

брачно – семейных отношений, за исключением споров, затрагивающих права и интересы несовершеннолетних».

*Д.В. Штыков**

ПРАВОВОЕ ЗНАЧЕНИЕ СОГЛАСИЯ РОДИТЕЛЕЙ В СЕМЕЙНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ

Одним из основополагающих принципов семейного законодательства является принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию (п. 3 ст. 1 Семейного кодекса Российской Федерации¹ (далее – СК РФ)). Названный принцип конкретизируется в нормах, посвященных регулированию прав и обязанностей всех субъектов семейно – правовых отношений: родителей, детей, супругов, других членов семьи.

О.Ю. Ильина в работе «Интересы ребенка в семейном праве Российской Федерации»² выделяет следующие основные принципы осуществления родительских прав:

- сочетание родительских прав и обязанностей по отношению к детям (п. 1 ст. 65 СК РФ);
- невозможность отказа от родительских прав;
- недопустимость злоупотребления родительскими правами (п. 1 ст. 65 СК РФ);
- равенство прав и обязанностей обоих родителей (п. 1 ст. 61 СК РФ);
- учет родителями собственных интересов.

Согласно п. 2 ст. 65 СК РФ решение вопросов воспитания и образования детей осуществляется по взаимному согласию обоих родителей, исходя из интересов детей и с учетом их мнения. Соглашусь с Л.М. Пчелинцевой, которая выделяет указанное положение в качестве самостоятельного принципа института осуществления родительских прав³.

* Дмитрий Викторович Штыков – аспирант кафедры гражданского права ТвГУ.

¹ «Семейный кодекс Российской Федерации» от 29.12.1995 N 223 – ФЗ, принят ГД ФС РФ 08.12.1995.

² Ильина О.Ю. Интересы ребёнка в семейном праве Российской Федерации. М., 2006.

³ Пчелинцева Л.М. Правовые аспекты воспитания и обучения несовершеннолетних // Журн. российского права. 2003. № 2.

Наиболее тесно принцип осуществления родительских прав по взаимному согласию родителей связан с таким принципом, как равноправие родителей в их правах и обязанностях. Поскольку родители наделены равными правами и обязанностями по воспитанию своих детей, предполагается, что и осуществлять их они должны в одинаковом объеме¹. В научной литературе высказывается мнение, согласно которому выражение взаимного согласия является одной из форм реализации принципа равноправия родителей².

По моему мнению, несмотря на очевидную взаимосвязь указанных положений, принцип осуществления родительских прав по взаимному согласию носит самостоятельный характер и является конкретизацией такого общетраслевого принципа, как разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию (п. 3 ст. 1 СК РФ).

Как справедливо указывает О. В. Кузнецова в работе «Принципы семейного права» этот принцип выражается и в предоставлении членам семьи свободы выбора определенной модели поведения.

Согласно п. 2 ст. 65 СК РФ все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

Воспитание детей — это длительный процесс воздействия на детей, который выражается в совершении родителями целенаправленных действий, предполагающих достижение определенного результата, бессознательном воздействии на ребенка в процессе общения родителей и ребенка и влиянии, которое оказывает на ребенка поведение и пример родителей. Законодатель закрепил максимально широкий круг вопросов, которые должны решаться по взаимному согласию родителей, так как практически любое взаимодействие родителя и ребенка подпадает под понятие воспитания.

По общему правилу родители свободны в воспитании своих детей, они самостоятельно выбирают формы и методы воспитания. Важно, чтобы воспитательные меры были

¹ Власова М.В. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М., 2007.

² Асланов Х.Г. «Выражение взаимного согласия как форма реализации принципа равноправия родителей» // Юрист. 2008. N 2.

направлены на защиту интересов детей, не причиняли вреда их психическому и физическому здоровью и были результатом согласованной воли родителей. Изложенное свидетельствует о расширении диспозитивного начала в регулировании основных начал осуществления родителями их прав.

Вопросы воспитания и обучения детей могут решаться обоими родителями по их взаимному согласию, одним из родителей с согласия или одобрения другого.

Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд (п. 2 ст. 65 СК РФ).

Таким образом, по общему правилу согласие родителей в вопросах воспитания детей достигается ими самостоятельно, без вмешательства представителей власти. Однако если разногласия носят серьезный характер и родители не могут или не желают урегулировать их в частном порядке, то они могут прибегнуть к помощи суда или органа опеки и попечительства в их разрешении. Основная цель названных органов в данной ситуации – это не урегулирование разногласий родителей, а именно разрешения вопросов, исходя из интересов ребенка, путем принятия властного решения, даже в случае, если один из родителей будет не согласен с ним. Таким образом, в данной ситуации решение суда или органа опеки и попечительства как бы согласие родителей. Так, согласно п. 4 ст. 58 СК РФ при отсутствии соглашения между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Орган загса вносит соответствующую запись по указанию органа опеки и попечительства (ст. 18 ФЗ «Об актах гражданского состояния»¹).

Комплексный анализ норм семейного законодательства позволяет выявить следующие случаи детализации и придания особого правового значения «согласию» родителей.

1. Требуется согласие обоих родителей.

Как уже было отмечено, общим принципом осуществления родительских прав является решение всех вопросов, касающихся воспитания и образования детей, по взаимному согласию родителей, исходя из интересов детей и с учетом их мнения.

¹ Федеральный закон от 15.11.1997 № 143 – ФЗ «Об актах гражданского состояния».

Однако законодателем особо отмечены те случаи, когда выявление согласия обоих родителей носит обязательный характер. Это, как правило, обусловлено тем, что в указанных случаях решаются основные, важнейшие вопросы воспитания и взаимоотношения родителей и детей.

1) Согласно п. 1 ст. 129 СК РФ для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей. При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, необходимо также согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии родителей или опекунов (попечителей) – согласие органа опеки и попечительства.

Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам) (п. 2 ст. 137 СК РФ). В связи с тем, что усыновление прекращает права и обязанности родителей и детей (п. 2 ст. 137 СК), предполагается не только правовой, но и фактический разрыв биологического родителя и ребенка, для усыновления требуется согласие родителей ребенка.

Учитывая важнейший характер и глобальность правовых последствий согласия родителей на усыновление ребенка, законодательство предусматривает право родителей отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении. В исключительных случаях, когда согласие не может быть получено по объективным причинам или получение согласия нецелесообразно в связи с личностными качествами родителей (одного из них) согласие родителей ребенка его усыновление не требуется. Согласие родителей ребенка на его усыновление не требуется, если его родители:

- неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими;
- признаны судом недееспособными;
- лишены судом родительских прав;
- по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания (ст. 130 СК РФ).

2) Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно,

могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию (п. 4 ст. 60 СК РФ).

Если родители и дети проживают совместно, они вправе владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию, строя свои отношения на доверии, соотнося их со сложившимся в данной семье укладом. На практике, как правило, вопрос о владении и пользовании имуществом по взаимному согласию может возникать лишь применительно к дорогостоящим вещам (ювелирные украшения матери, домашний кинотеатр, автомобиль отца или мотоцикл сына – подростка и т.п.), но и в этом случае получение согласия собственника носит скорее не правовой, а моральный характер¹.

К собственности ребенка относятся те вещи, которые были приобретены или подарены ему исключительно для удовлетворения его личных потребностей, – одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.

3) Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается по взаимному согласию путем заключения соответствующего соглашения родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей (п. 3 ст. 65 СК РФ).

По общему правилу местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов (п. 2 ст. 20 ГК РФ).

Вопросы, связанные с определением места жительства ребенка при раздельном проживании родителей, наиболее важные и сложные. Именно то, с кем и где проживает несовершеннолетний, подчас во многом определяет его дальнейшую судьбу². Законодатель дает возможность родителям решить указанный вопрос по взаимному согласию путем заключения соответствующего соглашения, определяющего место

¹ Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова, М., 2006.

² Гюрджан, О.М. Григорян Э.А. О некоторых вопросах, связанных с определением места жительства ребенка» // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. N 5.

жительства несовершеннолетнего. Тем не менее зачастую родители либо не могут прийти к единому мнению по этому вопросу, либо впоследствии пересматривают его и/или нарушают ранее достигнутое соглашение. В подобных спорных ситуациях место жительства ребенка и порядок осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, определяются в судебном порядке.

4) При раздельном проживании родители могут заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Если же родители не могут прийти к соглашению, то спор разрешается судом по требованию родителей или одного из них (п. 2 ст. 66 СК РФ).

Соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, может быть заключено родителями, как состоящими в браке друг с другом, так и не состоящими в браке. На практике названное соглашение заключается, как правило, при расторжении брака. При наличии у супругов общих несовершеннолетних детей брак может быть расторгнут только в судебном порядке (ч. 1 ст. 21 СК РФ). В этом случае заключается соглашение, именуемое согласно ст. 23 СК соглашением о детях. В нем родители могут предусмотреть, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, порядок выплаты средств на содержание детей и размеры этих средств (п. 1 ст. 24 СК РФ).

Как справедливо отмечает Ю.П. Свит, при изучении правовой природы соглашения о детях важно ответить на вопрос, является ли указанное соглашение самостоятельным видом соглашений, предусмотренных в семейном законодательстве, или это собирательное понятие, включающее соглашение о месте жительства детей и соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей.

Соглашение о детях упоминается в Семейном кодексе в связи с решением вопроса о расторжении брака в суде. Из этого можно сделать вывод, что в иных случаях соглашение о детях заключаться не может. При необходимости урегулировать вопросы содержания, проживания, участия в воспитании ребенка могут быть заключены соответственно соглашения об уплате алиментов (ст. 99 СК), о месте жительства ребенка (п. 3 ст. 65 СК), о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК). Однако представляется, что указанные выше соглашения могут быть

объединены в одном письменном документе при условии его нотариального удостоверения¹.

5) Если родители не состоят в браке между собой, запись об отце ребенка производится в том числе по совместному заявлению отца и матери ребенка (п. 2 ст. 51 СК РФ).

На отцов, не состоящих в браке с матерью ребенка, презумпция отцовства не распространяется. В связи с этим запись органов загса об отце может быть сделана при взаимном волеизъявлении отца и матери ребенка. При этом, как верно отмечает О.Ю. Ильина, фактически возможность установления отцовства в добровольном порядке зависит от усмотрения женщины, именно она решает, давать согласие на такое установление или нет. Подписывая соответствующее заявление, она как бы соглашается с тем, что отцом ее ребенка действительно является этот мужчина².

В случае если мать ребенка отказывается от подписания такого заявления, отцовство может быть установлено в судебном порядке. П. 2 ст. 51 СК РФ также допускает возможность подачи заявления об установлении отцовства, подписанного только отцом ребенка. Такая ситуация может возникнуть, например, в случае, если местонахождение матери неизвестно или она умерла. Однако в случае отказа органов загса в установлении отцовства по такому заявлению отцу придется все – таки обращаться в суд с иском об установлении отцовства.

6) Перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия – на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия в порядке, предусмотренном законом (п. 3 ст. 58 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»³).

Нормы ст. 59 СК РФ конкретизируют данное положение. До достижения ребенком четырнадцати лет (то есть в лиц, обладающих дееспособностью малолетних) имя и фамилия ребенка могут быть изменены по решению органов опеки и

¹ Свит Ю.П. Соглашение о детях как способ определения судьбы детей при расторжении брака // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. N 5.

² Ильина О.Ю. Права отцов: де – юре и де – факто. М., 2007

³ Федеральный закон от 15.11.1997 N 143 – ФЗ «Об актах гражданского состояния».

попечительства на основании совместной просьбы родителей. То есть инициатива в изменении имени и фамилии в указанном случае может исходить только от родителей ребенка. Что касается несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, то изменение имени и фамилии происходит на основании их заявления, однако с согласия родителей.

7) Размер, условия и порядок выплаты алиментов могут быть определены по взаимному согласию родителей путем заключения соглашения об уплате алиментов (ст. 99, 100 СК РФ). Указанное соглашение может быть изменено или расторгнуто в любое время по взаимному согласию сторон (п. 2 ст. 101 СК РФ).

Как верно отмечает А. М. Нечаева, обеспечение ребенка средствами к жизни – естественное право ребенка и соответствующая обязанность родителей¹. В данном случае соглашение об уплате алиментов может выступать не только как выражение согласия родителей на выплату в определенном ими размере денежных средств на содержание ребенка, но и как способ предотвращения конфликта между ними, его устранения на добровольных началах.

Отсутствие возможности изменить или расторгнуть соглашение об уплате алиментов, заключенного родителями несовершеннолетних детей, направлено на защиту прав и законных интересов детей и на поддержание определенного уровня жизни ребенка.

8) Выезд несовершеннолетнего за границу РФ для постоянного проживания осуществляется при согласии обоих родителей.

Данная ситуация возможна в случае, если один из родителей вступает в брак с гражданином иностранного государства или уезжает в иностранное государство для постоянного проживания. Следует отметить, что прямого урегулирования порядка выезда несовершеннолетнего за границу для постоянного проживания в законодательстве не содержится. В связи с этим применяются положения ст. 20, 21 ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», согласно которым для выезда ребенка за границу достаточно согласия одного из родителей.

¹ Нечаева А.М. Семейное право: актуальные проблемы теории и практики. М., 2007.

Однако, как правило, для оформления въездных документов посольства иностранных государств требуют разрешение на выезд от родителя, не проживающего совместно с ребенком. В случае согласия второго родителя на выезд несовершеннолетнего на постоянное место жительства за пределы Российской Федерации такое согласие оформляется нотариально заверенным заявлением. При этом, в отличие от временных выездов, в заявлении следует указать, что согласие дается на выезд для постоянного проживания за границей. В случае несогласия или невозможности получить согласие второго родителя на выезд несовершеннолетнего ребенка на постоянное место жительства в другую страну необходимо обратиться в суд за получением разрешения на выезд несовершеннолетнего гражданина¹.

2. Требуется согласие одного из родителей

В определенных законом случаях отдельные вопросы воспитания детей могут быть решены по согласию только одного родителя, без согласия или учета мнения другого.

1) Согласно п. 2 ст. 59 СК РФ, если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. Законодательная формулировка «учет мнения» в данном случае свидетельствует о том, что выражение согласия родителем, не проживающим с ребенком, носит некий факультативный характер. Приоритет в решении вопросов воспитания отдан родителю, непосредственно проживающему с ребенком. При этом в п. 1 ст. 66 СК РФ указано, что родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании, решение вопросов получения ребенком образования. В связи с изложенным названное положение п. 2 ст. 59 СК РФ, с моей точки зрения, в некоторой степени необоснованно ограничивает возможность осуществления родительских прав родителя, не проживающего с ребенком. Важнейшее значение имеет установление причины раздельного проживания родителей, сам

¹ Гюрджан О.М., Григорян Э.А. О некоторых вопросах, связанных с определением места жительства ребенка // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. N 5.

факт отдельного проживания родителя и ребенка не может являться основанием для указанного ограничения.

В научной литературе также отмечается, что, поскольку законодатель не связывает каких – либо ограничений в родительских правах с расторжением брака, а также с тем, с кем именно из родителей проживает ребенок, отдельно проживающий родитель имеет равные с другим родителем права на участие в воспитании ребенка¹.

В п. 2 ст. 59 указано, что учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным, а также в случаях уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка. Более целесообразным представляется изложение указанной нормы в следующей редакции: «Если родители проживают отдельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с согласия другого родителя. Получение согласия другого родителя не обязательно при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным, а также в случаях уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка».

2) Отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями ребенка в книге записей рождений по заявлению любого из них (п. 1 ст. 51 СК РФ).

В этом случае органы записи актов гражданского состояния могут внести запись о родителях ребенка по заявлению любого из них по предъявлении им копии медицинского документа и свидетельства о браке.

В отношении мужчины, состоящего в браке с матерью ребенка, действует презумпция отцовства: он считается отцом всех рожденных его женой детей, пока не опровергнет это в судебном порядке.

При этом возможна следующая ситуация: родители фактически супружеские отношения не поддерживают, проживают отдельно, но по каким – либо причинам не регистрируют расторжение брака в установленном законом

¹ Свит Ю.П. Соглашение о детях как способ определения судьбы детей при расторжении брака // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. N 5.

порядке. В этом случае органы записи актов гражданского состояния также обязаны записывать в качестве отца ребенка мужа матери ребенка, даже если мать и отец ребенка представят совместное заявление с просьбой указать в качестве отца ребенка данного мужчину¹.

Таким образом, для записи в качестве отца ребенка достаточно согласия на это любого из родителей.

3. Согласие родителей (одного из них) не требуется

Ввиду диспозитивного характера норм семейного права законодатель специально устанавливает круг особых вопросов, при разрешении которых требуется согласие родителей или одного из них. Во всех прочих ситуациях оно либо резюмируется, либо не требуется.

Особенности распоряжения имуществом, заключения сделок и трудового договора несовершеннолетними, порядок и случаи эмансипации несовершеннолетних не рассматриваются в данной работе ввиду того, что указанные действия происходят в рамках гражданских или трудовых правоотношений и регулируются нормами гражданского права.

Ниже рассмотрены некоторые случаи, когда по смыслу семейно – правового законодательства согласие родителей или одного из них не требуется для возникновения семейно – правовых правоотношений с участием их ребенка.

1) Если родители не состоят в браке между собой, запись о матери ребенка производится по заявлению матери (п. 2 ст. 51 СК РФ).

В этом случае данные о матери записываются органами записи актов гражданского состояния по заявлению матери и на основании медицинского свидетельства, иных медицинских документов². В ст. 14, 17 ФЗ «Об актах гражданского состояния» указано, что запись о матери ребенка производится на основании документов о рождении, установленной формы, выданных медицинской организацией, или заявления о рождении ребенка лица, присутствующего при родах, в случае, если роды происходили вне стен медицинской организации, заявление матери при этом не требуется. Таким образом, запись о матери

¹ Ильина О.Ю. Права отцов: де – юре и де – факто. М., 2007.

² Вишнякова А.В. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, М., 2008.

ребенка производится на основании представленных документов вне зависимости от ее согласия.

2) Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав, а также в случае установления отцовства в отношении совершеннолетнего лица, устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия – по решению суда (ч. 2 ст. 51 СК РФ). При этом согласие матери ребенка не требуется, за исключением случаев, если она является опекуном опекуном недееспособного ребенка, достигшего совершеннолетия.

3) Вступление в брак несовершеннолетними до достижения брачного возраста возможно с согласия их родителей.

В качестве одного из обязательных условий заключения брака СК РФ предусматривает достижение брачного возраста лицами, вступающими в брачный союз. В соответствии с п. 1 ст. 13 Семейного кодекса Российской Федерации установлен единый брачный возраст для обоих полов – 18 лет.

При наличии определенных уважительных причин в брак могут вступать лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста, с разрешения органа местного самоуправления по месту жительства этих несовершеннолетних лиц. Важно отметить, что согласие родителей таких брачующихся не требуется, с просьбой на получение разрешения обращаются сами несовершеннолетние граждане. Как верно отмечает И.А. Косорева, такой подход законодателя не совсем оправдан, поскольку в основном несовершеннолетние, даже достигнув шестнадцатилетнего возраста, еще не способны вести самостоятельную жизнь, материально зависят от родителей, а «родительская власть» распространяется на детей до их совершеннолетия, т.е. до достижения 18 лет. Участие родителей, усыновителей и иных законных представителей в решении вопроса о снижении брачного возраста представляется правильным ввиду естественной зависимости от них несовершеннолетних¹.

¹ Косорева И.А. К вопросу о брачном возрасте // Бюллетень нотариальной практики, 2008. N 3.

В виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено вступление в брак до достижения возраста шестнадцати лет. Порядок и условия, при наличии которых может быть разрешено гражданам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, вступать в брак, устанавливаются законами субъектов Российской Федерации.

Анализ норм регионального законодательства свидетельствует о том, что единый подход к решению вопроса о том, является ли необходимым согласие родителей таких несовершеннолетних на вступление детей в брак, отсутствует. Так, Законом Калужской области «О порядке и условиях вступления в брак на территории Калужской области лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста» предусмотрено, что заявление о разрешении вступить в брак лицу, не достигшему возраста шестнадцати лет, подается его родителями или лицами, их заменяющими. При отсутствии заявления родителей (родителя) или лиц, их заменяющих, либо при наличии разногласий между ними и желающими вступить в брак заявлении лица, не достигшего возраста шестнадцати лет, о ходатайстве перед Губернатором Калужской области о разрешении на вступление в брак рассматривается главой муниципального образования с согласия органа опеки и попечительства по месту жительства несовершеннолетних.

Закон Владимирской области «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших шестнадцати лет» не устанавливает в качестве условия разрешения на вступление в брак указанных лиц наличие согласие на это их родителей.

Данные различия в нормативном регулировании субъектами Российской Федерации вопроса вступления в брак лиц, не достигших шестнадцати лет, обусловлены не спецификой развития и культурной жизни различных регионов, а отсутствием правового регулирования указанного вопроса на уровне федерального законодательства.

Важным является вопрос о форме, в которой должно быть выражено согласие родителей или одного из них в семейных правоотношениях. Можно выделить следующие формы: устная; письменная; письменная, заверенная нотариально.

Согласно п. 2 ст. 65 СК РФ решение всех вопросов воспитания и образования детей осуществляется по взаимному согласию обоих родителей. Ввиду диспозитивного характера норм семейного законодательства в большинстве случаев законом не

предъявляется специальных требований к форме выражения согласия.

Вопросы воспитания и обучения детей могут решаться обоими родителями по их взаимному согласию или одним из родителей с согласия или одобрения другого. В первом случае родители, как правило, выражают свое согласие в устной форме. Во втором случае согласие может быть также выражено родителями в устной форме либо путем совершения конклюдентных действий (например, кивком). В случае, если один из родителей никак не проявляет свое несогласие по отношению к действиям другого, это может свидетельствовать в том числе о «молчаливом согласии», т. е. об отсутствии несогласия.

Согласно п. 4 ст. 60 СК РФ дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию. Как правило, в ситуации, когда родители и дети пользуются имуществом друг друга, необходимости в получении такого согласия не возникает, оно презюмируется. Закон не устанавливает требований к форме, в которой данное согласие должно быть выражено. Следовательно, данное согласие может быть выражено в устной форме, за исключением установленных действующим законодательством случаев.

В тех случаях, когда факт наличия или отсутствия согласия приобретает характер юридического факта и может в значительной степени повлиять на дальнейшую судьбу ребенка, законом устанавливаются особые требования к форме выражения такого согласия.

Так, например, при расторжении брака в судебном порядке супруги (родители) вправе представить на рассмотрение суда соглашение о детях, в котором они вправе определить, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, порядок выплаты средств на содержание детей и размеры этих средств (п. 1 ст. 23, п. 1 ст. 24 СК РФ). Соглашение о детях может быть оформлено предварительно и представлено суду одновременно с заявлением о расторжении брака либо уже в процессе рассмотрения дела. Правовая регламентация соглашения о детях очень лаконична и не содержит специального требования к его форме. Несмотря на это, логично предположить, что оно должно быть изложено в письменной форме и утверждено судом.

Как отмечает Ю.П. Свит, в теории признается возможность оформления такого соглашения в виде записи в протоколе судебного заседания совместного решения родителей, выраженного ими в процессе рассмотрения дела. При этом

указывается на целесообразность предложения сторонам расписаться под текстом, выражающим их волеизъявление.

Представляется интересным разрешение вопроса о том, в каком значении в нормах семейного законодательства употребляется понятие «соглашение». Используя данное понятие в широком значении, его можно рассматривать как любое взаимное согласие, независимо от формы выражения, степени определенности¹. В науке существует мнение, что в семейном праве понятие «соглашение» используется именно в этом значении². В этом случае фиксация соглашения о детях в виде записи в протоколе судебного заседания становится возможной.

По мнению А.М. Эрделевского, понятие «соглашение» употребляется в данном контексте в общеправовом значении, т. е. здесь – как заключенный сторонами договор, поэтому соглашение о детях должно быть изложено в письменном виде³.

Соглашусь с Ю.П. Свит, которая указывает, что в ряде случаев Семейный кодекс именуется соглашением наличие взаимного согласия участников семейных правоотношений по тому или иному вопросу, независимо от того, приобрело ли оно форму договора либо выражается лишь в отсутствии споров по данному вопросу, например п. 3, 4 ст. 58 СК. Однако в других нормах соглашение рассматривается именно как договор, определяющий права и обязанности участников правоотношений (например, п. 2 ст. 66 СК, п. 1 ст. 80 СК).

В некоторых случаях законодатель предусматривает обязательное нотариальное удостоверение соглашения родителей, т.е. нотариус удостоверяет действительность намерений и наличие согласия родителей по изложенным в соглашении вопросам. Так, согласно п. 1 ст. 100 СК РФ соглашение об уплате алиментов заключается родителями ребенка в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение формы соглашения влечет его недействительность.

¹ Свит Ю.П. Соглашение о детях как способ определения судьбы детей при расторжении брака // Законы России: опыт, анализ, практика». 2008. N 5.

² Титаренко Е.П. Понятие и характеристика соглашений в семейном праве // Семейное и жилищное право. 2005. N 2

³ Эрделевский А.М. Гражданское и семейное законодательство в нотариальном аспекте // СПС «КонсультантПлюс», 2001 г.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления (ст. 129 СК РФ).

Усыновление ребенка влечет полный разрыв правовой и фактической связи ребенка с лицами, являющимися его биологическими родителями, в связи с этим законом предъявляются особые требования к форме согласия на его усыновление. Согласие на усыновление ребенка не может быть отозвано после вынесения судом соответствующего решения, поэтому оно должно быть результатом только абсолютно осознанного и взвешенного решения. Только выражение согласия в письменном виде может подтвердить сам факт его наличия. Суд, нотариус, руководитель учреждения, в котором находится ребенок, удостоверяя данное согласие, подтверждают, что лицо, давшее его, находится в здравом уме и трезвой памяти, действует по своей воле и осознает последствия своих действий.

При рассмотрении данного вопроса важно определить характер правовых последствий получения или отсутствия согласия. В случаях, когда необходимость получения согласия установлена законом, оно выступает в качестве юридического факта, т.е. в указанных случаях согласие выступает в качестве определенного условия, с которым нормы семейного законодательства связывают возникновение, прекращение или изменение семейных правоотношений.

Так, для возникновения правоотношений усыновления обязательным является получение согласия родителей ребенка на усыновление (п. 1 ст. 129 СК РФ). Ст. 130 СК РФ установлены случаи, когда усыновление ребенка возможно без согласия родителей этого ребенка. Во всех остальных случаях при отсутствии согласия родителей ребенка усыновление будет невозможно, т.е. согласие родителей не может быть восполнено решением суда, актом органов опеки и попечительства и т.п. Также необходимо отметить, что согласие родителей на усыновление ребенка может быть отозвано до вынесения решения суда, в дальнейшем оно приобретает «необратимый» характер и не может быть отозвано.

В некоторых случаях, прямо предусмотренных нормами законодательства, при отсутствии совместного согласия родителей или одного из них оно может быть «заменено» решением суда или решением органа опеки и попечительства. Речь идет о взаимном согласии родителей, достигнутом в особом процессуальном порядке. Вряд ли в такой ситуации имеет место согласие как таковое. Орган опеки и попечительства или суд принимают решение, исходя из интересов ребенка, но при отсутствии взаимного согласия его родителей¹. Так, п. 3 ст. 65 СК РФ устанавливает, что место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается по взаимному согласию путем заключения соответствующего соглашения родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом, как уже было отмечено, целью судебного разбирательства не является достижение согласия родителей по указанному вопросу. Судебное решение будет обязательным для исполнения для обоих родителей, даже в случае, если один из них или оба не согласны с ним.

В некоторых случаях выраженное родителями согласие по определенным в законе вопросам не имеет правовых последствий. Так, соглашение о детях является правом, а не обязанностью супругов, и его отсутствие не может препятствовать решению вопроса о расторжении брака. В случаях, если даже родители достигли согласия по названным в п. 1 ст. 24 СК РФ вопросам, но суд сочтет его противоречащим интересам ребенка, вопросы о месте проживания ребенка и его содержании должны решаться судом. При этом буквальное толкование п. 1 ст. 24 СК свидетельствует именно об обязанности суда при рассмотрении заявления о расторжении брака определить место жительства ребенка и порядок участия родителей в его содержании, независимо от того, заявлено ли кем – либо из супругов соответствующее требование.

Подводя итог всему вышеизложенному, необходимо отметить, что рассмотрение данной темы в рамках настоящей статьи не претендует на исчерпывающий характер.

Эти и другие примеры лишь подтверждают необходимость дальнейшего развития и исследования данной темы и смежных вопросов.

¹ Х.Г. Асланов «Выражение взаимного согласия как форма реализации принципа равноправия родителей», "Юрист", 2008, N 2.