

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное учреждение науки
«Институт Китая и современной Азии Российской академии наук»

Утверждаю
Директор ИКСА РАН
доктор филологических наук
К.В. Бабаев
30.08.2024 года



ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Сравнительно-правовые проблемы семейного права

Основная профессиональная образовательная программа
высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки
40.04.01 Юриспруденция
(профиль (магистерская программа): **Сравнительное правоведение**)

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

Подготовлено Центром сравнительного государственного права

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ОПРОС

Рекомендации по подготовке к теоретическому опросу

Подготовка к теоретическому опросу осуществляется на основе изучения учебной и дополнительной литературы.

Основная цель работы с литературой – это извлечение из текста необходимой информации, способствующей формированию профессиональных компетенций, в силу чего, главным правилом работы с текстом является сознательное усвоение прочитанного, критическое осмысление его содержания, в ходе которого происходит постепенное глубокое осмысление теоретических положений римского права, выделение основных идей, системы аргументов, наиболее ярких примеров и т.д., кроме того, обязательным правилом является выяснение значения незнакомых слов, терминов, выражений, неизвестных имен, названий.

Рекомендуется при работе с литературой осуществлять конспектирование теоретического материала по основным вопросам дисциплины путем составления опорного конспекта. Конспектирование позволит сосредоточить внимание студента на ключевых проблемах теории римского права, подготовиться к практическим занятиям по дисциплине, а также облегчить повторение освоенного материала при подготовке к экзамену.

Конспектирование представляет собой краткое и последовательное изложение содержания прочитанного. Для составления опорного конспекта целесообразно придерживаться следующих этапов работы:

- подготовительная работа: составление списка литературы и нормативных правовых актов, внимательное чтение текстов, подлежащих конспектированию;*
- составление глоссария: уточнение в справочной литературе непонятных слов и вынесением справочных данных в конспект;*
- составление плана опорного конспекта: выделить в прочитанном главное, составить план, представляющий собой перечень заголовков, подзаголовков, вопросов, последовательно раскрываемых затем в конспекте;*
- формулировка тезисов: тезис – это кратко сформулированное положение, для лучшего усвоения и запоминания материала следует записывать тезисы своими словами;*
- доказывание тезисов: тезисы, выдвигаемые в конспекте, нужно доказывать, поэтому в конспекте нужно отразить основные доводы, доказывающие истинность рассматриваемого тезиса, в этой части следует делать ссылки на положения нормативных правовых актов, в том числе, в конспекте целесообразно приводить примеры.*

Следует помнить, что главное в ответе на теоретический вопрос не объем, а содержание. В нем должны быть отражены основные принципиальные положения по теоретическому вопросу дисциплины. Не следует дословно воспроизводить содержание учебной литературы, основные положения целесообразнее излагать кратко, своими словами, заботясь о стиле и выразительности изложения.

Задание 1. Сроки исковой давности и иные сроки в семейном праве

Понятие «срок» в семейном праве применяется в двух значениях: либо определенный период (отрезок), либо момент во времени. С наступлением срока связываются определенные правовые последствия.

Семейное законодательство предусматривает следующие сроки:

- Определяющие момент возникновения, прекращения прав, обязанностей. Так, например, права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации брака в органах ЗАГС (п. 2 ст. 10 СК РФ). А точнее — с того момента, когда вступающие в брак ставят свою подпись в книге записи акта о заключении брака;
- обозначающие продолжительность прав, обязанностей. Родительские права и

обязанности лиц, состоящих в браке, возникают со дня рождения ребенка и прекращаются по достижении им возраста восемнадцати лет (совершеннолетия), а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях приобретения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия (п. 2 ст. 61 СК РФ);

- разрешительные, к числу которых СК относит возможность, по общему правилу, вступать в брак лицам, достигшим совершеннолетия (п. 1 ст. 13 СК РФ). Причем данный возрастной показатель разрешается снизить до 16 лет, а в виде исключения, с учетом особых обстоятельств, по закону субъекта РФ до достижения 16 лет (абз. 2 п. 2 ст. 13 СК РФ);

- запретительные, характерным признаком которых будет выражение — «не вправе». Но и оно также чаще всего обусловлено определенным сроком. Так, муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка (ст. 17 СК РФ). Следовательно, по истечении назначенных сроков подобного рода запрет перестает существовать;

- обязывающие чаще всего касаются своевременной пересылки документов, в частности решения суда в орган ЗАГС. Так, согласно п. 5 ст. 70 СК РФ суд в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав направляет выписку из этого решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Согласно ст. 195 ГК РФ, под исковой давностью понимается срок, в пределах которого лицо может защитить свое нарушенное право в судебном порядке. На требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, если срок для защиты нарушенного права установлен самим Семейным кодексом (ст. 9 СК РФ).

1. Супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации не было получено, вправе требовать признание такой сделки недействительной в судебном порядке, в течение *1 года, со дня когда он узнал или должен был узнать о ее совершении* (п.3 ст.35 СК РФ).

2. К требованиям бывших супругов о разделе общего имущества, брак которых расторгнут, применяется *3-х летний срок исковой давности*, который исчисляется *со дня когда разведенный супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общее имущество* (п.7 ст.38 СК РФ).

3. Если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ – инфекции, последнее вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным, в течение *1 года, со дня когда он узнал или должен был узнать о ее наличии* (п.4 ст.169 СК РФ).

4. В случае оспаривания записи об отце или матери, произведенной в отношении ребенка, родившегося до **1 марта 1996 года**, в соответствии со ст. 49 КоБС РСФСР, запись могла быть оспорена в течение года с того времени, когда лицу стало или должно было стать известным о произведенной записи.

Задание 2. Установление отцовства

В Российской Федерации порядок установления происхождения ребенка от отца зависит от семейного положения женщины: состоит ли она в браке или нет.

СК исходит из «презумпции отцовства» т. е из предположения того, что отцом ребенка является муж матери ребенка. Оспаривание презумпции отцовства допускается в соответствии со ст. 52 СК РФ в рамках искового производства.

Согласно п. 2 ст. 48 СК РФ отцом ребенка признается муж матери ребенка.

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

- *расторжения брака между родителями ребенка (с момента регистрации в книге записи актов гражданского состояния, а при расторжении в суде после 1 мая 1996 г. - с момента вступления решения суда в законную силу);*

- *признания судом брака недействительным (с момента вступления решения суда о признании брака недействительным в законную силу);*

- *смерти супруга или объявления его умершим (с момента вступления решения суда об объявлении супруга умершим в законную силу, если дата смерти не установлена в решении).*

Единым условием признания отцовства лица, состоящего в браке, при рождении ребенка его женой, является запись о браке. Если супруг (бывший) не согласен с признанием его отцом, то он вправе оспорить этот факт в судебном порядке в соответствии с п.1 ст. 52 СК РФ.

Добровольное установление отцовства.

П. 3 ст. 48 СК РФ: если ребенок рожден матерью, не состоящей в браке, отцовство может быть установлено путем подачи в орган ЗАГС отцом и матерью ребенка совместного заявления.

Добровольное установление отцовства – это юридический акт отца ребенка, не состоящего в браке с его матерью, направленный на возникновение правоотношений с ребенком.

Добровольное признание отцовства не допускается:

- по заявлению лица, признанного судом недееспособным;
- по заявлению опекуна лица, признанного судом недееспособным.

Это не распространяется на несовершеннолетних граждан, ограниченных судом в дееспособности (п. 3 ст. 62 СК РФ).

Порядок:

Совместное заявление (отца и матери) подается в ЗАГС по месту жительства одного из родителей или по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Такое заявление может быть подано как при государственной регистрации рождения ребенка, так и после.

Согласно ч. 2 п. 3 ст. 48 СК РФ родители будущего ребенка, не состоящие в браке, могут подать предварительно совместное заявление в ЗАГС по месту их жительства об установлении отцовства во время беременности матери.

Для этого требуется:

- наличие обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача заявления после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной (тяжелая болезнь, командировка, экспедиция).

- подтверждение факта беременности медицинской справкой

Оно может быть реализовано только после рождения ребенка. До рождения ребенка оно может быть отозвано любым из родителей.

В соответствии с п.3 ст. 48 СК РФ – возможно установление отцовства по индивидуальному заявлению отца, не состоящего в браке с матерью ребенка. Условия:

1. смерть матери, признании ее недееспособной, невозможности установления ее местонахождения или лишения родительских прав. Необходимо наличие документа, подтверждающего данные факты (свидетельство о смерти, решение суда о признании ее недееспособной, *решение суда о признании ее безвестно отсутствующей не требуется, достаточно документа, выданного ОВД по месту жительства, подтверждающий невозможность установления места ее пребывания*). Документы прилагаются к заявлению.

2. в отношении ребенка, не достигшего совершеннолетия, в вышеперечисленных случаях необходимо согласие органов опеки и попечительства. Если согласие органа опеки и попечительства отсутствует, то решение об установлении отцовства по заявлению отца может быть принято судом.

П. 4 ст. 48 СК РФ – мужчина вправе признать себя отцом своего совершеннолетнего ребенка. Требование: - только с согласия ребенка

- если он недееспособен, то опекуна или органа опеки и попечительства.

В случае эмансипации либо вступления в брак несовершеннолетний приобретает дееспособность в полном объеме, установление отцовства (материнства) в отношении такого несовершеннолетнего также допускается только с его согласия (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 мая 2017 г. № 16 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных с установлением происхождения детей»).

Установление отцовства в судебном порядке

Установления отцовства в судебном порядке (ст. 49 СК РФ) имеет место при наличии следующих обстоятельств:

- 1) Отсутствие зарегистрированного брака между родителями ребенка
- 2) Отсутствие совместного заявления родителей в загс об установлении отцовства

3) Отсутствие согласия органов опеки и попечительства на установления отцовства по заявлению отца ребенка в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места ее нахождения и лишения ее родительских прав.

Установление отцовства в судебном порядке вправе требовать:

- мать ребенка, если отец отказался от подачи совместного с матерью или самостоятельного заявления;
- отец ребенка, если мать отказалась подать совместное заявление или если мать умерла, признана недееспособной, лишена родительских прав, невозможно установить место ее нахождения и орган опеки и попечительства не дал согласие на установление отцовства;
- опекун (попечитель) ребенка
- лицами, на иждивении которых находится ребенок
- сам ребенок, по достижению совершеннолетия.

Срок исковой давности не предусмотрен. Отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка.

Исходя из даты рождения ребенка:

- Суд принимает любые доказательства, с достоверностью подтверждающих факт происхождения от конкретного лица ребенка, рожденного после введения в действие СК РФ (1 марта 1996 года и позднее) (ст. 49 СК РФ);
- Если ребенок родился до 1 марта 1996 года суд руководствуется ч. 2 ст. 48 КоБС, принимая во внимание совместное проживание и ведение до рождения ребенка общего хозяйства, совместное воспитание и содержание ребенка, доказательства с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства (Нормы действующего кодекса применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие (п.1 ст. 169 СК РФ)).

Для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, суд вправе назначить экспертизу, в том числе и молекулярно-генетическую, позволяющую установить отцовство (материнство) с высокой степенью точности. Вместе с тем заключение эксперта по вопросу о происхождении ребенка является одним из доказательств, оно не имеет для суда заранее установленной силы и подлежит оценке в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами (ч.2 ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК РФ, п. 20 и п.21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 мая 2017 г. № 16 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных с установлением происхождения детей»).

Задание 3. Понятие и основания недействительности брака

Ст.27 СК РФ – недействительным признается брак, заключенный с нарушением условий и (или) вопреки препятствиям, предусмотренных ст.12-14 и п.3 ст. 15 СК РФ, а также брак, заключенный без намерения супругов или одного из них создать семью (фиктивный брак).

Брак предполагается действительным и до признания его недействительным существует со всеми присущими законом браку последствиями.

Брак может быть признан недействительным только судом (п.2 ст.27 СК РФ). Таким образом, действует презумпция действительности брака.

Для признания брака недействительным достаточно наличия одного из этих оснований, но на практике их может быть несколько.

Перечень оснований для признания брака недействительным является исчерпывающим (ст.27 СК РФ):

1) отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак.

По аналогии с гражданским правом именуют пороком воли при заключении брака.

Порок воли может быть обусловлен различными причинами, основными, как правило, указаны в ст. 28 СК РФ:

- принуждение к заключению брака (применение или угроза применения физического или психического насилия);
- обман;
- заблуждение лица, вступающего в брак (неправильная представление о личности будущего супруга и обстоятельств вступления в брак, имеющих существенное значение);

- неспособность лица при заключении брака в силу своего состояния отдавать отчет в собственных действиях и руководить ими (наркотическое или алкогольное опьянение, тяжелое заболевание);

Для признания брака недействительным не имеет особого значения конкретные причины, обусловившие отсутствие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак т.к. в любом случае имеет место несоответствие формального выражения воли действительной вступающих в брак или ошибочное выражение их воли (нарушение ст.12 СК РФ).

2) **недостижение вступающими лицами (или одним из них) в брак, брачного возраста.** Государственная регистрация заключения брака с лицом, не достигшим брачного возраста и имеющим решения органа местного самоуправления о его снижении может явиться как результатом нарушений со стороны работников органа загса, так и обмана со стороны вступающих в брак (н: предоставление подложных сведений о возрасте).

Признание брака недействительным предопределяется интересами несовершеннолетнего, если (п.2 ст.29 СК РФ) суд может отказать в иске о признании такого брака недействительным, если этого: требуют интересы несовершеннолетнего супруга (н: несовершеннолетняя жена беременна или родила ребенка); отсутствие согласия несовершеннолетнего супруга на признании брака недействительным.

3) **состояние в другом зарегистрированном браке.** В данном случае нарушается принцип единобрачия. Во всех случаях признается недействительным только второй брак т.е. последующий. Но, если данное основание отпало к моменту рассмотрения судом дела о признании брака (расторгнут в органе загса или в суде), то второй брак может быть признан судом действительным (п.1 ст.29 СК РФ).

4) **заключение брака между близкими родственниками.** Родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, а также полнородными и неполнородными братьями и сестрами или между усыновителями и усыновленными (по ст.137 СК РФ их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению, если усыновление не отменено).

5) **заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства** в порядке ст.29 ГК РФ. Если после заключения брака лицо выздоравливает и признается дееспособным, то суд может признать такой брак действительным.

6) **сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, венерической болезни или ВИЧ инфекции.** Речь идет о сокрытии, но не сам факт наличия такого заболевания. Если лицо не скрывало, то и нет основания. В случае сокрытия этого факта, ставится под угрозу здоровье (а иногда и жизнь) другого супруга и будущего ребенка.

На требование о признании брака недействительным не распространяется исковая давность (п.1 ст.9 СК). *Исключение составляет случай*, когда одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого наличие венерической болезни или ВИЧ – инфекции (п.4 ст.169 СК РФ). Оспорить такой брак можно только в течении одного года со дня, когда супруг узнал или должен был узнать о сокрытии другим супругом при вступлении в брак венерической болезни или ВИЧ - инфекции.

7) **фиктивность брака.** Фиктивный брак – брак, заключенный без намерения супругов (одного из них) создать семью, а лишь в целях воспользоваться вытекающими из него последствиями и льготами имущественного или иного характера (право на жилую площадь, право на регистрацию по месту жительства супруга, право на имущество супруга в случае его смерти, право на пенсию и т.д.).

Внешнее выражение воли не соответствует ее внутреннему содержанию. В юридической литературе фиктивность брака приравнивается к мнимой сделке (в обоих случаях определенные юридические действия совершаются без намерения вызвать соответствующие правовые последствия, в данном случае без намерения создать семью).

Фиктивный брак следует отличать от:

- «несостоявшийся брак» - брак, заключенный с нарушением, правил (процедуры) его регистрации (н: брак, зарегистрированный в отсутствие одного из брачующихся, заочно, через уполномоченного лица, при предъявлении чужого паспорта и т.д.). Такой брак юридически не существует. Такой брак не нуждается в признании его недействительным. Актовая запись о таком браке аннулируется на основании судебного решения, вынесенного по иску заинтересованного

лица (ст.75 «Об актах гражданского состояния»). Учитывая это, нарушение установленных законом требований к порядку заключения брака (например, регистрация брака до истечения месячного срока со дня подачи заявления в орган записи актов гражданского состояния, если этот срок не был сокращен в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 11 СК РФ) не может являться основанием для признания брака недействительным. (п.23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»).

- «брак по расчету» - брак, заключенный из определенных корыстных побуждений со стороны одного или обоих супругов, однако с безусловной фактической целью создания семьи, а при заключении фиктивного брака такая цель отсутствует.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ (РАЗБОР КОНКРЕТНОЙ СИТУАЦИИ)

Рекомендации по решению практических заданий

При решении задачи необходимо применение знаний нормативного материала и судебной практики. Прежде чем приступить к решению, необходимо изучить соответствующие правовые акты. В решении нужно указать нормативную основу ответа. При этом приводить текст нормативного акта необходимо только в объеме, достаточном для аргументации выводов. В выводах по задаче необходимо соотносить нормативную модель решения с фактическими обстоятельствами разбираемого затруднения. Решение должно основываться на полном анализе обстоятельств, изложенных в условии. Позиция автора должна быть четкой; решение – развернутым и аргументированным. Работа должна содержать выводы, а также основные позиции рассуждений, посредством которых сформировались выводы. Решение задач не должно быть пространным. Необходимо оценить и проанализировать все факты, изложенные в задании. Если решение допускает вариативность, должны быть изложены все варианты.

Задание 4. Бездетные супруги Семеновы решили создать приемную семью и взять на воспитание нескольких детей. В каком порядке создается приемная семья? В чем отличие приемной семьи от усыновления и от опеки и попечительства?

Если ребенок по тем или иным причинам, в частности, перечисленным в п. 1 ст. 121 Семейного кодекса, остается без попечения родителей, защита прав и интересов таких детей возлагается на государство. В соответствии с п. 1 ст. 20 Конвенции ООН 1989 г. «О правах ребенка», ребенок, который временно или постоянно лишен своего семейного окружения, а также который в его собственных наилучших интересах не может оставаться в таком окружении, имеет право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством. Обязанность по осуществлению защиты прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, возлагается на органы опеки и попечительства. При этом деятельность иных организаций или физических лиц, направленная на выявление или устройство детей, оставшихся без попечения родителей, семейным законодательством не допускается. В соответствии с принципом приоритета семейного воспитания детей, государство и родители должны создать все необходимые условия для того, чтобы дети воспитывались в семье как наиболее подходящей среде воспроизводства новой жизни и формирования личности ребенка. Приоритет сохраняется даже тогда, когда ребенок не имеет родителей, в этом случае органы опеки и попечительства должны обеспечить семейное воспитание чему способствует усыновление (гл. 19 СК РФ), передача детей на воспитание в приемную семью (гл. 21 СК РФ).

В соответствии со ст. 146 СК РФ, к лицу (лицам) желающим стать приемными родителями законом предъявляются требования относительно возраста, состояния здоровья и иные предусмотренные законом требования. Так же, по общему правилу, указанные лица должны пройти соответствующую подготовку. Исключение закон делает в отношении близких родственников детей, а также лиц, которые являются или являлись усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено, и лиц, которые являются или являлись опекунами (попечителями) детей и которые не были отстранены от исполнения возложенных на них обязанностей (п. 1 ст. 146 СК РФ).

Правила подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством

Российской Федерации формах а таже правила создания приемной семьи и осуществления

контроля за условиями жизни и воспитания ребенка (детей) в приемной семье (утверждены Постановлением Правительства РФ от 18.05.2009 № 423 (ред. от 15.11.2019) «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан»). Граждане желающие стать приемными родителями, отвечающие вышеуказанным требованиям, должны обратиться с соответствующим заявлением в орган опеки и попечительства. По результатам рассмотрения заявления, орган опеки и попечительства принимает решение о возможности заявителей быть приемными родителями. После чего, лица желающие стать приемными родителями находят и устанавливают контакт с ребенком, которого они желают взять в семью. Далее, граждане, желающие стать приемными родителями, обращаются с заявлением о назначении их приемными родителями в отношении конкретного ребенка или конкретных детей. В случае если вышеуказанные лица отвечают всем необходимым требованиям, орган опеки и попечительства выносит решение о назначении заявителей приемными родителями. Количество детей в приемной семье, включая родных и усыновленных детей, не превышает, как правило, 8 человек.

Принятие органами опеки и попечительства вышеназванных актов позволяет лицам, желающим стать приемными родителями, заключить договор о приемной семье. В случае отказа органа опеки и попечительства заключить договор о приемной семье, указанное решение может быть обжаловано в суде. В рамках судебного разбирательства, орган опеки и попечительства должен будет представить доказательства, обосновывающие отказ. В ином случае договор должен быть заключен.

Возможность заключения такого договора предусматривается ст.152 СК РФ. Содержание договора о приемной семье составляют сведения о детях, передаваемых в приемную семью, срок действия, основания и последствия прекращения указанного договора, условия содержания, воспитания и образования детей, права и обязанности приемных родителей, права и обязанности органа опеки и попечительства по отношению к приемным родителям, а также размер вознаграждения приемных родителей, размер содержания, предоставляемого на каждого ребенка, меры социальной поддержки, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей (ст. 153.1 СК РФ). Содержанием договора о приемной семье, подлежащие согласованию, будут условия в большей степени конкретизирующего характера. Так, в соответствии с нормами семейного кодекса, договор о приемной семье может включать меры социальной поддержки (ст. 153.1 СК РФ). Стороны могут их конкретизировать, указав, в частности, даты предоставления автотранспорта для перевозки опекаемого. При этом следует учитывать, что соответствующие меры социальной поддержки должны быть предусмотрены нормативными актами субъекта РФ (См. Закон Свердловской области от 10.12.2005 № 116-ОЗ (ред. от 28.05.2018) «О размере вознаграждения, причитающегося приемным родителям, и мерах социальной поддержки, предоставляемых приемной семье, в Свердловской области»).

Устройство детей, оставшихся без попечения родителей, может иметь как временную, так и постоянную форму. Для применения той или иной формы устройства требуются различные правовые основания: решение органа опеки и попечительства, решение суда (усыновление), заключение договора (приемная семья). Некоторые требуют регистрации в органах записи актов гражданского состояния (усыновление) другие – нет.

Устройство ребенка без указания срока (постоянное) предполагает возникновение длительных, более того, пожизненных отношений ребенка с посторонними людьми, а потому может быть облечено лишь в правовую форму усыновления. Согласно ст. 137 СК РФ усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники

по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам).

Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов несовершеннолетних, а также в целях их воспитания. Опека (попечительство) осуществляется опекуном (попечителем) как правило безвозмездно. К одной из разновидностей временных форм устройства детей относится передача ребенка под опеку или попечительство по договору о

приемной семье. Опека и попечительство, осуществляемые по договору о приемной семье, предполагают получение вознаграждения. Размер вознаграждения, причитающегося приемным родителям, определяется договором о приемной семье в соответствии с законами субъектов Российской Федерации. В соответствии с нормами семейного законодательства денежные средства, выплачиваемые приемным родителям в качестве вознаграждения, отграничиваются от средств, предоставляемых на содержание ребенка, а также от иных мер социальной поддержки. Получаемое приемным родителем вознаграждение расходуется им на удовлетворение личных потребностей.

Задание 5. Алена Митресей расторгла брак с мужем. Раздел имущества не был произведен. Через два с половиной года она решила продать квартиру, купленную во время брака с мужем, но оформленную на ее имя. Работники регистрационной службы, увидев в паспорте печать о расторжении брака, попросили ее принести согласие бывшего мужа на продажу квартиры, мотивируя тем, что трехлетний срок исковой давности по разделу имущества еще не прошел.

Какое законодательство подлежит применению в данном случае – гражданское или семейное?

Применим ли срок исковой давности к возникшим правоотношениям? Правомерны ли действия работников регистрационной службы?

Согласно ст. 2 СК РФ семейное законодательство устанавливает порядок осуществления и защиты семейных прав, условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, определяет порядок выявления детей, оставшихся без попечения родителей, формы и порядок их устройства в семью, а также их временного устройства, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Таким образом, предметом регулирования семейного законодательства являются, в частности, имущественные отношения между членами семьи - супругами, другими родственниками и иными лицами. Семейное законодательство не регулирует отношения, возникающие между участниками гражданского оборота, не относящимися к членам семьи. Положения ст. 35 СК РФ в отношении получения нотариально удостоверенного согласия одного из супругов при совершении сделки по распоряжению недвижимостью другим супругом распространяются на правоотношения, возникшие между супругами, и не регулируют отношения, возникшие между иными участниками гражданского оборота, к которым относятся бывшие супруги. Согласно п. 2 ст. 253 ГК РФ распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом. В соответствии с п. 3 ст. 253 ГК РФ каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом.

Согласно ст. 195 ГК РФ под исковой давностью понимается срок, в пределах которого лицо может защитить свое нарушенное право в судебном порядке. На требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, если срок для защиты нарушенного права установлен самим Семейным кодексом. Согласно п. 7 ст. 38 СК РФ к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности. Согласно п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» течение трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут, следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского

состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ). Соответственно, бывший муж Алены Митресей может обратиться в суд с требованием о компенсации стоимости его доли в проданной квартире, в течение трех лет со дня, когда он узнает или должен будет узнать о совершенной его бывшей женой сделке.

Во время брака владение, пользование и распоряжение общим имуществом определяется положениями ст. 35 СК РФ. После расторжения брака бывшие супруги, если раздел имущества не был ими произведен, сохраняют статус участников совместной собственности, но регламентация будет осуществляться нормами ГК РФ. На момент заключения сделки Аленой Митресей брак был расторгнут, получение нотариального согласия на отчуждение бывшим супругом доли в праве собственности на квартиру не требовалось. Соответственно, действия работников регистрационной службы не правомерны.

Задание 6. Кошкина при заключении брака с Мышкиным попросила присвоить ей составную фамилию (то есть, к своей фамилии присоединить фамилию мужа через дефис). Работники органа загс отказали, заявив, что супругам присваиваются одинаковые фамилии. Кроме того, будущие супруги составили брачный договор, в котором Кошкина обещала не выходить после свадьбы на работу в стриптиз-бар (что было обусловлено ревностью Мышкина), и никогда не посещать город Санкт-Петербург, где проживает ее первый муж. Мышкин обещал нанять домработницу, и в случае рождения ребенка – нанять няню. Кроме того, по условиям брачного договора, инициатор развода лишается права на долю в имуществе. Нотариус отказался удостоверить их брачный договор, сославшись на его несоответствие закону. *Есть ли основания для обжалования действий нотариуса? Проанализируйте ситуацию в соответствии с нормами действующего российского законодательства с учетом сложившейся правоприменительной практики.*

Права и обязанности супругов подразделяются на две группы: личные неимущественные и имущественные.

Согласно п. 3 ст. 1 СК РФ одним из принципов семейного законодательства является равенство прав супругов в семье. Пунктом 1 ст. 31 СК РФ также закреплено, что каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Данные принцип относится к основополагающему праву человека.

В соответствии с п. 1 ст. 32 СК РФ при заключении брака супруги по своему желанию выбирают фамилию одного из них в качестве общей фамилии, либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию, либо, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации, присоединяет к своей фамилии фамилию другого супруга.

Согласно п. 2 ст. 28 Федерального закона от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» в качестве общей фамилии супругов может быть записана фамилия одного из супругов или, если иное не предусмотрено законом субъекта Российской Федерации, фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. Общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом.

Вместе с тем субъекты Российской Федерации вправе принимать иные законодательные решения по этому вопросу, поскольку семейное законодательство отнесено к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов (п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ). Общим запретом на соединение фамилий супругов является двойная добрачная фамилия одного из будущих супругов.

Таким образом, отказ органов ЗАГС в присвоении двойной фамилии супругам не основан на нормах права. Вместе с тем и порядок образования двойной фамилии лиц, вступающих в брак, императивно установлен: первой записывается фамилия мужа.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК РФ).

Из содержания ст. 42 СК РФ следует, что брачным договором супруги вправе определить положения, касающиеся имущественных отношений, например, свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них

семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака.

В брачном договоре супруги включили следующие условия: 1. Кошкина обещала не выходить после свадьбы на работу в стриптиз-бар (что было обусловлено ревностью Мышкина), 2. Кошкина обязалась не посещать город Санкт-Петербург, где проживает ее первый муж. 3. Мышкин обещал нанять домработницу, и в случае рождения ребенка – нанять няню. 4. Инициатор развода лишился права на долю в имуществе.

Поскольку в соответствии с положениями п. 3 ст. 42 СК РФ брачным договором не могут регулироваться личные неимущественные отношения, условия о невыходе работы в стриптиз-бар, а также о непосещении города Санкт-Петербург не могут быть включены в брачный договор. Кроме того, данные ограничения противоречат основным принципам семейного законодательства (ст. 1, 31 СК РФ).

Условие об обязанности Мышкина нанять домработницу, а в случае рождения ребенка — няню, не противоречит положениям ст. 42 СК РФ. Данное условия закрепляет порядок несения супругами семейных расходов, а значит может быть включено в брачный договор.

Условие о лишении инициатора развода права на долю в имуществе следует рассматривать как ограничение правоспособности, а также по существу ставит одного из супругов в крайне неблагоприятное положение и противоречит основным началам семейного законодательства.

Исходя из вышеизложенного, супруги могли включить условие о порядке несения каждым из супругов семейных расходов, а значит отказ нотариуса удостоверить договор с такими условиями не правомерен.

Недействительность отдельных условий не влечет признание недействительным всего договора.

Как указано в статье 49 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате», заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариусом действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об этом жалобу в районный суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы (нотариуса, занимающегося частной практикой).

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Промежуточная аттестация проходит в форме экзамена, по билетам, включающим в себя два практических задания (задачи). Каждая задача экзаменационного билета нацелена на проверку всех уровней учебной цели, достигаемых при изучении дисциплины.

Рекомендации по решению задач экзаменационного билета:

1) внимательно изучить, усвоить условие задачи, сущность возникшего спора и обстоятельства дела; при этом в задачу не следует вводить дополнительные («собственные») данные, основанные на различных предположениях;

2) определить, к какой теме курса относится задача;

3) сформулировать подлежащие решению вопросы, уяснить поставленные вопросы;

4) определив тему, нужно вспомнить ее теоретическое содержание, соответствующие нормативные акты и отыскать необходимые нормы для разрешения ситуации.

При этом необходимо доказать, что именно данная норма права подлежит применению к рассматриваемым отношениям. При решении задачи следует давать ответ на каждый поставленный вопрос.

Представляя свой вариант решения, студент кратко излагает обстоятельства дела, дает юридическую оценку доводам сторон и обосновывает. Если в задаче уже приведено решение суда или иного органа, то требуется оценить его обоснованность и законность. Помимо этого, необходимо ответить на теоретические вопросы, поставленные в задаче в связи с предложенной ситуацией.

Задание: Родители Светланы Громовой погибли. Родная сестра матери Светланы обратилась в юридическую консультацию с вопросом, как она может официально принять Светлану на воспитание в семью, чтобы считаться законным представителем девочки, но

при этом не усыновлять ее. Дайте правовую оценку ситуации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с принципом приоритета семейного воспитания детей, государство и родители должны создать все необходимые условия для того, чтобы дети воспитывались в семье как наиболее подходящей среде воспроизводства новой жизни и формирования личности ребенка. Приоритет сохраняется даже тогда, когда ребенок не имеет родителей, в этом случае органы опеки и попечительства должны обеспечить семейное воспитание чему способствует, в частности, усыновление (гл. 19 СК РФ), передача детей на воспитание в приемную семью (гл. 21 СК РФ).

В рассматриваемом случае речь может идти о такой форме устройства детей, оставшихся без попечения родителей, как передача под опеку (попечительство). Опека (попечительство) предполагает только индивидуальное оказание помощи, ухода и попечения со стороны определенного физического лица (определенных лиц), а также воспитание подопечного ребенка. Опека (попечительство) осуществляется опекуном (попечителем) безвозмездно или на условиях встречного предоставления и состоит в выполнении им (опекуном (попечителем)) юридических и (или) фактических действий в интересах ребенка. В зависимости от возраста Светланы над ней может быть установлена опека или попечительство. Опека - форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан), при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия. Попечительство - форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со ст. 30 ГК РФ.

Согласно п. 6 ст. 145 СК РФ устройство ребенка под опеку или попечительство допускается по договору об осуществлении опеки или попечительства (в том числе по договору о приемной семье либо в случаях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, по договору о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании)). Опека или попечительство по договору устанавливается на основании акта органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя и осуществляется возмездно (п. 2 ст. 14 ФЗ «Об опеке и попечительстве»). Приемная семья - разновидность опеки или попечительства над ребенком или детьми, которая осуществляется по договору о приемной семье, заключаемому между органом опеки и попечительства и приемными родителями или приемным родителем, на срок, указанный в этом договоре. К отношениям, возникающим из договора о приемной семье, применяются положения главы 20 СК РФ. К отношениям, возникающим из договора о приемной семье, в части, не урегулированной СК РФ, применяются правила гражданского законодательства о возмездном оказании услуг постольку, поскольку это не противоречит существу таких отношений (ст. 152 СК РФ). С точки зрения внутренних отношений опеки и попечительства (отношений между подопечным ребенком и принимающим ребенка в семью физическим лицом) договоры о патронате не имеют отличий от договоров о приемной семье. Отличия между этими видами опеки (попечительства) в основном сводятся к объему и характеру государственной поддержки семьи опекуна (попечителя).

Тетя Светланы Громовой может быть назначена опекуном (попечителем) при условии соответствия требованиям ст. 35 ГК РФ и ст. 146 СК РФ. Следует учитывать также, что устройство ребенка под опеку или попечительство осуществляется с учетом его мнения. Назначение опекуна ребенку, достигшему возраста десяти лет, осуществляется с его согласия п. 4 ст. 145 СК РФ.

После принятия Светланы Громовой под опеку (попечительство) ее тетя:

1. имеет право и обязана воспитывать Светлану, заботиться о ее здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, выбирая способы воспитания, с учетом мнения Светланы и рекомендаций органа опеки и попечительства (ст. ст. 57, 65, 148.1 СК РФ). Исполняя эту обязанность, опекун вправе в соответствии с п. 1 ст. 37 ГК РФ производить необходимые расходы за счет сумм, причитающихся ребенку в качестве его дохода. Пособия, выплачиваемые на

содержание ребенка, его пенсия или иной доход могут быть израсходованы опекуном исключительно в указанных целях.

2. вправе требовать на основании решения суда возврата Светланы от любых лиц, удерживающих ее у себя без законных оснований (п. 4 ст. 148.1 СК РФ).

3. обязана проживать совместно со своей подопечной. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного (п. 2 ст. 35 ГК РФ).

4. обязана обеспечить получение Светланой общего образования, при этом имеет право выбора образовательной организации, формы получения образования и формы обучения с учетом мнения подопечной до получения ею основного общего образования (п. 6 ст. 148.1 СК РФ).

5. не вправе препятствовать общению Светланы с другими родственниками, за исключением случаев, если такое общение не отвечает интересам ребенка (п. 5 ст. 148.1 СК РФ).

6. обязана осуществлять представительство и защиту прав и интересов Светланы. Опекун совершает сделки от имени малолетних граждан (за исключением тех сделок, которые в соответствии с п. 2 ст. 28 ГК РФ малолетние в возрасте от шести до 14 лет вправе совершать самостоятельно). Попечитель лишь дает согласие подопечному на совершение сделок, кроме тех сделок, которые перечислены в п. 2 ст. 26 ГК РФ.