

было принято решение о восстановлении родителей (одного из них) в родительских правах.

Обсуждая данный вопрос, Е.А.Фомина отмечает: «Пробелом действующего семейного законодательства является отсутствие порядка разрешения спора о возврате ребенка родителям, если его удерживают лица, уполномоченные на его воспитание (например, опекуны, попечители, приемные родители). В подобных случаях имеет смысл применять ст.68 СК РФ по аналогии»<sup>1</sup>.

По нашему мнению, такой подход представляется неверным, поскольку соответствующие требования родителей, хотя и предполагают возврат ребенка, имеют различную правовую природу.

Нельзя согласиться и с мнением О.С.Батовой, определяющей данные споры как «споры родителей или лиц, их заменяющих, об отобрании детей от третьих лиц».<sup>2</sup> Тем самым данный автор исключает возможность существования споров между родителями и лицами, их заменяющими (то есть удерживающими ребенка на законных основаниях) о возврате ребенка.

Обратимся к п.4 ст.148.1 СК РФ «Опекун или попечитель вправе требовать на основании решения суда возврата ребенка, находящегося под опекой или попечительством, от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, в том числе от родителей или других родственников либо усыновителей ребенка». Очевидно, предполагается право опекуна (попечителя) требовать возврата ребенка в судебном порядке от названных лиц. Основанием для предъявления соответствующего требования является акт органа опеки и попечительства о назначении опекуном (попечителем) ребенка. Несмотря на то, что родители могут быть и не лишены родительских прав, согласно п.2 комментируемой статьи СК РФ с момента возникновения прав и обязанностей опекуна (попечителя) они утрачивают свои права и обязанности по представительству и защите прав и законных интересов ребенка.

Признание ребенка оставшимся без попечения родителей в силу некоторых обстоятельств (например, родитель осужден к лишению свободы) может повлечь неоднозначные последствия. Согласно ст.ст.121 и 123 СК РФ ребенок в такой ситуации может быть передан на воспитание в семью – под опеку (попечительство). Однако, осужденный родитель не был лишен родительских прав и, соответственно, сохраняет преимущественное право на воспитание своего ребенка перед всеми третьими лицами. После освобождения он имеет все законные основания потребовать возврата ему ребенка, но и

---

<sup>1</sup> Фомина Е.А. Споры о праве на воспитание детей 9 материально-правовые и процессуально-правовые проблемы) Автореферат дис....канд.юрид.наук.М..2004. с.16.

<sup>2</sup> Батова О.С. Процессуальные особенности рассмотрения споров, связанных с воспитанием детей. Автореферат дис....канд.юрид.наук.М..2007.с.16.

назначенный опекун (попечитель) имеет законные основания удерживать у себя ребенка. Это лишь один из множества примеров, демонстрирующих особый характер взаимоотношений родителей и лиц, удерживающих детей, что свидетельствует об особой правовой природе возникающих при этом споров.

Вышеизложенное позволяет сделать следующие выводы:

- законодатель, признавая за родителями преимущественное перед всеми третьими лицами право воспитывать своего ребенка, предусматривает, что возможность осуществления данного права может быть ограничена нахождением ребенка на воспитании третьих лиц как в силу законных оснований, так и при отсутствии таковых;

- споры о возврате ребенка, возникающие между родителями и удерживающими его третьими лицами, относятся к категории споров, затрагивающих интересы ребенка и поэтому должны разрешаться исходя из интересов ребенка;

- действующее семейное законодательство предполагает следующие способы разрешения комментируемых споров:

а) ребенок остается на воспитании у третьих лиц, не имеющих на то законных оснований;

б) ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства;

в) ребенок передается родителям;

г) ребенок остается на воспитании у третьих лиц, имеющих на то законные основания.

*Д.В. Штыков\**

### **РАЗРЕШЕНИЕ РАЗНОГЛАСИЙ, ВОЗНИКАЮЩИХ В СЕМЕЙНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ**

«Семья - ячейка общества». Многим эта фраза может показаться банальной и несвоевременной. Однако, задумавшись, нельзя не согласиться, что и в наше время семья - один из социальных институтов, с которым соприкасается человек в своей жизни, именно там закладываются нормы поведения, морали, нравственности, то есть те основы, которые сопровождают человека на протяжении всей его жизни. Соответственно, формируя личность каждого индивида, семья

---

\* Штыков Дмитрий Викторович - аспирант кафедры гражданского права Тверского государственного университета.

формирует всё общество в целом, уровень его развития. Таким образом, семья это не только ячейка общества, но и его основа.

Ценностью любого современного государства, если оно, конечно, заинтересовано сохранить свой народ, и заботится о его будущем, традиционно считается семья<sup>1</sup>.

В свою очередь в основу любой семьи должны быть положены взаимоотношения её членов, построенные на началах взаимоуважения и взаимного согласия. Формальное подтверждение эта традиция находит в ст.1 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ), где среди основных начал семейного законодательства назван принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Согласие в семье имеет исключительное значение, с него начинается семья, при его наличии она развивается, а в случае его отсутствия семейные отношения в большинстве случаев прекращаются. Таким образом, согласие есть основа семейной жизни.

Семья, как и многие другие социальные институты, в той или иной мере урегулирована нормами права, и немалая часть правовых норм посвящена формализации согласия членов семьи и иных участников семейных отношений. При этом, говоря о согласии, как об основе семейной жизни, необходимо оценить существующие механизмы его достижения.

Одним из последствий неразрешения или несвоевременного разрешения разногласий между членами семьи по тем или иным вопросам, является возникновение спора и/или конфликта между ними.

Представляется, что понятие «разногласие» имеет много общих черт с такими понятиями как «спор» и «конфликт», что определяет, в свою очередь, необходимость их сопоставления. На наш взгляд, применительно к семейным правоотношениям «разногласие» можно определить как выраженное каким-либо образом отсутствие согласия у субъектов семейных правоотношений, наличие разных (чаще противоположных) точек зрения. В то время как в спор - это фаза дискуссии, характеризующаяся непримиримостью позиций сторон и переходом на эмоциональный уровень обсуждения в ущерб логическому. Конфликт же - это столкновение противоположных интересов, взглядов, стремлений, серьёзное разногласие, острый спор, приводящий к борьбе. Соответственно, данные понятия являются не синонимами, а скорее различными формами, стадиями одного и того же явления – отсутствия согласия или наличие разногласий.

Кроме того, по нашему мнению, применительно к содержанию спора и конфликта суть разногласия является основой, включающей в себя предпосылки возникновения конфликтной ситуации и спора.

Круг семейных отношений достаточно широк, соответственно, разнообразны основания и формы возможных разногласий,

---

<sup>1</sup> Ильина О.Ю. Интересы ребёнка в семейном праве Российской Федерации. – М.: ОАО «Издательский Дом «Городец», 2006. – 5 с.

возникающих из семейных правоотношений. С учетом этого разногласия можно классифицировать по различным критериям: субъектам правоотношений – между супругами, между родителями, между родителями и детьми, между членами семьи и органами опеки и попечительства и др.; по предмету – имущественные, неимущественные и т.д.

Действующее законодательство предусматривает систему мер по разрешению возникших противоречий – формы и способы, позволяющие урегулировать и разрешить разногласия между субъектами семейных правоотношений.

Под формой разрешения разногласий в семейном праве следует понимать установленный законом порядок (процедуру) по урегулированию и разрешению разногласий, возникших между субъектами семейных правоотношений.

По нашему мнению, можно выделить следующие формы разрешения разногласий: судебная, административная, договорная и иные формы разрешения разногласий.

Под способами разрешения разногласий понимаются конкретные меры, применяемые участниками конфликта или иными субъектами семейных правоотношений, в частности, органами опеки и попечительства.

Наиболее распространённой формой разрешения разногласий, возникающих между членами семьи, является судебная. В соответствии с ч. 1 ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Как следует из содержания п. 1 ст. 8 СК РФ, защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства. Очевидно, разрешение разногласий имеет своей целью защиту прав и интересов членов семьи, вследствие чего вполне приемлемо говорить о судебной форме разрешения разногласий.

Заметим, что в судебном порядке может быть разрешено большинство разногласий, возникающих между субъектами семейных правоотношений, в том числе, между супругами, родителями и детьми, разногласий с органами опеки и попечительства и т.д. Однако, защиту судебных прав в суде и судебную форму разрешения разногласий между членами семьи нельзя рассматривать как тождественные правовые явления, поскольку:

1. Не все разногласия, возникающие между членами семьи, являются семейно-правовыми. Критерием отнесения спора к семейно-правовым является его возникновение из семейных правоотношений.

2. Не все семейно правовые разногласия могут быть разрешены в судебном порядке. Не подлежат разрешению в суде разногласия, не урегулированные действующим законодательством, отношения, носящие личный, внутрисемейный характер, не входящие в предмет семейно-правового регулирования (ст.2 СК РФ).

3. Не каждое обращение членов семьи в суд вызвано разногласиями или наличием спора. Так, например, при желании супругов усыновить ребёнка даже при отсутствии всяких противоречий они вынуждены обратиться в суд, в данном случае законодатель исходит из необходимости защиты прав усыновляемого ребёнка.

На наш взгляд, судебная форма предполагает применение членами семьи - сторонами конфликта только одного способа – обращение с иском заявлением.

Важной особенностью разрешения разногласий в судебном порядке, в отличие от других форм, являются обязательная сила судебного решения и возможность его принудительного исполнения.

Не менее распространённой формой разрешения разногласий, вытекающих из семейных правоотношений, является административная форма. Она представляет собой законодательно закреплённую деятельность соответствующих органов по урегулированию общественных отношений в семейно-правовой сфере, в том числе по разрешению возникающих между членами семьи разногласий.

Основным способом урегулирования семейно-правовых разногласий в административной форме является обращение в органы опеки и попечительства. Для осуществления указанной деятельности органам опеки и попечительства предоставлены широкие полномочия.

На наш взгляд, исследование способов разрешения разногласий в рамках административной формы возможно посредством анализа и классификации полномочий органов опеки и попечительства в соответствующей сфере:

1. Полномочия, направленные на урегулирование разногласий, конфликтов (п. 1 ст. 55 СК РФ, п. 2 ст. 62 СК РФ и др.).

2. Полномочия, направленные на урегулирование негативных последствий уже возникших разногласий, конфликтов (ст. ст. 102, 142 СК РФ и др.).

3. Превентивные полномочия, направленные на предупреждение конфликта (ст. 34 ГК РФ, ст. 147 СК РФ и др.).

Важной особенностью является то, что решение, принятое органами опеки и попечительства, не является окончательным и может быть обжаловано в суде.

При этом под решениями, принимаемыми органами опеки и попечительства, мы имеем в виду специальные документы - согласие на совершение сделки, разрешение на подачу заявления в ЗАГС и т.п., а также отказ в выдаче соответствующих документов.

Договорная форма разрешения разногласий представляет собой добровольное соглашение сторон по интересующим их вопросам, заключаемое в той или иной форме. Суть договорного разрешения

спора заключается в том, что между сторонами отсутствует прямая конфронтация, в силу чего они готовы идти на компромисс<sup>1</sup>.

Можно выделить следующие способы разрешения разногласий в рамках договорной формы:

1. Достижение согласия между членами семьи, то есть своеобразные переговоры (при этом какой-либо документ, удостоверяющий факт согласия, не составляется).

2. Заключение соглашения, то есть специального документа.

Совершенно верно полагает Е.П.Титаренко, что соглашение в семейном праве — средство добровольного разрешения наиболее важных для членов семьи и для общества вопросов семейной жизни<sup>2</sup>.

Однако, на наш взгляд, значимость переговоров как способа разрешения разногласий в семье не должна принижаться в сравнении с заключаемым соглашением.

СК РФ предусматривает различные виды соглашений: соглашение об уплате алиментов, соглашение об имени ребенка, соглашение о месте жительства ребенка, соглашение о разделе имущества и др.

Исходя из круга обозначенных законодателем вопросов, по которым допускается заключение соглашения, следует, что подобные соглашения вправе заключать супруги, бывшие супруги, родители, а также другие члены семьи.

Достижение взаимного согласия и заключение соглашения, будучи весьма похожими способами разрешения разногласий, применяемыми при договорной форме, различаются по следующим признакам:

- по форме выражения (достижение взаимного согласия осуществляется, как правило, в устной форме и не подлежит какой-либо формализации, в отличие от соглашения, заключаемого в письменной форме, а в случаях, предусмотренных законом, подлежащего нотариальному удостоверению);

- по содержанию (в соглашении урегулирован, как правило, определённый и довольно узкий круг вопросов, в то время как взаимное согласие по своей природе применяется гораздо чаще и к более широкому кругу вопросов);

- по сроку действия (соглашение в отличие от взаимного согласия носит довольно продолжительный характер, зачастую вообще не ограниченный по времени, взаимное согласие же должно постоянно поддерживаться и носит более динамичный характер).

Говоря об иных формах разрешения разногласий, прежде всего, необходимо отметить деятельность различных общественных

<sup>1</sup> См.: Стюарт Левин. Разрешение конфликтов: от конфликта к сотрудничеству. // М.: Олимп-бизнес, 2007.

<sup>2</sup> См.: Титаренко Е.П. Понятие и характеристика соглашений в семейном праве // Семейное и жилищное право, 2005, N 2.

организаций («Родительский комитет» (г. Москва), Центр социальной помощи семье и детям «Дмитровский» (г. Москва), организация по защите семьи и детства «Грани» (г. Снежногорск) и др.), основной целью которых является защита материнства, детства, семьи.

Способом разрешения разногласий в данной форме является обращение за помощью в такие организации. Важно отметить, что данные организации не обладают какими-либо властными полномочиями по урегулированию разногласий и в своей деятельности основываются на добровольном желании обратившихся разрешить возникшие между ними разногласия.

Деятельность указанных организаций может заключаться в проведении бесед со сторонами, выработке рекомендаций по преодолению разногласий, проведению тренингов, консультаций и семинаров, способствующих взаимопониманию и т.д.

Следующим способом разрешения разногласий, вытекающих из семейных правоотношений, является широко развитая за рубежом и сравнительно недавно появившаяся в нашей стране медиация.

Медиация – это процедура примирения конфликтующих сторон, путем их вступления в добровольные переговоры в присутствии нейтрального лица-медиатора (посредника), с целью достижения взаимопонимания и составления договора, разрешающего конфликтную ситуацию<sup>1</sup>. По нашему мнению, данный способ разрешения разногласий, вытекающих из семейных правоотношений, требует дальнейшего развития для достижения поставленных целей.

Таким образом, действующее законодательство, исходя из принципа разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, в то же время предусматривает различные формы и способы разрешения возникающих в семье разногласий. При этом предполагается как самостоятельная деятельность членов семьи, так и обращение к органам опеки и попечительства, суду, которые обладают необходимым инструментарием и в порядке, предусмотренном законом, разрешают возникшие разногласия.

---

<sup>1</sup><http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B4%D0%B8%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F>