругов рассматривались как бесспорные единолично судьей без участия заседателей. В случае неявки обоих супругов дело слушалось заочно. Никаких доказательств распада семьи от разводящихся не требовалось.

Дети не имели прав на имущество родителей, родители, в свою очередь, не имели прав на имущество детей (ст. 160). Лишение родительских прав допускалось исключительно в интересах детей, в судебном порядке по иску государственных органов или любого частного лица. [60;73]

Усыновленные ранее дети приравнивались в правах к родным. Однако на будущее время институт усыновления отменялся. Учиты­вая, что огромное количество детей осталось в то время без родитель­ского попечения из-за не прекращающихся с 1914 г. войн, более «удач­ного» времени для отмены института усыновления нельзя было вы­брать. Его отмена была связана с боязнью «эксплуатации детского труда в деревне под видом усыновления».

Опека все более приобретает в то время публично-правовой ха­рактер. Назначение опекуном рассматривается в качестве почетной обязанности, а опекунство считалось должностью, на которую опе­куна назначал орган опеки и попечительства. Отказаться от такого назначения можно было только при наличии обстоятельств, указан­ных в законе. Согласие будущего опекуна на его назначение не тре­бовалось.

В 1923 г. началась разработка нового кодекса. Проект с первого раза не был принят, и в 1925 г. его вынесли на всенародное обсуждение. В рамках этого обсуждения в «Еженедельнике советской юстиции» и в других изданиях появилось довольно много статей, в которых в основ­ном обсуждалась проблема придания юридической силы фактическим брачным отношениям. Дискутировалась также необходимость изме­нения режима супружеского имущества. Сколько-нибудь серьезного обсуждения проблемы места семейного права в системе отраслей не было. Просто почти ни у кого не возникало сомнений в том, что семей­ное право, несмотря на выделение семейного законодательства в от­дельный кодекс, является частью гражданского права.

Вторым не менее важным новшеством была замена режима раз­дельности супружеского имущества режимом общности. Необходи­мость этой меры обосновывалась тем, что принцип раздельности, как уже отмечалось, не давал женщинам, не имевшим самостоятельного источника доходов и занятым ведением домашнего хозяйства, права на имущество семьи. Поскольку все это имущество приобреталось на доходы мужа, оно считалось его раздельной собственностью. Учиты­вая, что большинство женщин в то время находилось именно в таком положении, они оставались ни с чем.

Существенные изменения были внесены и в регулирование брака, многие участники обсуждения Кодекса высказались за повышение брачного возраста для женщин. Отмечалось, что ранние браки препятствуют завершению женщиной образования и ее профессиональному росту. В результате в КЗоБСО был установлен единый брачный воз­раст для мужчин и женщин — 18 лет.

Кодекс закрепил введенное еще в 1924 г. право супругов при вступлении в брак по своему выбору сохранить добрачную фамилию или именоваться общей.

Расторжение брака в суде было отменено. Брак расторгался в органах загса, причем без вызова второго супруга, ему только сообщалось о факте развода.

Институт признания брака недействительным в КЗоБСО отсутст­вовал. В случае нарушения условий вступления в брак речь могла идти только об оспаривании записи о регистрации брака (ст. 116).

Был восстановлен институт усыновления, необдуманно отменен­ный в 1918 г. [42;19]

С принятием КЗоБСО 1926 г. семейное законодательство вступает в полосу стабильности: Кодекс просуществовал до 1968 г., хотя в 1936 и 1944 г. в него вносились значительные коррективы.

Следующий шаг в развитии семейного законодательства, доказы­вающий, что политическая ситуация в стране не могла не сказаться и на регулировании семейных отношений, был сделан в 1936 г. Поста­новление ЦИК и СНК от 27 июня 1936 г. «О запрещении абортов, увеличении материальной помощи роженицам, установлении государ­ственной помощи многосемейным, расширении сети родильных домов, детских яслей и детских садов, усилении уголовного наказания за неплатеж алиментов и о некоторых изменениях в законодательстве о разводах» ясно показывает, к чему приводит необдуманное вмеша­тельство государства в личные семейные отношения.

Этим же постановлением было введено взыскание алиментов на несовершеннолетних детей в долевом отношении к заработку пла­тельщика: 1/4 — на одного ребенка, 1/3 — на двух детей и 1/2 — на трех и более детей. Эти ставки, несмотря на неоднократную критику, "Просуществовали до настоящего времени, хотя никакого экономичес­кого обоснования не получили ни в момент их введения, ни в дальнейшем. [16;24]

Второй мерой, предусмотренной Указом от 8 июля 1944 г., было придание правового значения только зарегистрированному браку (п. 19). Всем лицам, вступившим в фактические брачные отношения с 1926 по 1944 г., предписывалось зарегистрировать брак, указав при этом дату фактического вступления в фактические брачные отноше­ния и общих детей. В противном случае их брак терял юридическое значение. [16;25]

Была ужесточена процедура развода: брак отныне расторгался лишь в случае признания судом необходимости его прекращения. Таким образом, суду предоставлялось право отказать в иске о растор­жении брака, даже если оба супруга настаивали на разводе.

Указом от 15 февраля 1947 г, были запрещены браки между граж­данами СССР и иностранцами. В таком виде законодательство о браке и семье просуществовало вплоть до принятия Основ законода­тельства о браке и семье Союза ССР и республик в 1968 г.

В теории семейного права произошли достаточно серьезные изме­нения. В ходе второй дискуссии о предмете гражданского права конца 150-х гг. прочно укоренилось мнение о том, что семейное право — самостоятельная отрасль. Даже те ученые, которые в 40-х гг. считали семейное право частью гражданского, изменили свои взгляды. Только С.И. Вильнянский и О.С. Иоффе продолжали последовательно отстаивать необходимость признания семейного права одной из подотраслей гражданского права.

В 1968 г. впервые был принят такой общесоюзный семейно-правовой акт, как Основы законодательства о браке и семье Союза ССР и республик. На основании Основ в 1969—1970 гг. были разработаны семейные кодексы союзных республик. Кодексы повторяли положения Основ и содержали нормы, позволяющие осуществлять более детальное регулирование семейных отношений. В целом расхождения между законодательством отдельных республик было не слишком зна­чительным. [4;52]

30 июля 1969 г. был принят Кодекс о браке и семье РСФСР. В соответствии с этим Кодексом признавался только зарегистрированный брак. Фактический брак по-прежнему не порождал правовых последст­вий. Основанием к разводу считался непоправимый распад семьи. При отсутствии у супругов несовершеннолетних детей или споров по пово­ду имущества развод по взаимному согласию производился в органах загса. Органы загса не выясняли причины развода и не предпринимали попыток к примирению супругов. При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака, а также если у супругов были несовер­шеннолетние дети или один из супругов заявлял требование о разделе имущества или о взыскании алиментов, спор о расторжении брака раз­решался судом. При этом суд был обязан выяснять причины развода и в необходимых случаях пытаться примирить супругов.

Имущественные отношения супругов регулировались императив­ными нормами, закреплявшими режим общей совместной собствен­ности супругов. Заключение брачного договора, направленного на из­менение этого режима, не допускалось. Любой договор подобного рода считался ничтожным, как не соответствующий императивным требо­ваниям закона.

Установление отцовства в отношении детей, рожденных вне зарегистрированного брака, производилось двумя способами. Доброволь­ное установление отцовства — на основании письменного заявления отца и матери ребенка. Если признание отцовства добровольно не производилось, возможно было его установление в судебном порядке. В этом случае основанием для вынесения решения об установления отцовства являлись следующие обстоятельства: совместное прожива­ние ответчика с матерью ребенка и ведение ими совместного хозяйства до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка. Основаниями для установления отцовства могли служить также доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства (ст. 48 КоБС). Такими доказательствами могли служить, например, письма или официальные документы, подписан­ные ответчиком.

Алиментные отношения между членами семьи также регулирова­лись императивными нормами права. Размер алиментов, взыскивае­мых на несовершеннолетних детей, устанавливался законом. Суд имел право уменьшить размер алиментов при наличии обстоятельств, ука­занных в законе. [37;35]

Указом Верховного Совета РСФСР от 19 ноября 1986 г.1 ч. 2 ст. 68 КоБС была дополнена положением о том, что суд вправе уменьшать размер алиментов Не только при наличии перечисленных в ней обсто­ятельств, но и по любым иным причинам, которые найдет уважитель­ными. Размер алиментов на совершеннолетних детей, родителей, суп­ругов и других членов семьи устанавливался судом исходя из матери­ального и семейного положения плательщика и получателя алиментов., Право на алименты эти лица имели только при наличии нуждаемости и нетрудоспособности.

В 1985 г. была предусмотрена возможность рассмотрения бесспорных дел о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей судьей в административном порядке без возбуждения гражданского дела. В этом случае судья принимал заявление о взыскании алиментов и извещал плательщика о поступлении заявления. При согласии плательщика или неполучении от него возражений в установленный срок выносилось постановление об уплате алиментов. При возражении плательщика дело рассматривалось в исковом порядке.

В 1990 г. был внесен ряд существенных изменений в Основы законодательства о браке и семье. Была, в частности, предусмотрена возможность исключения из состава общего имущества супругов имуще­ства, нажитого ими после фактического прекращения брачных отно­шений. Лицо, добровольно признавшее отцовство, заведомо зная, что оно не является отцом данного ребенка, лишалось права в дальнейшем оспаривать свое отцовство на этом основании.

Расширились права несовершеннолетних детей: они получили возможность непосредственно обращаться за защитой в органы опеки и попечительства при злоупотреблении родителей своими правами.

В связи с кардинальными изменениями в экономической и соци­альной жизни нашей страны возникла насущная потребность срочного изменения ряда институтов семейного законодательства. В связи с этим 22 декабря 1994 г. был принят Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Кодекс о браке и семье РСФСР». Этим Законом было произведено существенное изменение всего института алиментных обязательств, большая часть которых была воспроизведе­на в новом Семейном кодексе.

Существенные изменения в 1995 г. были внесены также в правовое регулирование усыновления. Однако с помощью внесения отдельных изменений в КоБС 1969 г невозможно было произвести необходимое реформирование семейного законодательства. В связи с этим в 1994 г. Государственной Думой РФ и была создана рабочая группа по подго­товке нового Семейного кодекса, который был принят Государствен­ной Думой РФ 8 декабря 1995 г.

Далее принимается ряд поправок к Семейному Кодексу РФ, что позволило ему ориентироваться на проблемы текущего дня.

Также принят целый ряд нормативных документов, в том числе указов и постановлений, регулирующих отношения супругов и иных лиц членов семьи в Российской Федерации.

ВЫВОД: С принятием нового Семейного Кодекса РФ были четко определены и регламентированы права и обязанности, как супругов, так и родителей и детей; даны определения такому понятию, как приемная семья; определен порядок усыновления и удочерения, а также введены новые требования к бракоразводному процессу, где в частности уделено много внимания правам собственности супругов при расторжении брака и т.д.

Если алиментные отношения регулировались императивными нормами права, то теперь в данный процесс внесены существенные изменения, которые отражены в Семейном Кодексе РФ.

Переработка Кодекса о браке и семье РСФСР, принятого 30 июля 1969 г. позволила рассматривать и такое явление, как гражданский брак.

Стабильным семейное законодательство можно считать с вступлением в силу еще в 1926 г. КЗоБСО, который просуществовал до 1968 г.

Настоящий Семейный Кодекс РФ, основанный на демократическом подходе способен отражать нормы не только исторически сложившегося советского семейного законодательства, но и международные нормы, защищающие права человека.

**ВЫВОДЫ**: Данная глава дипломной работы посвящена истории развития семейного права России. В развитии семейного законодательства исследователи определяют два периода – до 1917 года и после 1917 года.

Первый период рассматривает зарождение семейного права и семейных правоотношений в России.

Сведения о семейном укладе народов, населявших территорию России до принятия христианства, весьма немногочисленны и отры­вочны.

О развитии семейного права как такового можно утверждать лишь с изучения периода Империи, когда был принят ряд законодательных документов, регулирующих внутрисемейные отношения членов семьи.

В регулировании брачно-семейных отношений в предреволюционной России был сделан значи­тельный шаг вперед. Семейное законодательство в целом находилось примерно на том же уровне развития, что и законодательство большин­ства европейских стран.

С принятием нового Семейного Кодекса РФ были четко определены и регламентированы права и обязанности, как супругов, так и родителей и детей; даны определения такому понятию, как приемная семья; определен порядок усыновления и удочерения, а также введены новые требования к бракоразводному процессу, где в частности уделено много внимания правам собственности супругов при расторжении брака и т.д.

Значение исторически сложившейся законодательной базы в области семейных правоотношений играет огромную роль в развитии теории и практики юриспруденции.

**Глава 2. Понятие семьи и родства**

***2.1. Определение членов семьи***

Различают понятия семьи в социологическом и юридическом смысле.

В социологическом смысле семья — это объединение лиц, осно­ванное на браке или родстве, связанное личными неимущественными отношениями, взаимной поддержкой и воспитанием детей.

В юридическом смысле семья — это круг лиц, связанных правами гостями, вытекающими из брака, родства, усыновления или нормы принятия детей на воспитание. Семья в социологическом смысле может распасться в случае прекращения фактических отношений, однако в юридическом смысле может сохраняться. Например, супруги фактически не живут вместе, однако права и обязанности существуют.

Какое положение среди юридических фактов занимает родство - носит универсальный характер и является элементом большинства юридических составов, служащих основанием возникновения мнения или прекращения семейных правоотношений. Родство — это кровная связь лиц, происходящих одно от другого общего предка, В зависимости от того, происходят ли лица другого или от общего предка, кровные связи (линии родства могут быть прямыми и боковыми. Кровная связь является прямой, если одно лицо происходит от другого. Прямая связь может быть нисходящей (от предков к потомкам) или восходящей (от потомков к предкам).

Кровная связь (линия родства) является боковой, если 2 или более лиц происходят от общего предка, например: родные братья и сестры от общих родителей или одного из них; двоюродные братья и сестры от общих дедушки и бабушки или одного из них. [63;19]

Закон (ст. 14 СК) различает также полнородных и неполнородных братьев и сестер. Полнородными являются родные братья и сестры, происходящие от общих родителей, а неполнородными - родные братья и сестры, имеющие только одного общего родителя (если общим является отец, то братья и сестры называются единокровными, если общей является мать — единоутробными).

Как родственники, находящиеся в прямой, так и родственники, находящиеся в боковой кровных связях, могут быть участниками семейных правоотношений, однако закон придает близости родства, определяемой степенью родства, решающее значение для возникновения конкретных семейных обязательств.

Степень родства определяется по числу рождений, связывающих лиц, находящихся в родственных связях. При прямом родстве не принимается во внимание рождение предка, а при боковом — рождение общего предка. Так, отец и сын находятся в 1-й степени прямого родства; дед и внук находятся во 2-й степени прямого родства, а родные братья и сестры — во 2-й степени бокового родства; дядя и племянник находятся в 3-й степени бокового родства, а дво­юродные братья и сестры — в 4-й степени бокового родства.

Семейное законодательство в Российской Федерации считает близким родство между лицами, находящимися в 1-й и 2-й степени прямого родства (между родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками — например ст. 14 СК). Близкое родство выступает одно­временно как правопорождающий, так и правопрепятствующий юридический факт. Так, с одной стороны, только указанные близкие родственники имеют права и обязанности по взаимному содержа­нию, с другой стороны, этим же лицам запрещено вступать между собой в брак. [65;47]

Объем прав близких родственников неодинаков. Наиболее ши­рокие права и Обязанности как имущественного, так и неимущест­венного характера закреплены за родителями и детьми.

От родства следует отличать свойство, под которым понима­ется отношение между родственником одного из супругов и дру­гим супругом (например, между отчимом и пасынком) или от­ношение между родственниками обоих супругов (например, между отцом жены и матерью мужа). Таким образом, свойство не основано на кровной близости или происхождении от общего предка и поэтому не влечет за собой никаких прав и обязанностей как по взаимному содержанию, так и в отношении общей собст­венности.

Особым образом регулируются отношения между мужем и женой, которые не могут рассматриваться ни как родственники, ни как свойственники. Они состоят в браке, на основе которого возни­кает особое правоотношение — супружество.

ВЫВОД: В социологическом смысле семья — это объединение лиц, осно­ванное на браке или родстве, связанное личными неимущественными отношениями, взаимной поддержкой и воспитанием детей.

В юридическом смысле семья — это круг лиц, связанных правами гостями, вытекающими из брака, родства, усыновления или нормы принятия детей на воспитание.

Определены понятия кровной связи, родственники, степень родства, а также объем прав.

Статья 14 СК различает также полнородных и неполнородных братьев и сестер.

Особым образом регулируются отношения между мужем и женой, которые не могут рассматриваться ни как родственники, ни как свойственники. Оно состоят в браке, на основе которого возникает особое правоотношение – супружество.

***2.2. Опекуны и попечители***

Институт опеки и попечительства носит комплексный характер, поскольку он включает в себя нормы гражданского права, касаю­щиеся законного представительства лиц, не имеющих дееспособнос­ти либо ограниченных в ней, а также административно-правовые нормы, регулирующие отношения, возникающие между опекунами и попечителями и органами опеки и попечительства. Что же касает­ся семейного права, то оно регулирует отношения, возникающие между опекунами и попечителями и несовершеннолетними детьми, оставшимися без попечения родителей.

Целью опеки и попечительства над такими детьми является их содержание, воспитание и образование, а также защита их прав и интересов.

Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста 14 лет.

Попечительство устанавливается над детьми от 14 до 18 лет.

Опека и попечительство над несовершеннолетними детьми — это форма воспитания детей в семье. Поэтому опекун и попечитель обязаны проживать со своими подопечными и выполнять те обязан­ности, которые лежат на родителях детей. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим 16 лет, допускается с разре­шения органа опеки и попечительства при условии, что это не отра­зится неблагоприятно на воспитании и защите прав подопечных. Опекуны и попечители обязаны извещать органы опеки и попечи­тельства о перемене места жительства. [35;16]

Над детьми, оставшимися без попечения родителей, т.е. в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их родительских прав, признания родителей недееспособными, болез­ни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения роди­телей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защи­ты населения и других аналогичных учреждений, устанавливаются опека и попечительство.

Опека и попечительство над несовершеннолетними детьми устанавливается, а конкретный опекун или попечитель назначается постановлением главы районной, городской, районной в городе администрации по месту жительства лица, нуждающегося в опеке и попечительстве, или по месту жительства опекуна (попечителя). Осуществление ряда действий по опеке и попечительству (обсле­дование условий, в которых находится лицо, нуждающееся в опеке, подыскание опекуна или попечителя, подготовка материалов для его назначения, контроль за его деятельностью и т.д.) возлагается администрацией на свои соответствующие структурные подразде­ления.

Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано в суд заинтересованными лицами.

Опекуны над несовершеннолетними моложе четырнадцати лет являются их законными представителями и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки. Попечители же над под­ростками от 14 до 18 лет дают согласие на совершение тех сделок, которые последние не могут совершать самостоятельно.

Опекуны и попечители вправе распоряжаться доходами своего подопечного самостоятельно, если эти доходы направлены на содер­жание самого подопечного. Во всех остальных случаях опекуны и попечители обязаны получать предварительное разрешение орга­нов опеки и попечительства, особенно это касается сделок, влеку­щих уменьшение имущества: отчуждение имущества, сдача его в наем, залог, безвозмездное пользование и т.д. Не вправе опекуны и попечители, а также их супруги и близкие родственники совершать сделки с подопечными, кроме передачи подопечному дара или предоставления ему безвозмездного пользования каким-либо иму­ществом. [45;13]

В случае если подопечный обладает недвижимым или ценным имуществом, которое требует специальной заботы и управления, орган опеки и попечительства может определить управляющего и заключить с ним договор о доверительном управлении таким иму­ществом. Из состава имущества подопечного, которое находится в ведении опекуна или попечителя, исключается имущество, передан­ное в доверительное управление.

Опекунами (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные лица. Не могут быть назначены опе­кунами (попечителями) лица, лишенные родительских прав.

Кроме юридически точных критериев дееспособности, закон ус­тановил ряд общих требований, предъявляемых к потенциальному опекуну или попечителю. [49;37]

Как следует из п. 2 и 3 ст. 146 СК, опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия. При назначении ребенку опе­куна (попечителя) учитываются нравственные и иные личные каче­ства опекуна (попечителя), способность его к выполнению обязан­ностей опекуна (попечителя), отношения между опекуном (попечи­телем) и ребенком, отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя), а также, если это возможно, желание самого ребенка.

Не назначаются опекунами (попечителями) лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией, лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), лица, ограни­ченные в родительских правах, бывшие усыновители, если усынов­ление отменено по их вине, а также лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ре­бенка.

Перечень заболеваний, препятствующих осуществлению функ­ций опекуна и попечителя, тот же, что и при усыновлении.

Опекун (попечитель) ребенка имеет право и обязан воспитывать ребенка, находящегося под опекой (попечительством), заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии.

Способы воспитания ребенка, находящегося под опекой (попе­чительством), с учетом мнения ребенка и рекомендаций органа опеки и попечительства вправе определять сам опекун (попечи­тель).

Опекун (попечитель) с учетом мнения ребенка имеет право вы­бора образовательного учреждения и формы обучения ребенка до получения им основного общего образования и обязан обеспечить получение ребенком основного общего образования. Свои обязан­ности по воспитанию ребенка опекуны и попечители осуществляют бесплатно.

В отличие от родителей и усыновителей опекуны и попечители не обязаны содержать своего подопечного.

Опека автоматически прекращается по достижении несовершен­нолетними 14 лет, а попечительство — 18 лет. Кроме того, основа­нием прекращения опеки и попечительства являются: вступление в брак подопечного, не достигшего 18 лет, а также эмансипация, т.е. объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту или с согласия родителей, усыновителей или попечи­теля занимается предпринимательской деятельностью. [5;13]

ВЫВОД: Следует сказать следующее, что в настоящее время в РФ существует институт опеки и попечительства, где четко разграничены данные понятия: опека устанавливается над детьми до 14 лет, а попечительство, от 14 до 18 лет. Как первое, так и второе понятия предусматривают всяческую помощь по воспитанию ребенка.

Целью опеки и попечительства над такими детьми является их содержание, воспитание и образование, а также защита их прав и интересов.

Также в данном пункте дипломной работы рассмотрен механизм получения опекунства и попечительства; определены права и обязанности обеих сторон.

***2.3. Понятие приемной семьи, ее члены***

Приемная семья является новой формой устройства детей, остав­шихся без попечения родителей, впервые предусмотренной СК. В развитие положений Семейного кодекса было принято Положе­ние о приемной семье, утвержденное постановлением Правительст­ва РФ от 17 июля 1996 г. № 829.

Основным отличием приемной семьи от других форм попечения является то, что приемные родители состоят в договорных отноше­ниях с органами опеки и попечительства и получают плату за выпол­нение своих обязанностей. Договор приемной семьи с органами опеки и попечительства имеет ряд особенностей и в связи с этим не может рассматриваться как разновидность обычной гражданско-правовой сделки. [5;13]

Граждане (супруги или отдельные граждане); желающие ваять на воспитание ребенка (детей), оставшихся без попечения родителей, именуются приемными родителями; ребенок (дети), передаваемый на воспитание в приемную семью, именуется приемным ребенком, а такая семья — приемной семьей.

Требования, предъявляемые к приемным родителям, по сущест­ву совпадают с требованиями, предъявляемыми к опекунам и усы­новителям. Так, не могут быть приемными родителями следующие лица:

- признанные судом недееспособными или ограниченно дееспо­собными:

- лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах;

- отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадле­жащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;

- бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;

- лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обя­занности по воспитанию ребенка.

Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства. При этом учитываются их нравственные и иные личные качества, способность к выполнению обязанностей прием­ных родителей, отношения между приемными родителями и ребен­ком, отношение к ребенку членов семьи приемного родителя, а также, если это возможно, желание самого ребенка. Вместе с тем сами дети независимо от возраста в заключении договора не прини­мают участия. [23;19]

Условия договора о передаче детей в приемную семью указаны в п.4 ст. 152 СК. Они, в частности, включают:

- условия содержания, воспитания и образования ребенка (детей);

- права и обязанности приемных родителей;

- обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемной семье;

- срок действия договора;

- основания и последствия прекращения договора.

Перечень указанных условий не является исчерпывающим и сто­роны могут включить в него другие условия.

Как следует из п. 1 ст. 154 СК, в приемную семью передаются дети, оставшиеся без попечения родителей, в том числе находящие­ся в детских учреждениях:

- дети сироты;

- дети, родители которых неизвестны;

- дети, родители которых лишены родительских прав, ограничены в родительских правах, признаны в судебном порядке недееспособ­ными, безвестно отсутствующими, осуждены;

- дети родители, которых по состоянию здоровья не могут лично осуществлять их воспитание и содержание (п. 20 Положения о при­емной семье).

По желанию приемных родителей на воспитание в приемную семью могут быть переданы дети с ослабленным здоровьем, больные дети, дети с отклонениями в развитии, дети-инвалиды, при условии, что в семье имеются необходимые условия для их воспитания (п. 21 Положения о приемной семье).

До заключения договора лица, желающие принять ребенка в семью, осуществляют предварительный выбор ребенка (детей), со­гласовав свой выбор с органами опеки и попечительства. По общему правилу разъединение братьев и сестер не допускается, за исключе­нием случаев, когда это отвечает их интересам.

Дети, переданные в приемную семью, сохраняют право на при­читающиеся им алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты, а также право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением; при отсутствии жилого по­мещения имеют право на предоставление жилого помещения в со­ответствии с жилищным законодательством.

За ребенком сохраняется также право собственности на доходы, полученные им, на имущество, полученное в дар, по наследству, и на любое другое имущество, приобретенное на его средства (п. 3 ст. 60 СК).

## На содержание каждого приемного ребенка (детей) приемной семье выплачиваются ежемесячно денежные средства на питание, приобретение одежды, обуви и мягкого инвентаря, предметов хозяй­ственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек, книг и предостав­ляются льготы, установленные законодательством Российской Фе­дерации для воспитанников образовательных учреждений, для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. [5;13]

ВЫВОД: Приемная семья является новой формой устройства детей, остав­шихся без попечения родителей, впервые предусмотренной СК. В развитие положений Семейного кодекса было принято Положе­ние о приемной семье, утвержденное постановлением Правительст­ва РФ от 17 июля 1996 г. № 829.

Основным отличием приемной семьи от других форм попечения является то, что приемные родители состоят в договорных отноше­ниях с органами опеки и попечительства и получают плату за выпол­нение своих обязанностей.

Статья 60 СК позволяет определить права и обязанности приемного ребенка, защитить его интересы: исходя из чего ребенок имеет право наследования жилья, получение алиментов и т.д.

Приемные родители получают из государственного бюджета средства на содержание приемного ребенка.

**ВЫВОДЫ**: Данная глава посвящена определению понятия семьи и родства, определению членов семьи, а также изучению такого понятия как приемная семья.

В социологическом смысле семья — это объединение лиц, осно­ванное на браке или родстве, связанное личными неимущественными отношениями, взаимной поддержкой и воспитанием детей.

В юридическом смысле семья — это круг лиц, связанных правами гостями, вытекающими из брака, родства, усыновления или нормы принятия детей на воспитание.

Определены понятия кровной связи, родственники, степень родства, а также объем прав.

Следует сказать следующее, что в настоящее время в РФ существует институт опеки и попечительства, где четко разграничены данные понятия: опека устанавливается над детьми до 14 лет, а попечительство, от 14 до 18 лет. Как первое, так и второе понятия предусматривают всяческую помощь по воспитанию ребенка.

Целью опеки и попечительства над такими детьми является их содержание, воспитание и образование, а также защита их прав и интересов.

Основным отличием приемной семьи от других форм попечения является то, что приемные родители состоят в договорных отноше­ниях с органами опеки и попечительства и получают плату за выпол­нение своих обязанностей.

## **Глава 3. Права и обязанности супругов и иных**

## **членов семьи**

# ***3.1. Личные права и обязанности супругов***

Брак — не только союз мужчины и женщины, своеобразная» регламентируемая Семейным кодексом процедура, но и правоустанавливающий факт. С момента заключения брака оба они обрета­ют статус супругов. Каждый становится обладателем прав и обя­занностей, предусмотренных нормами семейного права. Эти права и обязанности делятся на две группы: личные и имущественные.

К личным относятся права и обязанности супруга, затраги­вающие его личные интересы. Они, по идее, свободны от всячес­кого расчета; их основу составляют желательные, одобряемые го­сударством действия и поступки, касающиеся личной жизни мужа и жены как участников семейных отношений; они тесней­шим образом связаны с правами, предусмотренными ст. 23 Кон­ституции РФ (на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени). Но эта связь имеет довольно сложный характер, поскольку предполага­ется, что прочность семьи во многом зависит от наличия или от­сутствия добрых чувств друг к другу, взаимного доверия. Поэто­му в одних случаях так называемые личные тайны одного из суп­ругов могут считаться само собой разумеющимися, в других могут породить конфликты, способные привести к разводу. Но не­сомненно, что супруги (и каждый из них в отдельности) вправе совершать действия, поступки, направленные на соблюдение не­прикосновенности их частной жизни, с пониманием относиться к личной тайне другого, защищать не только свою честь, доброе имя, но и честь, доброе имя мужа или жены.

Личные права супругов:

- неотделимы от их носителей;

- неотчуждаемы по воле их обладателя;

- не могут быть предметом каких бы то ни было сделок;

- не имеют денежного эквивалента.

О каких бы личных правах супругов ни говорили, всякий раз имеется в виду их равноправие. Никаких привилегий по признаку пола здесь не существует. Но поскольку важно, чтобы равно­правие супругов было предпосылкой их действительного равенст­ва, ст. 31 СК, дающая перечень личных прав, ориентирует супру­гов на осуществление этих; прав на паритетных началах. Подобно­го рода акцент приобретает особый смысл в наше время, когда женщине приходится совмещать свои функции матери с оплачи­ваемой работой, с трудовой деятельностью за рамками семьи.

Число перечисленных СК личных прав супругов сравнительно невелико. Причина тому — специфика этих прав: их трудно подчинить прямому воздействию закона, поскольку качество их вы­полнения во многом зависит от душевного мира человека, его от­ношения к таким понятиям, как долг, ответственность перед се­мьей, ее членами, особенно перед малолетними, и т.п. Вот почему именно личные права предельно насыщены нормами нравствен­ного порядка. Вместе с тем личные права, их содержание нагляд­но свидетельствуют о том, что время накладывает отпечаток на понятия, имеющие давнюю историю. [39;170]

Согласно п. 1 ст. 31 СК, каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства.

Существование права на выбор рода занятий, профессии не имеет отношения к поиску привлекательной учебы, работы. В СК имеется в виду, что согласие или несогласие супруга на професси­ональную ориентацию другого правового значения не имеет. В худшем случае разногласия на этот счет могут привести к се­рьезным конфликтам в семье и расторжению брака. Несколько иначе выглядит право выбора места пребывания и жительства. Существование такого права означает, что супруги вовсе не обяза­тельно должны постоянно проживать вместе, в одном доме, квар­тире и т.п. В силу целого ряда причин, сложившихся привычек, рода деятельности им приходится иногда выбирать нетрадицион­ный вариант семейной жизни. Вместе с тем, если они хотят нахо­диться, как говорят, «на одной жилой площади», государствен­ные органы не вправе отказать им в удовлетворении их просьбы без законных к тому оснований. Не случайно поэтому Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистра­ционного учета по месту пребывания и По месту жительства в пре­делах Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 7131, обращают внима­ние на обстоятельства, которые учитываются при желании мужа и жены жить одним домом. Тем более что п. 1 ст. 27 Конституции РФ провозглашает право каждого, кто законно находится на тер­ритории Российской Федерации, свободно передвигаться, выби­рать место пребывания и жительства. [41;75]

Согласно п. 2 ст. 31 СК, вопросы материнства, отцовства, вос­питания, образования детей и Другие вопросы жизни семьи реша­ются супругами совместно исходя из принципа равенства супру­гов. По-иному данное, положение выглядит, если посмотреть на него как на перечисление прав супругов, которым предоставляет­ся возможность (право) вместе решать все те проблемы, которые возникают в процессе совместной семейной жизни. Причем обо­значены эти проблемы в самом общем виде и по сути сводятся к осуществлению родительских прав, которое подчиняется, с одной стороны, требованиям ч. 2 ст, 38 Конституции РФ, а с другой — ст. 61,63 СК..

До сих пор говорилось о личных правах супругов. Аналогичны по содержанию и их обязанности нематериального характера. Супруг обязан не мешать другому супругу осуществлять его право на свободу в выборе рода занятий, профессии, места пребывания и жительства. То же можно сказать 6 решении супругами всех во­просов жизни семьи, где праву одного соответствует обязанность другого. Таков механизм реализации существующих прав.

Обязанностям супругов нематериального свойства посвяща­ется п. 3 ст. 31 СК, где сказано, что супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопо­мощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, забо­титься о благосостоянии и развитии своих детей Налицо прави­ла сугубо декларативного свойства, имеющие вид нравственной заповеди. Поэтому они не имеют непосредственного правового обеспечения. Однако подобного рода правила служат своеобраз­ным ориентиром, одобряемой государством моделью поведения в семье участников семейных отношений. Призывая содейство­вать благополучию и укреплению семьи, СК имеет в виду не только материальную ее обеспеченность, но и здоровый семей­ный микроклимат. То же относится к такой задаче, как укреп­ление семьи, прочность которой предопределяют многие обстоя­тельства, возникающие как в недрах семейного коллектива, так и за его пределами. [6;14]

Благосостояние детей как цель, поставленная СК перед супру­гами-родителями, на первый взгляд касается только материаль­ного благополучия ребенка. На самом же деле в данном контексте этот термин имеет более широкое значение, так как включает в себя необходимость дать детям профессию, образование, позво­ляющие им в будущем обрести экономическую самостоятель­ность. В тесной связи с понятием «благосостояние» находится упомянутое в СК развитие детей. Здесь акцент переносится на формирование личностных качеств ребенка, которое прежде всего зависит от родителей и составляет родительскую обязанность, предусмотренную п. 1 ст. 63 СК.

В качестве самостоятельного права супруга фигурирует выбор им при заключении брака своей будущей фамилии (ст. 32 СК), Каждый из вступающих в брак, будь то мужчина или женщина, по своему желанию:

- выбирает в качестве общей фамилию одного из них;

- сохраняет свою добрачную фамилию;

- присоединяет к своей фамилии фамилию другого супруга, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ. Однако со­единение фамилий не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов является двойной. В противном случае стали бы появляться «многоэтажные» фамилии.

Фамилия, на которой остановил выбор при заключении брака один из супругов, не всегда остается неизменной. По разным сооб­ражениям, не расторгая брака, ее можно изменить в соответствии с Законом СССР от 3 июля 1991 г. «О порядке перемены гражда­нами СССР фамилий, имен и отчеств». Но такая перемена не вле­чет за собой изменения фамилии другого супруга (П. 2 ст. 32 СК). И наконец, кроме права выбора фамилии при заключении брака, СК предоставляет супругам, расторгающим брак, право: сохра­нить прежнюю общую фамилию или восстановить свою добрач­ную фамилию.

Если брак расторгается в судебном порядке, то о предстоящих переменах должно быть сказано в решении суда. [13;260]

ВЫВОД: Брак – не только союз мужчины и женщины, но и юридический факт. С момента свершения данного факта они приобретают статус супругов, который влечет определенную ответственность как перед законом, так и друг перед другом.

Существуют личные права супругов, предусмотренные статьей 23 Конституции РФ, такие как: на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени.

Согласно п.2 ст. 32 СК вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно исходя из принципа равенства супругов.

В качестве самостоятельного права супруга фигурирует выбор им при заключении брака своей будущей фамилии (ст. 32 СК).

***3.2. Имущественные права и обязанности супругов***

К имущественным правам и обязанностям супругов относятся права и обязанности, связанные с их собственностью.

Эти права:

- относятся к числу отчуждаемых, за исключением случаев, предусмотренных законом;

- могут быть предметом различного рода основанных на законе сделок;

- имеют денежную оценку (материальный эквивалент).

Еще одна принципиально важная особенность имуществен­ных прав и обязанностей супругов заключается в том, что они де­лятся на собственность каждого из них и на совместную собствен­ность.

Согласно п. 2 ст. 256 ГК, п. 1 ст. 36 СК, к собственности каждо­го из супругов относится имущество:

- принадлежавшее ему до вступления в брак (предприятие, дом, дача, мебель и др.). Надо полагать, что собственностью супруга станет его находка (ст. 227 и 228 ГК). А в отношении обнаружен­ного им клада действуют правила, предусмотренные ст. 233 ГК. Что же касается собственности, приобретенной в результате так называемой приобретательной давности (ст. 234 ГК), то ее трудно отнести к собственности каждого супруга;

- полученное им (а не семьей в целом) в дар. Слово «дар» шире понятия «дарение». Поэтому государственную, международную премию, единовременное вознаграждение за особые личные за­слуги следует считать собственностью каждого супруга;

- полученное по наследству (приватизированная наследодате­лем квартира, вклад в банке и т.п.);

- полученное по иным безвозмездным сделкам, в числе которых могут быть, например, пожертвование (ст. 582 ПС), а также вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), даже если они приобретены в браке за счет общих средств.

Этот перечень является исчерпывающим. Исключение из об­щего правила составляет положение п. 2 ст. 36, касающееся дра­гоценностей и других предметов роскоши, приобретенных в пери­од брака за счет общих средств супругов. К предметам роскоши, помимо драгоценностей, принято относить вещи, которые нельзя считать необходимыми: предметы антиквариата, картины, ред­кие книги, сложную дорогостоящую технику и т.п. Однако чет­ких критериев обозначения вещи как предмета роскоши нет и быть не может. Во-первых, представление о роскоши не остается неизменным. Во-вторых, для одних роскошь — предметы совре­менной бытовой техники, для других, имеющих большой источ­ник дохода, критерии понятия «роскошь» определяются уни­кальными свойствами вещи. Словом, вопрос о признаках роско­ши при необходимости решается судом в зависимости от конкрет­ных обстоятельств. [15;76]

Если собственностью супруга является недвижимое имуще­ство (предприятие, дом и др.) или движимое имущество (напри­мер, автомашина), способное со временем устаревать я разру­шаться, на их восстановление или модернизацию нередко идут средства из общих доходов семьи. Это обстоятельство может трансформировать существовавший режим собственности, если на ее ремонт, обновление были израсходованы значительные суммы, размер которых определяется в каждом случае: из соб­ственности одного из супругов она превращается в их совмест­ную собственность, но, повторяем, при условии, что эти затраты коренным образом ее обновили, отчего во много раз увеличи­лась ее стоимость (ст. 37 СК). Причем СК позволяет учитывать не только денежные вложения в обновление этого имущества, но и труд супруга по его восстановлению. Не исключается также трансформация иного рода, когда имущество, нажитое супругами в период брака, становится собственностью одного из них. Это возможно в случае раздельного проживания мужа и жены, прекративших навсегда семейные отношения.

Своей собственностью (имуществом) каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно. Не требуется согласия другого супруга на отчуждение такой собственности, совершение любой другой сделки, связанной с распоряжением ею. Имущество, нажитое супругами во время брака, является, как правило, их совместной собственностью (п. 1 ст. 256 ГК, п. 1 ст. 34 СК). Совместная собственность супругов (их общее имуще­ство) — результат объединения в одно целое различных по вели­чине материальных ценностей, приобретенных ими вместе. При этом не имеет значения размер вносимых каждым из них на при­обретение имущества средств, даже если между доходами мужа и жены существует большая разница. Мало того, право на общее имущество имеет и тот из супругов, кто занимался только ведени­ем домашнего хозяйства, осуществлял уход за детьми, не имел самостоятельного дохода по другим уважительным причинам. [70;218]

Существенные перемены в экономической сфере нашего госу­дарства естественно обогатили перечень не только объектов собст­венности каждого из супругов, но и того имущества, которое можно считать совместным. Причем СК не ограничивается общи­ми положениями и приводит довольно подробный перечень тако­го имущества.

Сюда, согласно п. 2 ст. 34 СК, входят:

- доходы каждого из супругов от трудовой, в том числе предпри­нимательской, деятельности. Говоря о вознаграждении за труд как источнике образования общего имущества супругов, надо сказать, что заработная плата считается таковым с момента пере­дачи ее в семью для общего пользования. Однако этот вопрос от­носится к числу спорных. Аналогично положение дел с имуществом, приобретенным на заработную плату, не переданную в общее пользование;

- доходы от результатов интеллектуальной деятельности. При этом следует иметь, в виду, что авторское вознаграждение за ин­теллектуальный труд во всех отношениях приравнивается к зара­ботной плате. Но здесь возможен разрыв во времени между твор­ческим процессом и моментом выплаты вознаграждения, что по­рождает трудности в определении семейно-правовой принадлеж­ности полученных материальных благ. Принято считать, что вознаграждение, выданное в период брака, даже если творческая работа началась и была завершена до вступления в брак, входит в общее имущество супругов. И наоборот, полученное после развода за произведение творчества, созданное в период брака, к совмест­ной собственности супругов не относится. Исключение составля­ют случаи, когда творческий работник мог получить вознаграж­дение, но сделать этого не хотел, рассчитывая получить его после развода. Довольно сложно обстоит дело с денежной компенсацией за произведение искусства, поскольку его создатель приобретает авторское право на данное произведение. Одновременно возника­ет его право собственности на картину, скульптуру и т.п. Поэтому принято считать, что произведение искусства не становится общим имуществом. Но деньги, вырученные от его продажи, от­носятся к материальному источнику, питающему семью, т.е. к совместной собственности;

- полученные супругами пенсии, пособия;

- полученные супругами иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения; суммы материальной помо­щи, от кого бы они ни исходили; суммы, выплаченные в возмеще­ние ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья или иного повреждения здоровья;

- другие денежные выплаты, не связанные с достижением какой-то особой цели;

- движимые и недвижимые вещи, приобретенные за счет общих доходов супругов. При атом не имеет значения, на чье имя приоб­ретено и зарегистрировано это имущество;

- ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, независимо от того, на чье имя и кем из супругов они положены в банк;

- любое другое имущество, нажитое супругами в период брака.

Таким образом, перечень совместного имущества супругов яв­ляется открытым. Он касается лишь наиболее распространенных и типичных ситуаций. Но при этом следует учитывать правило, сформулированное в п. 15 постановления № 15 Пленума Верховно­го Суда Российской Федерации от 5 ноября 1998 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака», где сказано: «Не является общим совместным имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак».

Семейный кодекс не только отвечает на вопрос о том, какое имущество следует считать совместным, но и довольно подробно регламентирует реализацию супругами своих имущественных прав.

В соответствии с п. 1 ст. 35 СК супруги осуществляют владе­ние, пользование и распоряжение общим имуществом по обоюд­ному согласию. За каждым из этих понятий таится возможность определенного, допускаемого государством поведения обладателя имущественных прав. При владении и пользовании совместным (общим) имуществом супругов обычно проблем не возникает, по­скольку имущественную деятельность внутри семьи супруги, как правило, осуществляют сообща. И не просто сообща, а по обоюд­ному согласию. Осложнения могут возникнуть при распоряже­нии этим имуществом, тем более, что оно на определенные доли обычно не разделено.

В соответствии с п. 2 ст. 35 СК совершенная одним из супругов сделка по распоряжению общим имуществом супругов может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга на ее совершение, но при условии, что того требует другой супруг (тем самым соблюдается принцип не­вмешательства в дела семьи) и если доказано, что другая сторона в сделке звала или заведомо должна была знать о несогласии суп­руга на ее совершение (здесь центр тяжести переносится на дока­зывание обстоятельств, которые способны породить недействи­тельность этой сделки). Чтобы оспорить сделку, необходимо со­блюсти не одно из названных условий, а оба.

Наибольшую ценность в общей массе имущества супругов имеет недвижимость (квартира, дом и т.д.). Поэтому распоря­диться ею можно только при соблюдении требований не только семейного но и гражданского права (ст. 158, 160, 163—166 и др. ПС, п. 3 ст. 36 СК). Одно из таких требований заключается в необ­ходимости нотариального удостоверения сделки по отчуждению подобного имущества. То же можно сказать относительно реги­страции сделки, которая осуществляется либо сама по себе, либо в сочетании с нотариальным удостоверением. Несоблюдение требований ГК и СК в этой части влечет за собой признание сделки недействительной (п. 1 ст. 165 ГК, п. 3 ст. 35 СК). При этом име­ются в виду наличие документа, выражающего содержание сдел­ки, подпись лица, ее совершающего, а также соблюдение правил по оформлению документа (подпись нотариуса, печать и др.).

Правило о возможности судебного оспаривания сделки, тре­бующей нотариального-удостоверения, относится к числу общих. Но оно имеет одно исключение: «супруг, чье нотариально Удосто­веренное согласие на совершение указанной сделки не было полу­чено, вправе требовать признания сделки недействительной в су­дебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки» (п. 3 ст. 35 СК). Так со­здаются правовые предпосылки для устранения неопределеннос­ти в обеспечении имущественных прав супругов, чьи права, инте­ресы почему-либо оказались нарушенными. И точкой отчета в данном случае служит момент, когда супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права. [26;180]

Имущественные права и обязанности супругов, как пра­вило, не обнаруживают себя в «мирное время», то о них прихо­дится вспоминать,, когда между супругами начинают возникать разногласия, особенно когда происходит раздел их общего иму­щества. Тем более что этот раздел может быть проведен на любом этапе жизни семьи (п. 1 ст. 38 СК):

- в период брака;

- в момент расторжения брака;

- после расторжения брака;

- при предъявлении кредитором требований о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем их имуществе.

По сути дела раздел общего имущества супругов сводится к определению имущественных долей каждого из них. Причем эти доли обычно считаются равными (одинаковыми по стоимости). Таково-общее правило. Но оно имеет исключение. В соответствии с п. 2 ст. 30 СК суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя ид интересов несовершен­нолетних детей и (или) Исходя из заслуживающего внимания ин­тереса одного из супругов.

Под интересами детей, чьи родители подвергают разделу совместно нажитое ими имущество, как правило, понимают созда­ние более благоприятных условий для жизни ребенка когда про­исходит, например, раздел дома, приватизированной или коопе­ративной квартира, по которой выплачен весь пай. Сами по себе имущественные права, интересы детей защищаются в соответст­вии со ст. 60 СК.

К заслуживающему внимания интересу одного из супругов СК относит неполучение другим супругом доходов по неуважитель­ным причинам или расходование общего имущества в ущерб интересам семьи (имеется в виду, например, пристрастие супруга к алкоголю, наркотикам, азартным играм).

Согласно п. 17 упомянутого постановления Пленума Верхов­ного Суда РФ к заслуживающим внимания интересам другого супруга относятся и случаи, когда один из супругов ПО состоянию здоровья или по иным, не зависящим от него обстоятельствам, лишен возможности получать доход от трудовой деятельности.

Не всегда практически возможно произвести все расчеты в строгом соответствии с причитающейся супругу долей. Вот поче­му ст. 252 ГК и п. 3 ст. 38 СК разрешают в случаях, когда одному из супругов передается имущество, стоимость которого превыша­ет причитающуюся ему долю, присудить другому супругу соот­ветствующую денежную иди иную компенсацию. При этом учи­тываются п. 35—37 постановления № 6/8 Пленума Верховного Суда РФ № Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», где более подробно определяется, как происходит выдел доли из общего имущества.

Невозможность раздела этого имущества в натуре не исключа­ет права участника общей долевой собственности заявить требова­ние об определении порядка пользования этим имуществом, если этот порядок не установлен соглашением. Разрешая такое требо­вание, суд учитывает фактически сложившийся порядок пользо­вания имуществом, который может точно не соответствовать долям в праве общей собственности, нуждаемость каждого из соб­ственников в этом имуществе и реальную возможность совместно­го пользования им (п. 37 постановления).

При разделе имущества, имеющего определенную оценку, которую дают по поручению суда компетентные органы, учиты­ваются не только меркантильные соображения супругов. Про­фессиональные интересы, привычки и склонности, возможности и т.п. обстоятельства по-своему тоже влияют на судьбу вещей, о которых идет спор. Вместе с тем все, что было приобретено суп­ругами на общие средства исключительно для удовлетворения потребностей их несовершеннолетних детей, разделу не подле­жит передается без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Мало того, п. 5 ст. 38 СК дает примерный перечень таких вещей. К ним относятся не только одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности несовершенно­летнего, но и его музыкальные инструменты, детская библиоте­ка. Налицо стремление оградить как имущественные, так и личные интересы не достигших совершеннолетия детей, родите­ли которых делят имущество. То же можно сказать о вкладе в банке, внесенном супругами (одним из них) за счет их общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей. Такие вклады безотносительно к их размеру считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе имущества супругов-родителей. [33;8]

Не исключено, что после раздела супругами совместно нажитого ими в браке имущества развод не состоится. Тогда то имущество, которое они будут приобретать в дальнейшем, составит их совместную собственность. Возможен и другой вариант разрешения возник­ших по поводу общего имущества супругов разногласий) когда по различного рода соображениям либо в силу каких-то обстоятельств они разделят не всю совместную собственность, а лишь ее часть. Это не закроет им путь для раздела в будущем того имущества, которое не было разделено в свое время. Тем более что такой раздел может состояться в соответствии с требованиями СК в любое время, пока брак существует; в случае его расторжения применяется трех­летний срок .исковой давности (п. 7 ст. 38 СК). Это позволяет как-то упорядочить имущественные притязания, возникающие, когда брака уже давно нет, когда лица, утратившие статус супру­га, приобрели или могут приобрести другое имущество, подчас очень ценное, на которое бывший супруг претендовать не вправе. [50;275]

На каком бы этапе семейной жизни (до или после расторжения брака) ни происходил раздел совместного имущества супругов, истцу надлежит уплатить при подаче искового заявления госу­дарственную пошлину (п. 1 ст. 4 Закона РФ о госпошлине).

Семейный кодекс при упоминании о личных и имуществен­ных правах супругов всякий раз употребляет оба понятия — «право» и «обязанность». Тем самым подчеркивается неразрыв­ная обратная связь между ними, когда имущественное право суп­руга становится реальностью благодаря исполнению обязанности, имеющей аналогичное содержание. Но если право есть возможное и желаемое, одобряемое государством поведение, то обязанность супруга заключается в том, чтобы не мешать осуществлению этого права, пользоваться им в соответствии с требованиями норм семейного законодательства, не нарушая также прав и интересов других членов семьи и иных граждан.

Все, о чем говорилось применительно к совместной собствен­ности супругов, касалось так называемого законного режима имущества. Кроме того, в СК предусматривается так называемый договорный режим имущества супругов. Его основанием служит прежде всего ст. 17 Конституции РФ, провозглашающая государ­ственное признание прав и свобод каждого человека и граждани­на. Единственным условием их осуществления является недопус­тимость нарушения прав и свобод других лиц.

Установление договорных отношений по поводу совместно на­житого супругами имущества предусматривается в самом общем виде п. 1 и 2 ст. 256 ПС. Нормы же семейного права регламенти­руют эти отношения достаточно подробно, определяя:

- правовую природу брачного договора;

- форму его заключения;

- содержание брачного договора;

- основания его изменения, расторжения, признания недействительным.

Согласно п. 1 ст. 420 ГК, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или пре­кращении гражданских прав и обязанностей. В общем виде такое определение относится и к брачному договору. Но несомненно этот договор имеет и свою специфику, ибо это, согласно ст. 40 СК, соглашение:

- лиц, вступающих в брак, либо тех, кто его уже заключил;

- устанавливающее лишь имущественные отношения супру­гов — их имущественные права и обязанности;

- определяющее имущественные права и обязанности супругов в случае расторжения брака.

Таким образом, само по себе название «брачный договор» во многом предопределяет его сущность. Вместе с тем прямая зави­симость договора от факта существования брака (или намеренная его оформить в установленном законом порядке) означает, что по­добный договор могут заключить и стороны, вступающие (или вступившие) в брак до наступления брачного возраста, а также те, кому в виде исключения с учетом особых обстоятельств разреше­но вступить в брак и ранее. При этом не имеют значения истин­ные Намерения будущих супругов. Но если они на самом деле не связаны с желанием создать семью, то в будущем при признании судом такого брака недействительным будет действовать п. 4 ст. 30 СК.

Если, несмотря на заключение брачного договора, государст­венная регистрация брака почему-либо не состоится, не станет и брачного договора, точнее, заключенный ранее, он не будет иметь правового значения, поскольку «брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака» (п. 1 ст. 41 СК).

Неотчуждаемость личных прав супругов, перенос центра тя­жести в их обеспечении на нормы нравственного характера час­тично объясняет, почему содержанием брачного договора могут быть лишь права и обязанности супругов материального характе­ра. К тому же права супругов, имеющие денежный эквивалент, легче регулировать с помощью норм права.

Проблемы имущественного характера чаще всего возникают, когда гибель семьи, прекращение семейных отношений заверша­ются разводом. И там, где заключен брачный договор, решить эти проблемы, сообразуясь с волей расторгающих свой брак лиц, зна­чительно проще. Не случайно поэтому ст. 40 СК предусматривает заключение брачного договора и на случай расторжения брака.

С точки зрения формы брачный договор отличают две особен­ности: письменная форма его заключения и обязательное нотари­альное удостоверение.

При заключении брачного договора действуют правила, пре­дусмотренные п. 1 ст. 432 ГК. Они служат как бы общей основой оформления договора подобного рода. Но п. 2 ст. 41 СК уточняет эти правила, обращая внимание на письменную форму и нотари­альное удостоверение брачного договора. В письменную форму до­говаривающиеся супруги могут облечь все, что не противоречит требованиям ст. 42 СК, определяющим содержание брачного до­говора. В противном случае нотариально он удостоверен не будет ни частным, ни государственным нотариусом.

Таким образом, оба эти взаимосвязанные требования, касаю­щиеся формы брачного договора, позволяют:

- свободно, по собственному усмотрению распоряжаться своим правом;

- предотвратить нарушение имущественных прав каждого из супругов;

- предотвратить нарушение имущественных прав нетрудоспо­собного, нуждающегося супруга;

- сохранить определенную стабильность в обеспечении имуще­ственных прав супругов;

- гарантировать соблюдение имущественных интересов не толь­ко физических лиц, но и государства.

Своеобразие брачного договора состоит не только в его форме, но и во внутреннем содержании. Оно предопределяется общими правилами, сформулированными в ст. 42 СК, которые заключа­ются в том, что супруги вправе:

- изменить установленный законом режим совместной собствен­ности — вместо законного будет существовать договорный режим имущества супругов. Это позволяет им сделать п. 1 ст. 256 ПС;

- установить режим совместной, долевой или раздельной собст­венности на все имущество супругов, что допускается по смыслу п. 2 ст. 256 ПС. При этом договорный режим совместной собствен­ности будет превращен в законный. При установлении же режи­ма долевой собственности применяются ст. 245—252 ПС;

- установить режим совместной, долевой или раздельной собст­венности на отдельные виды имущества, перечень которого не ог­раничен. Это может быть имущество любой ценности, движимое и недвижимое, ценные бумаги и т.п. Инициативу супругов здесь СК не сковывает;

- установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на имущество каждого из супругов, в чем бы оно ни за­ключалось. И здесь нет установленных законом пределов усмот­рения лиц, состоящих в браке.

Детальный перечень того, что супруги как обладатели имуще­ственных прав Могут, дополняется указанием, расширяющим круг их возможностей: «Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего иму­щества супругов». А оно может расти, становиться более ценным, особенно когда речь идёт о доходах, прибылях, банковских про­центах и т.п.

Мало того, СК определяет, что содержанием брачного договора могут стать (п. 1 ст. 42):

- права и обязанности по взаимному содержанию (например, размер и порядок выплаты средств на содержание одного из суп­ругов, продолжительность этой выплаты в зависимости от каких-либо обстоятельств);

- способы участия в доходах друг друга, что очень важно, когда tсупругам приходится иметь дело с недвижимостью или предприятием, дающим как прибыль, так и убытки, и т.п.;

- порядок несения каждым из супругов семейных расходов безотносительно к уровню материальной обеспеченности семьи.

Этот перечень не является исчерпывающим, поскольку в брачный договор могут быть внесены любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Предоставляя супругам полную свободу распоряжения своими - имущественными правами, СК позволяет им заключить брачный договор и на определенный срок или поставить его в зависимость от наступления (ненаступления) определенных условий (п. 2 ст. 42). Неодинаковой может быть степень детализации отдель­ных пунктов этого договора. Разнообразие содержащихся в нем условий, их особенности целиком и полностью зависят от намере­ния состоящих в браке лиц и даже от их внутреннего мира, духов­ности. [38;80]

Однако полной вседозволенности в осуществлении супругами имущественных прав все-таки не существует и существовать не может, так как она чревата нарушением интересов любого из них, а также членов их семьи. Поэтому в п. 3 ст. 42 СК дается пример­ный перечень условий, когда не допускается заключение брачно­го договора.

Изменение брачного договора — добровольное дело супругов. К тому же в имущественных отношениях по причинам как объек­тивного, так и субъективного свойства могут наступить переме­ны. Причиной таких перемен иногда может стать изменение лич­ных взаимоотношений супругов в лучшую или в худшую сторону. Однако любое изменение брачного договора оставляет неизмен­ным правило относительно соблюдения требований о его содержа­нии.

Свободой усмотрения супругов в части, касающейся осущест­вления ими своих имущественных прав, объясняется и возмож­ность расторжения брачного договора. Но это может произойти только по соглашению супругов. Односторонний отказ от испол­нения брачного договора, как правило, не допускается.

В порядке исключения по требованию одного из супругов брачный договор может быть расторгнут, но только в судебном порядке и в следующих случаях, Предусмотренных ст. 450 и 461 ГК (п.Зст.43 СК):

- при существенном нарушении договора другой стороной;

- при существенном изменении обстоятельств, из которых сто­роны исходили при заключении договора, если иное не было предусмотрено договором или не вытекает из его существа;

- при прекращении брака разводом независимо от того, в каком порядке этот брак расторгался. Но при этом следует учитывать, что брак, расторгаемый в органах записи актов гражданского со­стояния, Прекращается со дня его государственной регистрации в книге регистрации актов гражданского состояния. При расторже­нии брака судом он считаемся прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу. Именно эти моменты буду» мо­ментом прекращения брачного договора. Естественно, исключение будут составлять те пункты этого договора, которые рассчита­ны на время после расторжения брака.

Брачный договор, как и всякий другой договор, может быть признан недействительным. Причем не только полностью, но и частично, по основаниям, предусмотренным ПС для недействи­тельности сделок (п. 1 ст. 44 СК). Здесь имеются в виду требова­ния, предусмотренные ст. 166—171,176—179 ГК, где перечисля­ются основания признания недействительными сделок, заклю­ченных с нарушением закона до разным причинам. Просить о признании брачного договора недействительным вправе лица, перечисленные в п. 1 ст. 28 СК, т.е. те, кто может просить о при­знании брака недействительным. Особо в п. 2 ст. 44 СК выделяет­ся супруг, которого условия брачного договора поставили в крайне неблагоприятное положение. Но в любом случае брачный дого­вор может быть призван недействительным только в судебном по­рядке. [59;12]

Особое место в СК занимают правила, посвященные ответст­венности супругов по обязательствам, когда надо рассчитываться своим имуществом.

На этот счет действуют два общих правила (ст. 45 СК):

- по обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращена только на то имущество, собственником которого он яв­ляется. При недостаточности этого имущества кредитору предо­ставляется право требовать выдела доли, супруга-должника из массы совместного имущества супругов для обращения на нее взыскания;

- если полученное по обязательствам одного из супругов было израсходовано (использовано) на нужды всей семьи, требования кредитора могут быть обращены на совместную собственность супругов. При недостаточности этого имущества супруги несут солидарную ответственность за счет собственности каждого из них.

Иногда общее имущество супругов приобретается или увели­чивается за счет средств, полученных одним из супругов преступ­ным путем. Это обстоятельство должно быть установлено судом. В таком случае взыскание обращается на совместную собствен­ность супругов или ее часть. В случае несогласия супруга, не со­вершавшего преступления, на удовлетворение имущественных притязаний за счет имущества, которое было приобретено до вступления в брак или почему-либо принадлежит только ему, возможно предъявление иска об исключении его из описи, кото­рый рассматривается одновременно с уголовным делом.

Содержание, особенности имущественных прав супругов, ре­гулирование их имущественных отношений в законодательных актах других государств трудно охарактеризовать однозначно, поскольку здесь нет однообразия. Однако дать им общую характе­ристику все-таки можно.

Существующие в наше время имущественно-правовые режи­мы собственности супругов делятся на две основные группы: режим раздельности имущества супругов и режим общности суп­ругов. В некоторых странах предусмотрено большее число режи­мов, а иногда существуют несколько разновидностей каждого из режимов, их комбинация. Широко распространено составление брачного контракта (договора), где определяется, какое имущест­во будет совместным, какое — собственностью каждого из супру­гов.

Главная черта раздельности имущества и здесь заключается в том, что все имущество независимо от времени и способа его приобретения, а также «се доходы, получаемые от него, как правило, считаются раздельной собственностью супругов (Англия, Герма­ния, большинство штатов США и др.). Для режима общности ха­рактерно возникновение после заключения брака общего совмест­ного имущества (Франция, Испания, ряд государств Латинской Америки и др.). При общности супружеского имущества обычно а привилегированном положения находится муж. Например, во Франции муж один управляет «общностью». В нее входит лишь «резервная часть жены»» которой она вправе распоряжаться сама. [27;96]

ВЫВОД: К имущественным правам и обязанностям супругов относятся права и обязанности, связанные с их собственностью.

Существует принципиально важная особенность имущественных прав и обязанностей супругов заключается в том, что они делятся на собственность каждого из них и на совместную собственность.

Своей собственностью (имуществом) каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно.

Семейный кодек не только отвечает на вопрос о том, какое имущество следует считать совместным, но и довольно подробно регламентирует реализацию супругами своих имущественных прав.

***3.3. Права и обязанности родителей***

Рождение человека — событие, которое имеет не только эмоци­ональное содержание. С появлением ребенка на свет в стране, становится одним гражданином больше. А у мужчины и. жен­щины возникает нравственный долг отца и матери но отноше­нию к своему ребенку даже если его родители вместе не живут, браком не сочетались, поддерживали кратковременную несе­мейную связь. С правовой точки зрения рождение ребенка — факт, порождающий определенные правовые последствия: права и обязанности родителей, предусмотренные семейным законодательством. Однако это происходит при одном существен­ном условии. — если они состоят в браке. Данное положение вытекает из требований ст. 47 СК, где сказано: «Права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке». Таким образом, основания возникновения родительских прав и обязанностей образуют: во-первых, кровное родство, во-вторых его государственное признание.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается не медицинским учреждением, а органом записи актов гражданского состояния на основании справки или иного документа, выдаваемого тем медицинским заведением, в стенах которого родился ребенок. При этом следует иметь в виду, что подмена ребенка рассматривается как преступление, предусмотренное ст. 153 УК РФ.

Если роды произошли не в родильном доме или другом родовспомогательном учреждении (дома, на улице, в магазине, поезде и т.п.), происхождение ребенка от роженицы подтверждается на основании:

- медицинских документов, если на помощь был вызван врач;

- свидетельских показаний лиц, присутствовавших при родах;

- иных доказательств, которые подтверждают, что именно этот ребенок рожден именно этой женщиной.

Наличие брака между родителями ребенка дает основание считать, что его отцом является супруг матери. Такова действую­щая на этот счет презумпция (предположение), которая понятна и объяснима. Тем более, что лицо, записанное отцом новорожден­ного на основании свидетельства о браке, может оспорить состо­явшуюся запись в судебном порядке.

Следовательно, основанием возникновения родительских прав и обязанностей как матери, так и отца, состоящих в браке, будет кровное происхождение ребенка, нашедшее подтверждение в со­ответствующим образом оформленной записи в документах о рождении.

Данное правило общего порядка распространяется и за нети­пичные ситуации, когда ребенок родился:

- в течение трехсот дней с момента расторжения брака;

- в течение трехсот дней с момента признания брака недействи­тельным;

- в течение трехсот дней с момента смерти супруга матери.

Аналогично решается вопрос при вступлении родителей ре­бенка в брак в установленном законом порядке.

В первых трех случаях отцом записывается бывший супруг матери, которая могла зачать ребенка в период брака. Если же ребенок появился на свет позже обозначенного п. 2 ст. 48 СК срока (трёхсот дней), женщина не будет пользоваться привиле­гиями на этот счет, т.е. будет иметь статус одинокой матери.

Отсутствие брака между родителями порождает разные пос­ледствия. Их можно разделить на две самостоятельные группы. Первая касается прав (обязанностей) женщины-матери, не состо­ящей в браке с отцом своего ребенка (одинокой матери), и ее детей, вторая предусматривает возможность установления отцов­ства.

Существуют два способа установления отцовства: в добровольном порядке и по суду.

Суть так называемого добровольного установления отцовства заключается в том, что оно основывается на совместном заявле­нии как матери, так и отца, либо лица, объявившего себя тако­вым. Поданное ими заявление позволяет органам записи актов гражданского состояния записать мужчину в качестве отца ребен­ка в свидетельстве о рождении несовершеннолетнего. При этом не имеет значения, считал ли себя мужчина отцом или нет, действо­вал ли он осознанно, руководствуясь гуманными помыслами, или проста заблуждался. Но если заявитель все-таки знал, что на самом деле не он отец, ему не разрешается по этим соображениям обжаловать учиненную на основании его заявления запись. [36;13]

Социологические исследования локального характера показы­вают» что нередко женщина-мать не хочет, чтобы мужчина приоб­рел родительские права и обязанности путем установления отцов­ства в добровольном порядке. При этом она чаще всего руководст­вуется стремлением защитить своего ребенка в будущем от ко­рыстных притязаний страдающего алкоголизмом, наркоманией действительного отца. Иногда она не хочет осложнять жизнь того, кто женат и имеет других детей, и т.п. Отсутствие согласия женщины-матери исключает установление отцовства в добровольном порядке. Выходом из положения может стать установле­ние отцовства по суду, когда в роли истца выступит предполагае­мый отец.

Кроме обстоятельств чисто субъективного порядка, делающих невозможным установление отцовства в добровольном порядке, существуют ситуации, когда получить согласие матери нереально. Так, не может идти речи о намерениях матери, если она умер­ла, не успев надлежащим образом выразить свою волю. Практи­чески нельзя заручиться ее согласием на установление отцовства, когда неизвестно ее местожительство. Что же касается случаев признания матери недееспособной в установленном законом порядке, а также лишения ее родительских прав по суду, то здесь с, ее волей закон позволяет не считаться. Тогда отцовство может быть установлено только по заявлению отца, но при одном усло­вии: с согласия на то органов опеки и попечительства, а при от­сутствии такого согласия - по решению суда (п. 8 ст. 4§ СК). Со­здавая подобного рода преграду на пути добровольного установле­ния отцовства, СК проявляет заботу о детях, тем более что далеко не всегда можно рассчитывать на добрые намерения лиц, намере­вающихся обрести статус родителя. Но для того чтобы не допус­тить необоснованное ущемление его прав, при отказе органов опеки и попечительства на установление отцовства допускается обращение в суд, который, пользуясь имеющимися у него воз­можностями, способен оценить представляемые сторонами по делу доказательства своей правоты.

Добровольное установление отцовства разрешено и в отноше­нии ребенка, который еще не родился, т.е. во время беременности женщины независимо от ее сроков. Правда, с оговоркой: при на­личии обстоятельств, дающих основание предполагать, что в бу­дущем, после рождения ребенка установление отцовства eraser почему-либо невозможным или затруднительным (из-за отъезда в длительную командировку, призыва в армию, помещения в меди­цинское учреждение для длительного лечения и т.п.). Надо полагать, что препятствием для добровольного установления отцовст­ва до рождения ребенка могут стать и особенности характера мужчины и женщины, сложившаяся ситуация, отношение к ней членов семьи и другие обстоятельства, влияющие на мотивационную сферу деятельности человека. [28;135]

Правила, предусматривающие добровольное установление от­цовства в соответствии с п. 3 ст. 62 СК, распространяются и на несовершеннолетних родителей (будущих родителей), чьи наме­рения не связываются с правовой точки зрения с согласием (несогласием) их родителей. Никаких возрастных ограничений на этот счет не существует, хотя сам по себе подобного рода вопрос про­стотой не отличается. Что же касается возраста детей, в отношении которых может состояться добровольное установление отцов­ства, то он границ не имеет. Но согласно п. 4 ст. 48 СК, установле­ние отцовства в отношении лица, достигшего восемнадцати лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия. Если же совершеннолетний гражданин, желающий признать свое отцовст­во, признан недееспособным в установленном законом порядке, на добровольное установление отцовства требуется согласие его опекуна. Таким опекуном может быть его родитель, если он на то управомочен. При отсутствии опекуна его заменяют органы опеки и попечительства. Хотя в СК не предусмотрено обжалова­ние отказа этих органов дать свое согласие на добровольное уста­новление отцовства При отсутствии матери, сделать это можно в соответствии с Законом об обжаловании.

Таким образом, относительно установления отцовства в добро­вольном порядке существует минимальное число запретов и ограничений» И, пожалуй, самое главное здесь в том, что мужчина, желающий признать ребенка своим, не должен испрашивать на то согласие своей супруги, если он состоит в браке. Отсутствие искусственных препятствий на пути установления отцовства в добровольном порядке способствует реализации добрых намерений отца в отношении своего внебрачного ребенка. Поэтому, по данным локальных социологических исследований, С примерно 1/3 детей, чьи родители в браке не состоят, признают двое отцовство в добровольном порядке. Причем среди них люди разного возраста и разной профессиональной принадлежности.

Отсутствие предпосылок для установления отцовства в соот­ветствии с п. 3 ст. 48 СК позволяет прибегнуть к помощи ст. 49 СК, предусматривающей установление отцовства судом в порядке искового производства по правилам гражданского процессуально­го законодательства. Но по мнению Пленума Верховного Суда Российской Федерации, новый (более легкий, чем прежде) поря­док установления отцовства в судебном порядке не распространя­ется на детей, родившихся до введения в действие Семейного ко­декса РФ, т.е. до 1 марта 1996 г., с чем нельзя согласиться, по­скольку родительские правоотношения носят длящийся характер (постановление № 9 от 25 октября 1996 г.).

В дедах по установлению отцовства в судебном порядке в роли истца выступает тот, кто заинтересован в установлении отцовства, стремится к этому. Однако ст. 49 СК все-таки ограничивает перечень возможных истцов по делу.

К ним относятся:

- один из родителей;

- опекун (попечитель) несовершеннолетнего;

- лицо на иждивении которого находится ребенок;

- ребенок, достигший совершеннолетия».

Чаще всего иск об установлении отцовства предъявляется матерью, которая при этом выступает как в защиту собственных ин­тересов, так и в защиту нрав и интересов своих детей. И бремя доказывания лежит главным образом на ней, хотя суд, выполняя свои задачи, по собственной инициативе может истребовать дока­зательства по делу.

Опекун (попечитель), восполняющий утрату родительского попечения, во всем заменяет отсутствующего родителя. В ситуа­ции, связанной с установлением отцовства в отношении подопеч­ного, опекун полностью заменяет родителя, на что не требуется согласие родителя, при жизни которого почему-либо была уста­новлена опека (попечительство). Органы опеки и попечительства таким правом не наделены. Исключение составляют случаи, когда на эти органы в соответствии с ц. 2 ст. 123 СК возлагаются функции опекуна (попечителя).

Ребенок может находиться на иждивении любого лица, даже не связанного с ним родственными узами. Желание оказывать ему регулярную, достаточную для жизни материальную помощь может объясняться разными причинами: в память о погибшем друге, ради выполнения каких-то нравственных обязательств перед несовершеннолетним, по соображениям религиозного по­рядка и т.п. Но среди лиц, которые имеют на иждивении ребенка, могут быть и те, кто обязан его содержать (например, дедушка и бабушка, совершеннолетние братья и сестры). Существование по­добного рода обязанности, порождающей подлинное иждивенче­ство, позволяет лицу, обеспечивающему материальное содержа­ние ребенка, выступить в его защиту путем предъявления иска об установлении отцовства. [40;15]

Если несовершеннолетний, особенно малолетний ребенок, не всегда представляет себе, зачем нужно установление отцовства, то достигший совершеннолетия человек, как правило, имеет на этот счет собственное мнение. И кому, как не ему, решать, стоит ли устанавливать правовые отношения с тем, к кому у него Почему-либо нет добрых чувств. Поэтому предъявлять или не предъяв­лять иск об установлении отцовства — его сугубо личное дело.

Когда же таков иск предъявляет один из родителей достигшего совершеннолетия, то установление отцовства допускается только с согласия совершеннолетнего.

В качестве ответчика по делам, связанным с установлением отцовства, выступает мужчина, которого обычно называют пред­полагаемым отцом ребенка.

Осуществление судебного процесса по делам подобного рода по правилам гражданского процессуального законодательства объ­ясняет, почему в центре внимания суда находятся представляе­мые сторонами доказательства, в достоверностью подтверждаю­щие происхождение ребенка от ответчика. Ими могут быть пись­ме, заявления, свидетельские показания, заключения экспертов. .Особое место среди доказательств, подтверждающих правоту за­явленного иска, занимает генная дактилоскопия позволяющая с предельно высокой степенью достоверности ответить на вопрос о том является ли ответчик отцом ребенка. Такая экспертиза проводится Бюром главной судебной экспертизы Министерства здра­воохранении РФ как по поручению суда, так и по просьбе матери ребенка или предполагаемого отца. Но в любом случае она требует личного присутствия родителей, а также самого ребенка и отно­сится к платным услугам.

При этом следует учитывать, что заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребёнка, в том Числе проведенной мето­дом «генетической дактилоскопии», является одним из доказа­тельств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами. Неявка стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой стороны экспертизу провести невозможно, сама по себе не являет­ся безусловным основанием для призвания судом установленным или опровергнутым факта, для выяснения которого экспертиза была назначена.

Для разрешения возникшего спора имеют значение и другие имеющиеся в деле доказательства в совокупности (п. 6 постанов­ления № "9 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 октября 1996 г. «О применении судами Семейного кодекса Рос­сийской Федераций при рассмотрения дел об установлении отцов­ства и о взыскании алиментов»1). Поэтому не будет тупиковой си­туация, возникшая при рассмотрении иска С. к Ф, об установле­нии отцовства. Истица состояла с ответчиком во внебрачной связи длительное время (более 10 лет). После рождения дочери от добровольного установления своего отцовства Ф. отказался. Но в период беременности истицы проводил с нею много времени, под­держивал ее материально и морально. Когда она находилась в ро­дильном доме, писал ей записки с просьбой беречь их ребенка. Словом, непосредственно участвовал в его содержании и воспита­нии, всячески демонстрировал свое отцовство.

Далеко не всегда мужчина, признающая ребенка своим, офор­мляет отцовство (из-за длительной командировки, болезни, заня­тости, желания отложить необходимые формальности «на по­том», намерения решить все, проблемы после развода и т.п.). В случае смерти предполагаемого отца не состоящая в браке с умершим мать его ребенка вправе просить суд установить факт отцовства в порядке особого производства по правилам граждан­ского процессуального, законодательства. При этом в центре внимания суда находится наличие или отсутствие признания мужчи­ной своего отцовства, которое подтверждается или не подтверж­дается любыми доказательствами (письмами, документами, сви­детельскими показаниями, магнитофонной записью и т.п.). Что же касается вопроса о том, состоял или нет ребенок на его ижди­вении, то прямого отношения к просьбе заявителя он не имеет. Факт признания отцовства умершего далеко не всегда связан с оказанием им ребенку регулярной и достаточной для его сущест­вования материальной помощи. В соответствии с п. 4 постановле­ния Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 ок­тября 1996 г. суд устанавливает, факт признавая отцовства при условии, что нет спора о праве. Если такой спор возникает (напри­мер, по поводу наследственного имущества), заявление оставляет­ся без рассмотрения и заинтересованным лицам разъясняется их право на предъявление иска на общих основаниях, а не в порядке особого производства.

До сих пор говорилось об основаниях возникновения роди­тельских прав и обязанностей, связанных с кровным родством ре­бенка. Однако в наше время существует и решается проблема ис­кусственного оплодотворения, которая имеет не только медицин­ские, но и правовые аспекты. Причем речь уже идет не о единичных случаях, а о достаточно устойчивом явлении. Это обстоятельство объясняется прежде всего увеличением числа бесплодных браков, желанием иметь собственного ребенка и т.п.

Существуют несколько способов искусственного оплодотворе­ния. Каждый из них имеет особенности с медицинской точки зре­ния. В одних случаях применяются методы, сохраняющие кровное родство ребенка с обоими родителями, когда, например, чужая ребенку женщина вынашивает оплодотворенную отцом материнскую клетку; в других — сохраняется кровная связь с одним из родителей; в третьих — для кровного родства места нет. Но во всех случаях появившийся на свет ребенок становится обладателем права на защиту и других прав, предусмотренных СК.

Нуждаются в правовом оформлении также права (обязанности) лиц, записанных в качестве родителей таких детей.

Семейное право РФ детально не регламентирует правовые последствия всех случаев искусственного оплодотворения, устанавливая лишь общие положения, определяющие принципиальную позицию по делам подобного рода. При этом в СК используются понятия «искусственное оплодотворение», «имплантация эмб­риона», «суррогатная мать». И если первое относится к числу со­бирательных, то два других имеют более конкретное содержание, медицинскую специфику. Однако в любом случае лица, состоя­щие между собой в браке и давшие согласие на применение мето­да искусственного оплодотворения, в случае рождения ребенка в результате применения этого метода записываются. Как его роди­тели в книге записей рождений органов записи актов гражданского состояниями в свидетельстве о рождении ребенка со всеми вытека­ющими отсюда правовыми последствиями. Но в некоторых случа­ях, если, например, ребенка вынашивает не мать, а другая жен­щина — так называемая «суррогатная мать», требуется ее согла­сие на запись в качестве родителей лиц, по просьбе (поручению) которых она это делала. Существуют также некоторые ограниче­ния при оспаривании записи о рождении в случаях, когда приме­нялся метод искусственного оплодотворения. Все они связаны с тем, что ссылка супругов (супруга) на применение данного метода сама по себе не дает права оспаривать такую запись. [54;13]

Закрепление в СК правил относительно правовых последствий искусственного оплодотворения означает, что семейное право как бы санкционирует вмешательство в природу такого явления, как зарождение новой жизни. Но при этом приходится учитывать, что именно эта отрасль права не может относиться индифферент­но к уже существующему факту — появлению на свет детей, чье рождение стало возможны благодаря искусственному оплодо­творению. Поэтому естественно, что права и обязанности их роди­телей, да и самих детей не могут не быть предметом правового обеспечения. Что же касается проблем медицинской этики, то их решение должно быть увязано с целесообразностью, масштабами распространения искусственного оплодотворения как такового.

Каким бы образом ни было установлено отцовство, родитель­ские права и обязанности мужчины по содержанию не отличают­ся от прав и обязанностей лица, записанного в качестве отца при наличии брака родителей. Причем эти права и обязанности возни­кают не с момента установления отцовства, а со дня рождения ребенка, и не имеет значения, живут ли родители вместе или по­рознь, какова степень участия каждого из них в жизни несовер­шеннолетнего.

Если для установления отцовства ни в добровольном» ни в су­дебном порядке почему-либо нет оснований, не состоящая в браке с отцом ребенка женщина-мать имеет статус одинокой матери.

Это означает, что:

- рожденный ею ребенок будет носить ее фамилию, имя и отче­ство по ее указанию, о чем делается отметка в книге записей рож­дений. Даже если случится, что фамилия ребенка совпадет с фа­милией действительного отца, правовых последствии это обстоя­тельство не породит;

- никаких прав и обязанностей, предусмотренных СК, в том числе связанных с уплатой алиментов, мужчина иметь не будет;

- мать ребенка имеет право на ежемесячное на него пособие в соответствии со ст. 16 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей». Размер данного пособия для нее увеличивается. При этом не имеют значения уровень материальной обеспеченности мате­ри, условия ее жизни, поскольку основанием для выплаты посо­бия служит сам факт отсутствия зарегистрированного брака с отцом ребенка. Мало того, Положением о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденным постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1095 г. № 8832, за одинокой матерью сохраняется право на полу­чение в повышенном размере ежемесячного пособия на детей, ро­дившихся до вступления в брак. Согласно ст. 42 Положения, оно не назначается и не выплачивается лишь в двух случаях; если лицо, от которого мать родила ребёнка, признано в установлен­ном законом порядке отцом ребенка и когда ребенок усыновлен при вступлении матери в брак.

Мать ребенка сохраняет существующее со времен Указа от 8 июля 1994 г. право на беспрепятственное устройство несовершеннолетнего в детское учреждение на полное государственное попечение. И здесь опять-таки не имеет значения уровень ее мате­риальной обеспеченности, наличие или отсутствие условий, необходимых для семейного воспитания.

Законодательство других государств устанавливает основания возникновения родительских прав и обязанностей с разной степенью жесткости. Но, как правило, отцом ребенка считается супруг матери (Франция, Италия, Швейцария, Венгрия и др.). Довольно распространено и использование 300-дневного срока беременнос­ти для определения того, кто должен быть записан в качестве отца, а также даты рождения до наступления 180 дней после ре­гистрации брака. Установление отцовства тоже относится к об­щепринятым правовым средствам защиты прав матери и ее ребен­ка. Правда, эти средства отличаются большим разнообразием и чаще всего регламентируются подробно с учетом уровня правовой культуры страны, сложившихся правовых традиций. Однако некоторые принципиально важные для ребенка и его, родителей по­ложения нередко одинаковы в разных государствах.

ВЫВОД: С правовой точки зрения рождение ребенка – факт, порождающий определенные правовые последствия: права и обязанности родителей, предусмотренные семейным законодательством.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается не медицинским учреждением, а органом записи актов гражданского состояния на основании справки или иного документа, выдаваемого тем медицинским заведением, в стенах которого родился ребенок.

Наличие брака между родителями ребенка дает основание считать, что ее отцом является супруг матери.

Следовательно, основанием возникновения родительских прав и обязанностей как матери, так и отца, состоящих в браке, будет кровное происхождение ребенка, нашедшее подтверждение в соответствующим образом оформленной записи в документах о рождении.

Опекун (попечитель), восполняющий утрату родительского попечения, во всем заменяет отсутствующего родителя.

Ребенок может также находится на иждивении любого лица, даже несвязанного с ним родственными узами.

Семейное право РФ детально не регламентирует правовые последствия всех случаев искусственного оплодотворения, устанавливая лишь общие положения, определяющие принципиальную позицию по делам подобного рода.

Каким бы образом не было установлено отцовство, родительские права и обязанности мужчины по содержанию не отличаются от прав и обязанностей лица, записанного в качестве отца или при наличии брака родителей. Причем эти права и обязанности возникают не с момента установления отцовства, а со дня рождения ребенка, и не имеет значения, живут ли родители вместе или порознь, какова степень участия каждого из них в жизни несовершеннолетнего.

***3.4. Обязанность детей по содержанию своих родителей***

Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и забо­титься о них. При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судеб­ном порядке.

Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определя­ется судом исходя из материального и семейного положения роди­телей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При определении размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них.

Дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей. Дети также освобождаются от таких али­ментных обязанностей в том случае, если родители были лишены родительских прав. [47;70]

**ВЫВОДЫ**: В данной главе рассмотрены права и обязанности супругов и иных членов семьи, а также личные и имущественные права и обязанности супругов; права и обязанности родителей и обязанность детей по содержанию родителей.

Дано определение брака как не только союза мужчины и женщины, но и юридического факта. С момента свершения данного факта они приобретают статус супругов, который влечет определенную ответственность как перед законом, так и друг перед другом.

Существуют личные права супругов, предусмотренные статьей 23 Конституции РФ, такие как: на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени.

С правовой точки зрения рождение ребенка – факт, порождающий определенные правовые последствия: права и обязанности родителей, предусмотренные семейным законодательством.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается не медицинским учреждением, а органом записи актов гражданского состояния на основании справки или иного документа, выдаваемого тем медицинским заведением, в стенах которого родился ребенок.

Наличие брака между родителями ребенка дает основание считать, что ее отцом является супруг матери.

Следовательно, основанием возникновения родительских прав и обязанностей как матери, так и отца, состоящих в браке, будет кровное происхождение ребенка, нашедшее подтверждение в соответствующим образом оформленной записи в документах о рождении.

Также в данной главе дипломной работы определены понятия опекунства и попечительства, определены лица, которые могут выступать в выше названных ипостасях.

**Заключение**

Права и обязанности супругов и иных членов семьи регламентируются законодательством РФ. Существующие законы позволяют урегулировать сложные семейные отношения, приводящие к крайностям, т.е. отречению от родительских прав одного из родителей, обеих родителей; а также к созданию неблагоприятной психологически негативной обстановки в семье, при которой ребенок терпит как моральное, так и материальное насилие.

Отлучение ребенка от семьи и лишение родительских прав одного из родителей и передача ребенка в детский дом – процесс довольно сложный, требующий объективности подхода к рассмотрению конфликтной ситуации, сложившейся в данной семье.

Для выработки детального подхода к данной проблеме следует определить понятие семьи и родства, а также такие новые понятия, как приемная семья и ее члены; рассмотреть личные и имущественные права и обязанности супругов; права и обязанности родителей и т.д.

Семейный Кодекс РФ является одним из основных законодательных документов, позволяющих осуществлять руководство правами и обязанностями родителей, супругов и иных лиц.

Значение Семейного Кодекса РФ и иных нормативно-правовых документов и законодательных актов велико для развития теории и практики юриспруденции.

Дипломная работа выполнила поставленные цели, а именно:

* представила исторические вехи развития семейного права в России,
* определила понятие семьи и родства,
* дала полное представление прав и обязанностей супругов и иных членов семьи.

**Список использованной литературы**

1. Абельцев С. Семейные конфликты и преступления //Рос. юстиция. – 1999. - №5. – С. 29 – 30.
2. Антокольская М.В. Место семейного права в системе отраслей частного права. // Государство и право. 2005. № 6.
3. Антокольская М.В. Семейное право. М., 2000.
4. Антокольская МБ. Лекции по семейному праву. М., 2005.
5. Афанасьева Н. В защиту сирот. Приемным родителям нужна поддержка // Ваше право: Документ – 2005. - №5. – С. 13.
6. Белова Е. О довогорном режиме: Как разделить имущество между супругами //Ваше право: Юрид. газета. – 2004. - №8. – С.14.
7. Беспалов Ю. Защита прав несовершеннолетних// Российская юс­тиция. 1997. № 1.
8. Беспалов Ю. Причинитель вреда — несовершеннолетний // Рос­сийская юстиция. 1996. № 10.
9. Беспалов Ю. Средства судебной защиты гражданских прав ребен­ка // Российская юстиция. 1997. №3.
10. Беспалов Ю. Судебная защита прав и интересов ребенка // Рос­сийская юстиция. 2000. № 12.
11. Борисова Г. До паследнего патрона: Почему отцы бросают своих детей?// Ваше право: Юрид. газета. – 2004. - №15. – С. 14.
12. Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семей­ном праве. Рига, 1999.
13. Ворожейкин Я. М. Семейные правоотношения в СССР. М., 2002.
14. Все об алиментах // Социальное обеспечение. 2000. № 1—3.
15. Гниденко Т.В., Кузнецова И.М., Максимович Л.Б., Власов Ю.Н., Хазова О.А. Семейный кодекс и брачный договор // Библиотека журнала «Социальная защита», 2000. Вып. 5.
16. Гришаев С.П. Семейное право в вопросах и ответах. – М.: Юристъ, 2003.
17. Гришин Н.П. Семейное право: Вопросы и ответы. – М.: Юриспруденция, 2003.
18. Гучаев А., Рожков А. Нарушение тайны усыновления // Законность. – 2002. - №3. – С. 15 – 19.
19. Данилин В.И. Ответственность по советскому семейному праву. Уфа, 2000.
20. Данилин В.И., Реутов С.И. Юридические факты в советском се­мейном праве. Свердловск, 1999.
21. Домашняя юридическая энциклопедия: Семья: Ответы на вопросы /Под ред. И.М. Кузнецовой. – М.: Олимп, 1999.
22. Дюжева О.А. Проблемы законодательства о международном усы­новлении // Государство и право. 1995. № 6.
23. Ершова Н.М. Вопросы семьи в гражданском праве. М., 2000.
24. Звягинцева Л.М. Меры защиты в советском семейном праве / Автореф. дис. канд. юр. наук. Свердловск, 2000.
25. Иванова Н.П., Заводилкина О.В. Дети в приемной семье. М., 1993.
26. Игнатенко А., Скрыпников Н. Брачный договор. Законный режим имущества супругов. М., 2000.
27. Кабышев О.А. Брак и развод. М., 2002.
28. Кабышев О.А. Права родителей и детей. М., 2003.
29. Кабышев О.А. Право на алименты. М., 2004.
30. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И.М. Кузнецова. Изд. 2-е, перераб. и доп. М., 2005.
31. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общей ред. П.В. Крашенинникова и П.И. Седугина. М., 2005.
32. Королев Ю.А. Оценка эффективности норм в сфере семейных отношений // Журнал российского права. 1999. № 8.
33. Крашенников П. Развод и детские метры: Как решать жилищные вопросы, если семья распалась //Рос. газ. – 2005. – 20 апр.
34. Кровчук Н.В. Защита прав ребенка в судебном порядке //Государство и право. – 2004. - №6. – С. 66 – 73.
35. Кузнецова ИМ. Новое в порядке усыновления детей // Журнал российского права. 2000. № 1.
36. Лахова Е. За все ответят родители: За десять лет число социальных сирот возросло вдвое// Ваша право: Юрид. газета. – 2004. - №16. – С. 13.
37. Лашкина Е. Семейные проблемы права.//Рос. Газ. – 2004. – 2 нояб. – С.1,3.
38. Максимович Л.Б. Брачный контракт: комментарии, разъяснения. М., 2000.
39. Мананкова Р.П. Правовые проблемы членства в семье. Томск, 1999.
40. Мартынчик Е. Насилие в российских семьях: частные и публичные интересы /Е. Мартынчик // Юрид. газ. – 2002. – Нояб (№46). – С. 4,15.
41. Масевич М.Г., Кузнецова И.М., Марышева Н.И. Новый Семейный кодекс Российской Федерации // Дело и право. 2006. № 3.
42. Матвеев Г.К. Советское семейное право. М., 1985.
43. Нечаева А.М. Брак, семья, развод. М., 2004.
44. Нечаева А.М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 2000. № 6.
45. Нечаева А.М. Охрана детей-сирот в России: история и современ­ность. М., 1994.
46. Нечаева А.М. Семейное право. Курс лекций. М., 2005.
47. Нечаева А.М. Семейное право: проблемы и перспективы развития // Государство и право. – 1999. - №3. – С. 69 – 75.
48. Нечаева А.М. Семья как самостоятельный объект правовой охра­ны // Государство и право. 2000. № 12.
49. Николаев М. Вопросы судебного порядка рассмотрения дел об установлении усыновления (удочерения) детей // Хозяйство и право. 2001. № 3.
50. Оридорога М.Т Брачное правоотношение. Киев, 2001.
51. Паластина С.Я. Юридические факты в советском семейном праве // Правоведение. 1976. № 3.
52. Пчелинцева Л.М. О семейном законодательстве субъектов Феде1-рации // Журнал российского права. 1998. № 3.
53. Ревенко О.А. Родительские права бывших супругов //Юрид. газ. – 2001. – Май (№20). – С.3.
54. Рощина Ж. Родительская очередь: Кто должен усыновить российских сирот //Ваше право: Юрид. газ. – 2005. - №2. – С. 13.
55. Рузакова О.А. Комментарий к семейному кодексу РФ /О.А. Рузакова. – М.: Эксмо, 2005.
56. Семейное право: Пособие для подготовки к экзамену. – М.: Юрайт-М, 2001.
57. Семейное право: Учебник для ВУЗов /Под ред. С.Н. Бондова. – М.: Юнити-Дана: Закон и право, 2002.
58. Семейный кодекс РФ: официальный текст по сост на 1 нояб 2004 г. – М.: Дашков и Ко, 2004 (ПНК ВИНИТИ).
59. Сердюк И. Процесс после развода //Ваше право: Юрид. газ. 2005. - №10. – С. 12.
60. Советское семейное право / Под ред. В.А. Рясенцева М., 1982.
61. Сорокина А. Приемная семья //Ваше право, 1999. - №9. – С. 12 – 13.
62. Тарусина Н.Н. Семейное право: Учебное пособие. – М.: Проспект, 2001.
63. Толстой В. Понятие семьи в советском праве // Сов. юстиция. 1969. № 19.
64. Хазова О.А. Брачный договор: опыт стран Запада // Дело и право. 2003. № 9.
65. Харчев А.Г. Брак и семья в СССР. М., 1994.
66. Харчев А.Г. Социология воспитания. М., 1990.
67. Холенева С. пасынки и падчерицы: Порядок четко определен законом // Ваше право: Юрид. газ. – 2004. - № 47-48. – С. 9.
68. Холенева С. По правилам опеки: Нужны ли попечителю полномочия? // Ваше право: Юрид. газ. – 2005. - №7. – С. 12.
69. Цатурова М.К. Русское семейное право XVI-XVIII вв. – М.: Юрид. Лит, 1991.
70. Чефранова Е. Имущественные отношения в российской семье. Практическое пособие. М., 1997.

### Приложение

#### Браки и разводы

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| годы | тысяч | | на 1000 чел. населения | |
| браков | разводов | браков | разводов |
| 1970 | 1319,2 | 396,6 | 10,1 | 3,0 |
| 1975 | 1495,8 | 483,8 | 11,1 | 3,6 |
| 1980 | 1464,6 | 580,7 | 10,6 | 4,2 |
| 1985 | 1389,4 | 574,0 | 9,7 | 4,0 |
| 1990 | 1319,9 | 559,9 | 8,9 | 3,8 |
| 1995 | 1075,2 | 665,9 | 7,3 | 4,5 |
| 1996 | 866,7 | 562,4 | 5,9 | 3,8 |
| 1997 | 928,4 | 555,2 | 6,3 | 3,8 |
| 1998 | 848,7 | 501,7 | 5,8 | 3,4 |
| 1999 | 911,2 | 532,5 | 6,3 | 3,7 |
| 2000 | 897,3 | 627,7 | 6,2 | 4,3 |
| 2001 | 1001,6 | 763,5 | 6,9 | 5,3 |
| 2002 | 1019,8 | 853,6 | 7,1 | 6,0 |
| 2003 | 1091,8 | 798,8 | 7,6 | 5,5 |

