

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«АЛТАЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический факультет
Кафедра гражданского права

**Споры, связанные с воспитанием детей: виды, порядок разрешения и
последствия**

(Магистерская диссертация)

Выполнила магистрант

2 курса, 343 М группы, дневного отделения
Хазова Елизавета Ивановна

Научный руководитель

к.ю.н., доцент
Воронина Светлана Владимировна

Допустить к защите
Заведующий кафедрой,
к.ю.н., профессор
Филлипова Татьяна Аркадьевна
«__» _____ 20__ г.

Выпускная квалификационная работа
защищена
«__» _____ 20__ г.
Оценка _____
Председатель ГЭК

Барнаул, 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН ПО ВОСПИТАНИЮ ДЕТЕЙ.....	7
1.1 Права и обязанности родителей по воспитанию детей.....	7
1.2 Права ребенка в процессе воспитания и гарантии их соблюдения.....	17
ГЛАВА 2. ЮРИСДИКЦИОННЫЕ СПОСОБЫ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ВОСПИТАНИЕМ ДЕТЕЙ.....	31
2.1 Роль органов опеки и попечительства в разрешении споров, связанных с воспитанием детей.....	31
2.2 Судебный порядок разрешения споров, связанных с воспитанием детей.....	39
ГЛАВА 3. УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ВОСПИТАНИЕМ ДЕТЕЙ, ПОСРЕДСТВОМ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ.....	56
3.1 Понятие и основные принципы процедуры медиации	56
3.2 Особенности процедуры медиации при разрешении споров, связанных с воспитанием детей	69
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	80
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ.....	84

ВВЕДЕНИЕ

Декларацией прав ребенка 1959 г.¹ провозглашены принципы, в соответствии с которыми ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании. Он должен, когда это возможно, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и во всяком случае в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности.

В соответствии со ст. 38 Конституции РФ², материнство и детство, семья находятся под защитой государства, а забота о детях, их воспитание – это равное право и обязанность родителей.

Семейным кодексом РФ (далее – СК РФ)³ закреплены права ребенка жить и воспитываться в семье, знать своих родителей, а также право на заботу родителей и совместное с ними проживание, поскольку именно они могут заложить необходимые основы для нравственного, физического и интеллектуального развития личности ребенка в раннем детском возрасте.

Однако, как показывают результаты статистики, в период 2015 года в Российской Федерации было зафиксировано 611 646 разводов, в 2014 году их число составило 693 730⁴. Исходя из указанных показателей приходим к выводу о том, какое огромное количество семейных пар, зачастую имеющих общих несовершеннолетних детей, регулярно распадается в современном Российском обществе. Развод родителей как правило сопровождается разрешением возникающих между родителями споров о воспитании детей.

¹ Декларация прав ребенка: Резолюция 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1959 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

³ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

⁴ Демография: Официальная служба государственной статистики : [Электронный ресурс] / официальный сайт ФГС Российской Федерации. – URL : http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/demography/# (дата обращения: 27.04.2016).

Настоящее исследование посвящено вопросу о спорах, связанных с воспитанием детей, их видах, порядке разрешения и последствиях.

Актуальность темы исследования обосновывается закреплением в Российской Федерации возможности использования при разрешении споров, связанных с воспитанием детей, относительно новой для нашего государства процедуры медиации, недостаточной изученностью данного вопроса, а также его практической значимостью, насущностью и злободневностью в связи с большим количеством разводов, регистрируемых в Российской Федерации.

На значимость и актуальность разработки данного вопроса для Российской Федерации указывает также и тот факт, что 01.06.2012г. Указом Президента РФ была утверждена Национальная стратегия действий в интересах детей на 2012–2017 гг., главной целью которой является формирование государственной политики по улучшению положения детей. В первую очередь в ней провозглашается право ребенка на особую заботу и помощь, определяются направления и основные задачи государственной политики в интересах детей.

Объектом исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе разрешения споров, связанных с воспитанием детей.

В рамках объекта предметом исследования являются нормативные правовые акты, регулирующие правовые отношения в рамках разрешения споров, связанных с воспитанием детей, регулирующие правовые отношения в ходе проведения процедуры медиации, а также правоприменительная и судебная практика по исследуемой тематике.

Цель исследования – изучить и проанализировать специфику споров, связанных с воспитанием детей, их виды и порядок их разрешения.

Цель исследования обусловила постановку и решение следующих задач:

- изучить права и обязанности родителей, реализуемые ими в процессе воспитания детей;

- изучить права детей, соблюдение которых гарантируется государством в процессе их воспитания;
- определить виды споров, связанные с воспитанием детей;
- исследовать особенности участия органов опеки и попечительства в разрешении споров, связанных с воспитанием детей;
- рассмотреть специфику судебного порядка разрешения споров, связанных с воспитанием детей;
- рассмотреть понятие и основные принципы применения процедуры медиации как альтернативного способа разрешения споров;
- изучить порядок и особенности разрешения споров, связанных с воспитанием детей, посредством использования процедуры медиации;
- определить правовые последствия разрешения споров, связанных с воспитанием детей, вышеуказанными способами.

Методологическую базу исследования составляют логический, аналитический, сравнительно-правовой, статистический, прогностический, документальный и др. методы познания.

Для написания исследовательской работы были изучены многочисленные нормативные и теоретические источники.

Нормативной базой исследования явились нормы действующего российского законодательства: Конституции РФ, Семейного кодекса РФ, Гражданского процессуального кодекса РФ, Федерального закона от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», Федерального закона от 02.10.2007 г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» и мн. др., а также нормы ряда международных актов: Декларации прав ребенка 1959г., Конвенции о правах ребенка 1989г. и др.

Теоретическую основу исследования составили работы Левушкина А.Н., Пчелинцевой Л.М., Гараевой Г.Х., Тарасенковой А.Н., Король И.Г., Садовниковой М.Н., С.И. Калашниковой, В. В. Лисицина, О. В. Аллахвердовой, В.Л. Климентова, Загайновой С. К. и мн. др.

Научная новизна исследования работы заключается в том, что автором были исследованы особенности разрешения споров, связанных с воспитанием детей, как в административном, судебном порядке, так и посредством использования относительно новой для Российской Федерации процедуры медиации, по результатам чего предпринята попытка разработки рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства.

Структура выпускной квалификационной работы полностью раскрывает тему исследования. Она включает в себя введение, три главы, содержащие шесть параграфов, заключение, список использованных источников и литературы.

В первой главе исследования автором рассмотрены права и обязанности родителей, права детей, возникающие в процессе их воспитания. Во второй главе рассматриваются особенности разрешения споров, связанных с воспитанием детей, в юрисдикционном порядке – посредством участия в их разрешении органов опеки и попечительства, а также особенности разрешения данной категории споров в суде. Третья глава посвящена разрешению споров о воспитании детей с использованием медиации.

Результаты исследования апробированы автором в работе Научно-практической правовой школы-семинара для магистрантов и аспирантов, с международным участием, состоявшейся в Новосибирском государственном техническом университете в 2015г., а также посредством участия в работе секции «Актуальные проблемы частного права» II и III Региональной молодежной конференции «Мой выбор – НАУКА», секции «Несовершеннолетний в социально-правовом пространстве: междисциплинарный взгляд на проблемы» названной конференции в 2016г. Статья автора «Медиация как способ урегулирования споров с участием несовершеннолетних: проблемы и перспективы» опубликована в сборнике статей студентов, магистрантов и преподавателей юридического факультета АлтГУ «Актуальные вопросы юриспруденции: взгляд молодого ученого» в 2015 году.

ГЛАВА 1. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН ПО ВОСПИТАНИЮ ДЕТЕЙ

1.1 Права и обязанности родителей по воспитанию детей

Защита прав и интересов детей является одной из важнейших основ любого государства. Надлежащее воспитание, забота о детях являются гарантией процветания, светлого будущего страны и мира в целом. Поэтому в Российской Федерации на сегодняшний день особое внимание уделяется законодателем вопросу семьи, материнства и детства. Вопросам, от разрешения которых напрямую зависит, каким станет будущее поколение граждан.

Способы взаимодействия между государством, обществом и семьей в вопросе воспитания детей в разные периоды истории нашего государства носили существенные различия: первоначальная форма - абсолютная родительская власть над детьми, превалирующая в дореволюционный период, была заменена сразу после революции на преобладающие государственные формы воспитания, в последствии был осуществлен постепенный переход к сочетанию государственных, общественных и семейных форм воспитания в советский период, что проявлялось в оказании государством семье самых различных видов помощи, и, наконец, в постсоветский период закреплён приоритет семейного воспитания детей в качестве основных начал семейного законодательства при оказании государством в гораздо меньшей степени, по сравнению с предшествующим периодом, поддержки⁵.

Семья – это наиболее естественная и благоприятная для развития ребенка среда. Это тот институт, в котором закладываются все предпосылки для становления физически, умственно и духовно развитой личности, полноценного члена общества. Кроме того, для ребенка это и то место, которое обеспечивает его выживание, где ему гарантируется забота до того момента,

⁵ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М.Звягинцева [др.]; под общ. ред С.А.Степанова. – М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2010. – С. 180.

пока он не станет полноценной личностью, способной жить самостоятельно. Семья закладывает в ребенка все жизненные ориентиры, фундаментальные духовные ценности, на которых он в последствии строит свою жизнь, отношение к обществу и окружающему миру. Именно поэтому одно из первоочередных, основных прав ребенка – его право жить и воспитываться в семье, а важнейшую роль в развитии личности ребенка выполняют родители в ходе его воспитания.

Права и обязанности в отношении ребенка возникают у родителей с момента его рождения. Они основываются на происхождении ребенка, удостоверенном в установленном законом порядке, и прекращаются по достижении им совершеннолетия (при достижении ребенком возраста восемнадцати лет), а также в иных установленных законом случаях.

Презюмируется, что муж и жена являются родителями ребенка. Отсутствие же факта заключения родителями брака вызывает необходимость установления отцовства в добровольном либо судебном порядке. Под установлением отцовства в добровольном порядке подразумевается подача родителями в органы загс совместного заявления, в соответствии с которым отец указывается в свидетельстве о рождении ребенка.

Конвенцией о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989г.)⁶ установлено, что родители несут основную ответственность за воспитание, развитие ребенка, достижение наилучших интересов которого должно стать предметом основной заботы родителей.

Кроме того, обеспечение наилучших интересов ребенка является и одним из специальных принципов международно-правового регулирования защиты прав ребенка. Он выступает одним из основных критериев защиты прав ребенка в системе международных договоров. Конвенция о правах ребенка 1989 г., Конвенция о защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления 1993г., Конвенция о гражданско-правовых

⁶Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. – выпуск XLVI.

аспектах международного похищения детей 1980 г. и ряд других международных актов закрепили концепцию обеспечения наилучших интересов ребенка на международной арене⁷.

Положениями, закрепленными в статье 38 Конституции Российской Федерации, установлено, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства, а забота о детях, их воспитание являются равным правом и обязанностью государства.

Национальная стратегия действий в интересах детей на 2012–2017 гг. провозглашает право ребенка на особую заботу и помощь, определяет направления и основные задачи государственной политики в интересах детей, а также ключевые механизмы и способы ее реализации, основывающиеся на общепризнанных международных принципах и нормах права⁸.

В Российской Федерации вопросы воспитания детей регламентируются прежде всего Семейным кодексом РФ. Статьей 54 Семейного кодекса РФ установлено, что ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

Статья 65 Семейного кодекса РФ закрепила принцип, в соответствии с которым родительские права должны осуществляться в соответствии с интересами детей, не должны им противоречить. Иначе говоря, при осуществлении родительских прав и обязанностей должен быть соблюден приоритет интересов ребенка. Указанный принцип имеет глубокое значение, поскольку возможно возникновение жизненных ситуаций, когда интересы родителей противоречат интересам ребенка⁹.

⁷ Молева Г.В. Проблемы реализации права на воспитание детей отдельно проживающим родителем // Концепт – 2014. – №S27. С.35

⁸ О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы: Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2012. – № 23. – Ст. 2994.

⁹ Молева Г.В. Проблемы реализации права на воспитание детей отдельно проживающим родителем // Концепт – 2014. – №S27. С.37

Кроме того, 65 статья Семейного кодекса РФ провозгласила принцип, в соответствии с которым способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей. Родители не имеют права в ходе воспитания детей причинять вред их физическому и психическому здоровью, либо нравственному развитию¹⁰.

В ст. 63 СК РФ указывается, что родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей. Однако, в указанной статье законодателем не раскрывается подробно, какие именно права и обязанности по воспитанию возникают у родителей перед детьми. Определяются лишь основные направления деятельности родителей, из которых вытекает то, что они обязаны заботиться о физическом, психическом, духовном и нравственном развитии и обучении детей. Конкретное содержание родительских прав и обязанностей по воспитанию детей на сегодняшний день полностью в законе не раскрыто.

Из предусмотренных кодексом прав и обязанностей родителей вытекает положение о том, что они обязаны готовить детей к общественно полезному труду, растить их достойными членами общества. Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке (настоящее положение предусмотрено ст. 65 СК РФ).

Необходимо отметить то обстоятельство, что «термином «родительские права» охватываются как права, так и обязанности обоих родителей в отношении своих детей. Это связано с традиционным представлением о том, что права родителей есть одновременно и их обязанность перед своими детьми, обществом, государством. Поэтому родители не только вправе, но обязаны осуществлять родительские права. Родительским правам корреспондируют соответствующие обязанности, неисполнение которых может повлечь для

¹⁰ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

родителей определенные санкции (лишение родительских прав, взыскание средств на содержание детей с родителей в судебном порядке и др.)»¹¹.

Действующим законодательством предусмотрено, что родители обладают равными правами и обязанностями по отношению к своим детям. Данное правило установлено как нормами Конституции Российской Федерации (п.2 ст.38 Конституции РФ гласит, что забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей¹²), так и нашло свое отражение ч.1 ст. 61 Семейного кодекса РФ.

СК РФ устанавливает следующие личные права и обязанности родителей в отношении детей:

1. Право и обязанность родителей воспитывать своих детей (п. 1 ст. 63 СК РФ).

2. Преимущественное право родителей на воспитание детей перед всеми иными лицами, в том числе включая и близких родственников детей (п. 1 ст. 63 СК РФ). Иные родственники также обладают правом общаться с детьми, однако в случае возникновения разногласий в вопросах их воспитания, решающее слово всегда остается за родителями.

3. Обязанность родителей заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей (п. 1 ст. 63 СК РФ).

При этом особо отмечено, что родители не имеют права причинять вред психическому и физическому здоровью своих детей, их нравственному развитию (п. 1 ст. 65 СК РФ).

Здоровье ребенка складывается из многих составляющих, оно отчасти зависит также и от режима его питания, занятия ребенка физкультурой и спортом, своевременного предоставления ему при необходимости медицинской

¹¹Левушкин А.Н. Права и обязанности родителей по воспитанию детей в Российской Федерации // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. – 2011, №2-2., С. 21.

¹² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

помощи, а также от поддержания здорового микроклимата в семье, способствующего формированию ребенка и его психическому развитию. Духовное и нравственное развитие ребенка напрямую зависит в первую очередь и от того, какими личными качествами обладают его родители, какой пример каждодневного поведения они ему подадут. Никто иной, кроме родителей, не сможет также качественно в первые годы жизни ребенка заложить необходимый фундамент для формирования его личностных духовных ценностей.

4. Обязанность родителей по обеспечению получения ребенком основного общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ).

Пункт 4 статьи 43 Конституции РФ установил, что получение основного общего образования является обязательным для граждан Российской Федерации. Для реализации данной гарантии установлено также и положение о том, что родители обеспечивают получение детьми основного общего образования. Пунктом 2 статьи 63 Семейного кодекса РФ дополнительно закреплено, что родителям предоставлено право выбора образовательной организации для обучения ребенка, а также форм получения ребенком образования, формы его обучения с учетом мнения ребенка до получения им основного общего образования. Указанное право родителей основывается кроме прочего и на положении пункта 3 статьи 26 Всеобщей декларации прав человека о приоритете прав родителей в выборе вида образования для своих малолетних детей¹³. Государством же в свою очередь гарантируется общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях (п. 2 ст.43 Конституции РФ)¹⁴.

¹³ Всеобщая декларация прав человека: Резолюция 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10.12.1948 // Российская газета. – 1995. – № 67.

¹⁴ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

Таким образом, в первую очередь именно от выбора родителей зависит, в какой форме и каком учебном заведении их ребенок будет получать образование, будет это очное, заочное образование, или же обучение будет проходить в форме экстерната, самообразования, семейного образования и т.д. Однако, кроме прочего, родителям при решении данного вопроса необходимо учитывать, что избранная форма образования должна соответствовать единому государственному образовательному стандарту, установленному нормами Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации»¹⁵.

Учет родителями мнения ребенка при разрешении данного вопроса обязателен, вне зависимости от его возраста. Однако в случаях, когда его пожелания фактически противоречат его интересам, либо не могут быть выполнены в силу объективных причин, к примеру таких, как материальное положение семьи, родители имеют право поступить по своему усмотрению.

5. Право родителей, с учетом мнения ребенка, выбирать образовательное учреждение и форму обучения ребенка до получения им основного общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ).

Данное право родителей напрямую связано с их обязанностью по обеспечению ими получения ребенком основного общего образования, перекликается с ней и вытекает из ее содержания.

6. Право и обязанность родителей на защиту прав и интересов детей без специальных на то полномочий (п. 1 ст. 64 СК РФ).

Родители в соответствии с действующим законодательством РФ являются законными представителями ребенка. Они обладают правом и в то же время обязаны представлять интересы ребенка в отношении с иными лицами, представлять его в любых административных и судебных процедурах, государственных органах и организациях, а также отстаивать его права в случае необходимости. Как указывалось выше, родителям для этого не нужно представлять какие-либо специально уполномочивающие на то документы,

¹⁵ Об образовании в Российской Федерации : Федер. закон от 29.12.2012 г. № 273-ФЗ (в ред. от 02.06.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7598.

единственное обстоятельство, которое они должны подтвердить – факт наличия родства с ребенком, для чего достаточно предоставления свидетельства о его рождении.

В данном случае необходимо также дополнительно учитывать то обстоятельство, что, в соответствии с п.2 ст. 64 СК РФ, родители не имеют права представлять интересы ребенка, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и ребенка имеются противоречия. В случае возникновения разногласий между родителями и ребенком орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты его прав и интересов.

7. Право родителей требовать возврата своего ребенка от любого лица, которое удерживает его у себя без предусмотренного на то законом или решением суда основания. (п. 1 ст. 68 СК РФ).

Предоставление законодателем данного права напрямую связано с возможностью родителей самостоятельно воспитывать своих детей.

8. Право родителя, проживающего отдельно от ребенка, на общение с ребенком, а также на принятие участия в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования (установленное п. 1 ст. 66 СК РФ). На родителя, проживающего совместно с ребенком, в свою очередь возлагается соответствующая данному праву обязанность: не препятствовать реализации прав второго родителя.

9. Право родителя, проживающего отдельно от ребенка, на получение информации о нем из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и пр. (п. 4 ст. 66 СК РФ).

Обязанность по содержанию ребенка лежит в равной степени на каждом из родителей. Ребенок, проживающий с одним из родителей, имеет право на получение со второго родителя алиментов на его содержание.

Исходя из вышеизложенного, приходим к выводу о том, что на современном этапе Семейный кодекс РФ помимо возложения на родителей обязанностей по воспитанию детей предоставляет им и соответствующие права.

Для сравнения, нормы ранее действовавшего КОБС РСФСР 1969г. предусматривали лишь обязанности родителей по воспитанию детей.¹⁶

Зачастую, при реализации родителями своих прав на воспитание детей может возникать множество споров различного характера. Связано это в первую очередь с ниже перечисленными факторами.

Из положения о равенстве прав и обязанностей родителей в отношении детей вытекает и положение о необходимости разрешения ими всех вопросов о воспитании ребенка, его образовании по их взаимному согласию, причем при разрешении таких вопросов должны учитываться в первую очередь интересы и мнение самого ребенка.

Право на воспитание детей является личным и неотъемлемым правом каждого родителя. Лишение такого права может быть произведено лишь на основании решения суда и в предусмотренных на то законом случаях.

Права родителей по воспитанию детей не отделимы от их личности, они не могут передаваться кому-либо иному, равно как недопустим и отказ родителей от таких прав. Естественно, что родители могут временно поручить воспитание ребенка другим лицам (к примеру дедушке, бабушке, иным близким родственникам, няне и т.д.) либо передать ребенка на воспитание в детские учреждения, однако, несмотря на это именно родители остаются ответственными в полной мере за воспитание и развитие своего ребенка¹⁷.

Ребенок обладает правом на совместное проживание со своими родителями, кроме тех случаев, когда это идет вразрез с его интересами. Не являются исключением из данного правила и ситуации, когда родители и ребенок проживают на территории разных государств. Как правило речь в данном случае идет о проживании ребенка в семье своих родителей. В сложившейся ситуации законодательство, как правило, осуществляет чисто

¹⁶ Кодекс о браке и семье РСФСР : утв. ВС РСФСР 30.07.1969 (в ред. от 07.03.1995, с изм. от 29.12.1995) – Утратил силу в связи с принятием Семейного кодекса РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ // Ведомости ВС РСФСР. – 1969. – № 32. – Ст. 1397.

¹⁷ Пчелинцева Л.М. Семейное право России / Л.М. Пчелинцева. – Норма, 2008. – С. 241.

охранительную функцию, защищая семью от незаконных посягательств извне и воздерживаясь от вмешательства в семейную жизнь. Однако, при нарушении прав ребенка внутри семьи возможно использование и методов более активного воздействия на семью, включая и ограничение или лишение родительских прав¹⁸.

Подводя итог вышеизложенному, приходим к выводу о том, что родителям в Российской Федерации представлен следующий комплекс прав и корреспондирующих им обязанностей по воспитанию детей:

- право и обязанность воспитывать детей, причем родители наделены преимуществом на воспитание своих детей по сравнению с иными лицами, включая и их близких родственников;

- обязанность заботиться о здоровье, а также о физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей;

- обязанность по обеспечению получения ребенком основного общего образования и вытекающее из нее право – с учетом мнения ребенка выбирать образовательное учреждение и форму его обучения, до получения ребенком основного общего образования;

- право и обязанность на защиту прав и интересов ребенка, причем родители обладают правом производить указанную защиту без каких-либо специальных на то полномочий лишь в силу родительского статуса;

- право требовать возврата своего ребенка от любого лица, которое удерживает его без предусмотренных законом или решением суда оснований;

- права родителя, проживающего отдельно: на общение с ребенком, принятие участия в его воспитании, решении вопросов его образования, а также на получение информации о ребенке из воспитательных, лечебных и пр. учреждений, причем на второго родителя возложена соответствующая обязанность – не препятствовать реализации другим родителем представленных ему прав.

¹⁸ Гараева Г. Х. Право родителей на воспитание детей // Альманах современной науки и образования – 2008. – №6-1., С. 45.

Однако, следует обратить внимание и на то обстоятельство, что само по себе право на воспитание ребенка законодателем на сегодняшний день в нормах Семейного кодекса РФ либо иных нормативно-правовых актах должным образом не раскрыто, не указывается, какие именно положения относятся к данному понятию, в связи с чем нормы о воспитании детей, как это было сделано в настоящей исследовательской работе, приходится толковать исходя из сопутствующих неимущественных прав и обязанностей родителей, закрепленных в нормах СК РФ и международных правовых актах.

Считаем важным тот факт, что зафиксированные в нормах Семейного кодекса РФ положения о правах и обязанностях родителей представляют собой не просто модель правомерного поведения родителя как воспитателя - нарушение закрепленных государством в данных правовых нормах требований может привести к таким серьезным последствиям, как лишение, ограничение родительских прав, либо к отмене усыновления, отстранению опекуна (попечителя), расторжению договора о передаче ребенка на воспитание в семью. Более того, учитываются различного рода нарушения указанных норм родителем и при разрешении судами споров, связанных с воспитанием детей.

1.2 Права ребенка в процессе воспитания и гарантии их соблюдения

Поскольку исследованные в первом параграфе настоящей работы права и обязанности родителей по воспитанию детей не могут быть реализованы ими отдельно от прав самого ребенка, учитывая, что они неразрывно связаны между собой и порождают правовые последствия непосредственно воздействующие на детей, считаем необходимым рассмотреть вопрос о гарантиях, предоставленных детям, и правах, соблюдение которых обеспечивается государством в процессе их воспитания.

Вопрос соблюдения и защиты прав детей имеет особую значимость не только на уровне каждого отдельно взятого государства, но также и для мирового сообщества в целом. Данное обстоятельство нашло свое отражение во

многих актах Организации объединенных наций, в позиции Европейского суда по правам человека, отраженной в его решениях (в частности, по делам: «Куимов (Kuimov) против Российской Федерации»¹⁹, «Y.U. против Российской Федерации»²⁰), а также во многочисленных международных двусторонних соглашениях, в законодательстве каждого отдельного государства.

Одним из основополагающих актов, закрепившим на международной арене принципы соблюдения прав детей, которых призывает придерживаться во благо обеспечения детям счастливого детства как самих родителей, так и правительства государств, является Декларация прав ребенка²¹. Указанный акт был принят резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН 20 ноября 1959 года.

Так, в целях создания благоприятных условий для жизни и развития детей, данная Декларация призывает всех соблюдать следующие 10 фундаментальных принципов:

В первую очередь, ребенку должно гарантироваться соблюдение всех прав, предусмотренных в Декларации прав человека. Причем признаваться такие права должны за всеми детьми, вне зависимости от каких-либо расовых, половых, языковых различий, различий в религиозных, политических или иных убеждениях, а также вне зависимости от их национальности, происхождения, имущественного положения и т.п.

Второй принцип, изложенный в Декларации, гласит, что закон либо иные средства должны обеспечить ребенку специальную защиту и предоставить ему возможности и благоприятные условия для физического, умственного,

¹⁹ Постановление Европейского суда по правам человека от 08.01.2009 г. «Дело «Куимов (Kuimov) против Российской Федерации» (Жалоба № 32147/04)» /Бюллетень Европейского Суда по правам человека, 2009, № 12 // [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

²⁰ Постановление Европейского суда по правам человека от 13.11.2012 г. «Дело «Y.U. против Российской Федерации» (жалоба N 41354/10) / Российская хроника Европейского Суда, 2013, № 3// [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

²¹ Декларация прав ребенка: Резолюция 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1959 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

нравственного и духовного развития в условиях свободы и соблюдения достоинства ребенка.

Третьим принципом гарантируется, что с момента рождения ребенку должно принадлежать его право на имя и гражданство.

Принцип четвертый закрепляет возможность доступа ребенка к благам социального обеспечения. В частности, предусматривается, что ему должно принадлежать право на здоровый рост и развитие, из чего вытекает, что особый уход и охрана здоровья должны быть обеспечены как самому ребенку, так и его матери, включая послеродовой и дородовой периоды ухода. Кроме того, в Декларации особо отмечено, что должно обеспечиваться право ребенка на надлежащее питание, жилище, необходимое медицинское обслуживание и развлечения²².

В соответствии с пятым принципом, провозглашенным Декларацией, для детей, которые являются неполноценными в физическом, психическом или социальном отношении, должен быть обеспечен специальный режим, а также должны предоставляться образование и забота, необходимые в специфику его состояния. Тем самым на родителей ребенка-инвалида, либо ребенка с иными имеющимися отклонениями возлагаются дополнительные обязанности по обеспечению его необходимыми условиями, особой заботой. Распространяются данные положения Декларации не исключительно на родителей ребенка, но в равной мере и на государства, их ответственные органы и организации, к которым также обращены названные положения Декларации.

Помимо вышеизложенного, поскольку каждому ребенку для полного гармоничного развития личности необходимы любовь и понимание, Декларация установила шестой принцип, в силу которого, при наличии такой возможности, ребенок должен расти на попечении своих родителей, которые несут за него ответственность, его надлежит воспитывать в атмосфере любви, а также моральной и материальной обеспеченности. В том числе в названном

²² Декларация прав ребенка: Резолюция 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1959 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

принципе было закреплено и не теряющее актуальности до настоящего времени положение о том, что малолетние дети, за исключением ситуаций, когда имеются крайние обстоятельства, не должны разлучаться со своей матерью.

В соответствии с седьмым принципом, дети имеют право на образование, которое должно предоставляться им бесплатно и в обязательном порядке, во всяком случае на начальных стадиях образования. Кроме того, особо отмечено, что предоставляемое ребенку образование должно способствовать его общему культурному развитию, а также должно сформировать у него моральную и социальную ответственность перед обществом.

Восьмой принцип гарантирует возможность ребенка при любых обстоятельствах получать защиту и помощь в первоочередном порядке.

В силу сформулированного в Декларации девятого принципа, дети подлежат защите от всех форм небрежного обращения, жестокости и эксплуатации. При этом, детям ни в коем случае не должна поручаться или разрешаться деятельность, способная причинить вред их здоровью, образованию, или препятствующая каким-либо образом их умственному, нравственному или физическому развитию. Данные положения находят свое развитие также и в нормах действующего Трудового кодекса РФ²³, в соответствии с которыми в Российской Федерации запрещается привлечение несовершеннолетних к выполнению тяжелых работ, а равно и работ с вредными условиями труда, привлечение их к сверхурочным работам и др. Государство и родители же в ходе воспитания детей обязаны следить за соблюдением гарантируемых данным принципом прав ребенка²⁴.

Финальный, десятый принцип, приведенный в Декларации, гласит, что дети должны ограждаться от всех видов дискриминации: будь то расовые, религиозные, какие-либо иные различия. Декларация призывает всех и каждого воспитывать детей в духе, рождающем взаимопонимание, терпимость, мир и

²³ Особенности регулирования труда работников в возрасте до восемнадцати лет предусмотрены главой 42 Трудового кодекса Российской Федерации.

²⁴ Декларация прав ребенка: Резолюция 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1959 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

дружбу между народами, а также в призывающем к служению на пользу других.

Важным является то обстоятельство, что непосредственно в преамбуле самой Декларации прослеживается направленность ее применения: вышеуказанные принципы провозглашаются не только в целях формирования внутреннего законодательства стран-участниц ООН в русле соблюдения, уважения и защиты прав ребенка, но и в первую очередь призывает соблюдать права, предоставленные детям, самих родителей в процессе воспитания ребенка.

В последствии, с развитием норм законодательства о социальных правах и гарантиях, с укреплением международных отношений, вышеназванные принципы получили свое дальнейшее развитие в Конвенции о правах ребенка, одобренной Организацией объединенных наций в 1989 году (далее по тексту – «Конвенция»)²⁵.

В первую очередь считаем необходимым отметить, что пунктом 1 статьи 3 указанной Конвенции каждый ребенок был наделен правом на то, чтобы его «наилучшие интересы» оценивались и принимались во внимание в качестве первоочередного соображения при принятии в отношении него любого решения или действия.

Как указывалось выше, данное право в последствии было отражено во многих международных актах. Однако, наиболее полно положение о наилучших интересах детей было разработано в Замечании общего порядка № 14 (2013) к пункту 1 статьи 3 Конвенции о правах ребенка 1989г. - о праве ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов²⁶.

²⁵Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. – выпуск XLVI.

²⁶ Замечание общего порядка №14 (2013) о праве ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов (пункт 1 статьи 3) от 29 мая 2013, CRC /C/GC/14, [Электронный ресурс] доступ по адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/528b2c874.html> [последняя дата доступа 24.05.2016].

В частности, в Замечании общего порядка указывается, что концепция наилучших интересов ребенка является триединой и предполагает, что она должна применяться в следующих формах:

1) как материальное право, то есть право ребенка на то, чтобы его наилучшие интересы оценивались и принимались во внимание в качестве одного из первоочередных соображений в контексте рассмотрения различных интересов для выработки решения по возникшему спорному вопросу, а также в качестве гарантии реализации данного права в любых ситуациях при принятии решения в отношении ребенка или детей;

2) Как основополагающий толковательный правовой принцип. Под названной формулировкой подразумевается, что в ситуациях, когда возможно возникновение различного способа толкования того или иного юридического положения, необходимо избрать то толкование, которое наиболее эффективно отвечает наилучшим интересам ребенка. Причем, в качестве опоры при толковании юридических норм следует использовать те положения, которые провозглашены в Конвенции и протоколах к ней;

3) В качестве правила процедуры. Подразумевается, что в случаях, когда принимается решение, которое затрагивает конкретного ребенка, группу детей либо детей в целом, в ходе принятия решения должна производиться оценка возможного воздействия результатов данного решения на соответствующего ребенка или детей²⁷.

Кроме того, в Замечании общего порядка №14 (2013) особо подчеркивается, что принцип обеспечения наилучших интересов ребенка неразрывно связан с остальными принципами, которые действуют в данной сфере, и выражается в оценке наилучшего обеспечения прав ребенка, которая

²⁷ Замечание общего порядка №14 (2013) о праве ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов (пункт 1 статьи 3) от 29 мая 2013, CRC /C/GC/14, [Электронный ресурс] доступ по адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/528b2c874.html> [последняя дата доступа 24.05.2016].

должна производиться в комплексе со всеми иными правами ребенка, закрепленными в Конвенции прав ребенка 1989г.²⁸.

Конвенцией провозглашается также обязательность соблюдения всеми следующих прав ребенка:

- право на жизнь, включая выживание и здоровое развитие (ст. 6);
- право на регистрацию после рождения, на имя и на гражданство, право знать своих родителей и получать от них заботу (ст. 7);
- право на сохранение индивидуальности, включая семейные связи (ст. 8);
- право на единство семьи и право на поддержание контактов с родителями, если это не противоречит интересам ребенка (ст. 9);
- право на воссоединение с семьей и выезд за пределы своей страны вместе с ней (ст. 10);
- право свободно выражать свои взгляды и быть заслушанным в ходе любой судебной или административной процедуры (ст. 11);
- право на свободу мнения, совести, религии (ст. 12, 13);
- право на свободу ассоциаций и мирных собраний (ст. 15);
- право на невмешательство в частную жизнь (ст. 16);
- право на доступ к информации (ст. 17);
- право на особую защиту и помощь в случае отсутствия семейного окружения (ст. 20);
- право на получение статуса беженца совместно с членами семьи (ст. 22);
- право на здоровье (ст. 24);
- право на получение социального обеспечения (ст. 26);
- право на уровень жизни, необходимый для физического, умственного, духовного, нравственного и социального развития (ст. 27);
- право на образование (ст. 28);
- право на отдых и досуг, культурную и творческую деятельность (ст. 31);
- право на защиту от экономической эксплуатации (ст. 32)²⁹.

²⁸ Ситкова О.Ю. Способы защиты прав и законных интересов несовершеннолетних граждан // Судья – 2014 – № 6 – С. 23.

Имеет значение тот факт, что многочисленные нормы Конвенции прав ребенка 1989г., направленные на защиту ребенка от проявления к нему насилия в какой-либо форме, подразумевают под собой защиту его от насилия не только физического, но и психического.

Так, под физическим насилием подразумевается как правило умышленное нанесение каких-либо повреждений, способное зачастую привести и к серьезным нарушениям как физического, так и психического здоровья ребенка, в том числе и к отставанию его в развитии. Данная категория известна и понятна большинству обывателей и не вызывает особых вопросов при расценивании отдельных действий родителей в качестве проявления физического насилия по отношению к ребенку. Действия подобного характера запрещаются напрямую и уголовным законодательством Российской Федерации, в связи с чем можно сказать, что право ребенка на его защиту от проявлений физического насилия охраняется надлежащим образом и понимается окружающими в необходимом контексте³⁰.

Однако, существующая помимо очевидной, указанной выше угрозы применения по отношению к ребенку физического насилия не является исчерпывающей категорией, право на защиту от которой предусматривается нормами Конвенции прав ребенка 1989г.. Существует также и опасность применения по отношению к ребенку наименее очевидного для окружающих, скрытого от глаз постороннего наблюдателя, однако не менее опасного для здорового полноценного развития ребенка – психического насилия. Наличие такого рода насилия куда сложнее доказать, тем более если доказывать кому-либо использование в отношении него психического насилия приходится самому ребенку. Зачастую и сами родители не могут дать надлежащую оценку своих действий, применяемых в процессе воспитания ребенка, не могут осознать, что проявляют по отношению к нему психическое насилие и

²⁹ Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. – выпуск XLVI.

³⁰ Тарасенкова А.Н. Ваш ребенок и его права: закон и мораль // Библиотечка «Российской газеты». – 2012. – Вып. 15. – С.25.

предвидеть, к каким последствиям это может привести.

Так, А.Н. Тарасенкова в своей работе отмечает, что к психической форме насилия относят в частности следующие действия:

- «- открытое неприятие, постоянная критика ребенка;
- угрозы в адрес ребенка в открытой форме;
- замечания в оскорбительной форме, унижающие достоинство ребенка;
- ложь, невыполнение своих обещаний;
- однократное грубое психическое воздействие, вызывающее у ребенка психическую травму»³¹.

Таким образом, положениями Конвенции прав ребенка предусмотрено, что родители и ответственные государственные органы обязаны соблюдать надлежащим образом и следить за соблюдением и иными лицами права ребенка на защиту от любых форм и проявлений насилия – как физического, так и психического, и в процессе воспитания детей в первую очередь.

В действующем законодательстве Российской Федерации основные права детей в процессе их воспитания раскрыты главным образом в нормах Семейного кодекса РФ. Положения главы 11 Семейного кодекса РФ провозглашают права несовершеннолетних детей, которые во многом отражают вышеназванные международные принципы и нормы, но также и продолжают их развитие на внутригосударственном уровне.

Так, статьей 54 Семейного кодекса РФ гарантируется право каждого несовершеннолетнего ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Устанавливается также, что ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

³¹ Тарасенкова А.Н. Ваш ребенок и его права: закон и мораль // Библиотечка «Российской газеты». – 2012. – Вып. 15. – С.39.

В соответствии с п. 3 ч.2 названной статьи, «при отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства»³².

В соответствии с нормами ст. 55 СК РФ, ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка.

В случае раздельного проживания родителей за ребенком сохраняется право на общение с каждым из родителей, включая случаи, когда они проживают на территории разных государств. Из раскрытого в первом параграфе настоящей работы материала следует, что данное положение напрямую связано с установленным Семейным кодексом РФ правом отдельно проживающего родителя на общение с ребенком, дополняет его и тем самым создает дополнительные гарантии к соблюдению указанного права ребенка. «Расторжение брака между супругами, родителями ребенка, признание брака недействительным, отдельное проживание родителя, даже в том случае, если они проживают в разных государствах от ребенка, не должны препятствовать праву ребенка на общение, а родители в свою очередь вправе и обязаны участвовать в воспитании и образовании ребенка. Контактируя с родителями, ребенок, с одной стороны, реализует свое право на общение, но с другой стороны, общение родителей с ребенком является формой осуществления их родительских прав»³³.

Как отмечается исследователями, особые сложности при реализации права ребенка на общение с родителями возникает в тех ситуациях, когда они проживают на территории разных государств. Во избежание подобного рода

³² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

³³ Король И. Г. Личные неимущественные права ребенка по семейному праву РФ : научно-практическое пособие / И.Г. Король – М.: Проспект, 2010. – С.35.

негативных ситуаций, статьей 10 Конвенции о правах ребенка (1989г.) было установлено право каждого ребенка, родители которого проживают в различных государствах, поддерживать на регулярной основе, за исключением особых обстоятельств, личные отношения и прямые контакты с обоими родителями³⁴. В соответствии положениями Конвенции, государства-участники обязуются уважать право ребенка и его родителей покинуть любую страну, включая свою собственную, а затем возвращаться в нее. В связи с этим, статьей 55 Семейного кодекса РФ гарантируется право ребенка на общение со своими родителями, если они проживают в разных государствах.

На практике встречаются случаи игнорирования данного права ребенка со стороны одного из родителей, когда родитель - гражданин иностранного государства без предварительного согласования с другим родителем - гражданином РФ увозит ребенка в государство, в котором проживает сам, и фактически лишает его возможности общаться с родителем - гражданином РФ. Решение вопроса о порядке общения ребенка с оставшимся в России родителем приобретает затяжной и довольно сложный характер из-за отсутствия договоров РФ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с рядом иностранных государств³⁵.

Защита прав и законных интересов несовершеннолетнего - задача прежде всего родителей. Причем раздельное проживание с ребенком не освобождает родителя от обязанности защищать его права³⁶.

В нормах статьи 56 Семейного кодекса нашло дальнейшее развитие право ребенка на защиту его прав и законных интересов, провозглашенное в Конвенции о правах ребенка. Устанавливается помимо закрепленного Конвенцией в частности то, что защита прав и законных интересов ребенка

³⁴ Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. – выпуск XLVI.

³⁵ Пчелинцева Л.М. Семейное право России / Л.М. Пчелинцева. – Норма, 2008. – С. 241.

³⁶ Тарасенкова А.Н. Ваш ребенок и его права: закон и мораль // Библиотечка «Российской газеты». – 2012. – Вып. 15. – С.48.

осуществляется его родителями, а в случаях, когда права и интересы ребенка не совпадают с интересами родителей, либо возможно, что действиями родителя будет нанесен ущерб правам и интересам ребенка, защита его прав может осуществляться органами опеки и попечительства, прокурором и судом.

Предусмотрено названной статьей также и право ребенка, в случае нарушения его прав и законных интересов родителями, либо одним из родителей, самостоятельно обращаться за защитой своих прав в орган опеки и попечительства вне зависимости от его возраста. По достижении же ребенком возраста 14 лет, он наделяется правом самостоятельного обращения в суд в таких ситуациях. Тем самым, законодатель создал дополнительные гарантии соблюдения права ребенка на защиту в тех случаях, когда действия родителей препятствуют его реализации, либо нарушают иные предусмотренные законом права ребенка.

Имущественные права ребенка нашли свое отражение в статье 60 Семейного кодекса РФ, и выражены в том, что ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке, предусмотренном СК РФ, а также обладает правом собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на его средства.

Помимо указанных выше положений, дополнительные гарантии реализации прав детей нашли свое закрепление и в нормах Федерального закона от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»³⁷.

В частности, частью 2 статьи 7 Федерального закона установлено, что «родители ребенка (лица, их заменяющие) содействуют ему в осуществлении самостоятельных действий, направленных на реализацию и защиту его прав и законных интересов, с учетом возраста ребенка и в пределах установленного законодательством Российской Федерации объема дееспособности ребенка».

³⁷ Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации : Федер. закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.

Более того, статьей 9 указанного закона предусматривается, что при осуществлении деятельности в области образования ребенка в семье или в организации, осуществляющей образовательную деятельность, не допускается ущемление его прав.

Таким образом, многочисленными международными актами, семейным законодательством Российской Федерации охраняются права ребенка.

Семейный кодекс РФ к ним относит: право жить и воспитываться в семье, право знать своих родителей, право на их заботу, на совместное с ними проживание, на воспитание своими родителями, на обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства, право ребенка на выражение мнения при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также право ребенка на имя, отчество и фамилию.

Подводя итог изложенному в настоящей главе, отметим следующее:

Право ребенка на воспитание нельзя рассматривать вне обязанности родителей на его воспитание, поскольку праву одного лица всегда противостоит обязанность другого лица.

«Рассматривая в данном контексте право ребенка, закрепленное в ст. 54 СК РФ, соответствующая обязанность по воспитанию родителями своих детей закреплена в п. 1 ст. 63 СК РФ, при этом складывающиеся отношения возникают между строго определенными лицами и носят личный характер. Возникает единое правоотношение между родителями и детьми»³⁸.

Кроме того, родительские права и обязанности по воспитанию детей существуют до самого момента достижения ребенком совершеннолетия. Они не могут быть прекращены или изменены в случае, если родители, к примеру, расторгли свой брак, живут отдельно от ребенка. Раздельное проживание родителей усложняет воспитание ребенка. Ведь если ребенок остается с одним из родителей, как правило именно с данным родителем ребенок общается постоянно, находится в непосредственном контакте, он оказывает большее

³⁸ Король И. Г. Личные неимущественные права ребенка по семейному праву РФ : научно-практическое пособие / И.Г. Король – М.: Проспект, 2010. – С.51.

влияние на ребенка, нежели родитель, проживающий отдельно. Как следствие, это может негативно сказываться на психике ребенка. Ведь в большинстве случаев ребенок испытывает потребность в общении с каждым из родителей.

Считаем необходимым обратить внимание на следующую особенность права ребенка на воспитание: независимо от того, есть ли у ребенка родители или они умерли, лишены родительских прав, находятся в местах лишения свободы и т.д., его право на жизнь и воспитание в семье сохраняется. Родительские же права не существуют и не могут возникнуть в отсутствие у родителей ребенка. Если нет статуса родителя, соответственно отсутствуют и родительские права и обязанности.

ГЛАВА 2. ЮРИСДИКЦИОННЫЕ СПОСОБЫ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ВОСПИТАНИЕМ ДЕТЕЙ

2.1 Роль органов опеки и попечительства в разрешении споров, связанных с воспитанием детей

Споры, связанные с воспитанием детей, относятся к наиболее сложной и трудноразрешимой категории дел в сфере защиты прав и законных интересов несовершеннолетних. Связано это в первую очередь с тем обстоятельством, что при их рассмотрении должны быть учтены, как правило, взаимоисключающие интересы спорящих родителей, несовершеннолетних детей, иных близких родственников ребенка, а также ряд существенных факторов, позволяющих вынести решение, в максимальной степени отвечающее интересам детей³⁹.

Презюмируется, что все вопросы внутри семьи, включая вопросы о воспитании детей, должны разрешаться всеми членами семьи сообща. В том числе предусмотрена возможность разрешения проблемных вопросов посредством заключения родителями соглашений, предусмотренных семейным законодательством. (К ним, в частности, относят следующие: соглашение об уплате алиментов, об имени ребенка, о месте жительства ребенка, о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, а также соглашение о разделе имущества между супругами).

Однако в тех ситуациях, когда самостоятельное урегулирование разногласий между родителями, иными членами семьи, не представляется возможным, Семейным кодексом РФ, Гражданским процессуальным кодексом РФ (далее – «ГПК РФ»)⁴⁰, а также иными нормативными правовыми актами

³⁹Дзугаева А. З. Организация работы по профилактике социального сиротства и разрешению споров, связанных с воспитанием детей в г. Москве / А.З. Дзугаева// Семейное и жилищное право. – 2014. - № 2. – С. 25.

⁴⁰Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 02.03.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

допускается возможность разрешения сложившейся конфликтной ситуации посредством использования юрисдикционных процедур.

Действующим законодательством РФ предусмотрено, в частности, право родителей в случае, если они не могут достичь согласия в вопросах воспитания (например, о способах и методах воспитания) или образования ребенка, обратиться за помощью в орган опеки и попечительства.

В таком случае орган опеки и попечительства дает родителям устные или письменные рекомендации по преодолению возникших между ними разногласий с учетом интересов ребенка. Однако, указанные рекомендации относятся к области педагогики и не подлежат в случае отказа сторонами от их выполнения принудительной реализации.

В случае же, если между родителями возникает спор о праве на воспитание ребенка и они не в состоянии достичь соглашения по его урегулированию, то такой спор разрешается исключительно в судебном порядке, установленном ГПК РФ.

Особенностью данной категории дел является обязательное участие в них органа опеки и попечительства, поскольку именно на них действующим законодательством в настоящий момент возложены полномочия по защите прав и законных интересов детей, нуждающихся в помощи государства⁴¹.

Более того, статьей 8 Семейного кодекса РФ установлено, что защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных [Семейным](#) кодексом РФ – государственными органами, в том числе органами опеки и попечительства.

Статьей 47 ГПК РФ предусмотрено, что органы опеки и попечительства вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних.

⁴¹ Указанное положение предусмотрено, в частности, ст. 16 Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности».

В случаях, предусмотренных федеральным законом, и в иных необходимых случаях суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле органы опеки и попечительства.

Таким образом, органы опеки и попечительства выполняют возложенную на них государственную функцию защиты прав и законных интересов детей, нуждающихся в государственной помощи (ст. 7 Федерального закона «Об опеке и попечительстве»⁴²). Целью их участия в таких категориях споров является обеспечение всесторонней защиты и соблюдения интересов ребенка⁴³

Исходя из статьи 6 Федерального закона «Об опеке и попечительстве», приходим к выводу о том, что органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Органы местного самоуправления муниципальных образований (в том числе органы местного самоуправления поселений), на территориях которых отсутствуют органы по опеке и попечительству, образованные в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#), законом субъекта Российской Федерации, могут наделяться полномочиями по опеке и попечительству. Органы местного самоуправления наделяются указанными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств.

Предусмотрены законом также полномочия органов опеки и попечительства по собственной инициативе обращаться в суд по ряду категорий споров. Чаще всего орган опеки и попечительства обращается в суд с исками о лишении или ограничении родительских прав. Связано данное обстоятельство в первую очередь с тем, что в такой ситуации несовершеннолетние дети остро нуждаются в защите со стороны государства их прав и законных интересов.

⁴² Об опеке и попечительстве : Федер. закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2008. – № 17. – Ст. 1755.

⁴³ Пластинина Н. В. Участие органов опеки и попечительства в семейных спорах / [Электронный ресурс] : подгот. для СПС «КонсультантПлюс» /. URL <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=CMB;n=16500>

По данным государственной статистики, до 80% детей, оставшихся без попечения родителей, составляют так называемые социальные сироты⁴⁴. Число причин, вследствие которых эти дети остались без попечения родителей, возглавляют лишение родительских прав или ограничение в родительских правах, отказ родителей от исполнения обязанностей по воспитанию своих детей. В связи с этим считаем необходимым отметить, что помимо участия в судебном разбирательстве приоритетным направлением деятельности органов опеки и попечительства по защите права ребенка на семью является организация профилактической работы с семьями и детьми (в первую очередь с семьями, находящимися в социально опасном положении), которая предусматривает создание условий для своевременного выявления и устранения проблем в семьях на ранних этапах их возникновения, сохранения ребенку во всех возможных случаях его родной семьи.

ГПК РФ установлено две формы участия органов опеки и попечительства в гражданском процессе:

во-первых, они обладают полномочиями непосредственно на возбуждение дела посредством обращения в суд с исковым заявлением;

во-вторых, органы опеки и попечительства могут вступать в начатый процесс с целью дачи заключения по делу.

В каждом случае органы опеки и попечительства должны:

- 1) произвести обследование условий жизни детей и лиц, претендующих на их воспитание;
- 2) представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

В целом, действующим законодательством предусмотрено разрешение в судебном порядке следующих видов споров о детях:

1. Споры о воспитании детей:

⁴⁴Об организации и осуществлении деятельности по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних : Письмо Минобрнауки России от 25.06.2007 N АФ-226/06 // Вестник образования – 2007. – № 16. / [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

- о месте жительства ребенка при раздельном проживании супругов ([п. 3 ст. 65](#) СК РФ);

- об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка ([п. 2 ст. 66](#) СК РФ);

- об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников ([п. 3 ст. 67](#) СК РФ).

2. Споры родителей или лиц, их заменяющих, об отобрании детей от третьих лиц:

- о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения ([п. 1 ст. 68](#) СК РФ);

- о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований ([п. 2 ст. 150](#) СК РФ);

- о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона ([п. 3 ст. 153](#) СК РФ).

3. Споры, связанные с лишением родительских прав ([п. 1 ст. 70](#) СК РФ):

- об ограничении в родительских правах ([п. 1 ст. 73](#) СК РФ);

- о восстановлении в родительских правах ([п. 2 ст. 72](#) СК РФ);

- об отмене ограничения родительских прав ([ст. 76](#) СК РФ).

4. Споры о происхождении детей:

- установление отцовства в судебном порядке ([ст. 49](#) СК РФ);

- об оспаривании отцовства (материнства) ([п. 1 ст. 52](#) СК РФ);

- споры, связанные с взысканием алиментов на ребенка ([п. п. 2, 3 ст. 80, ст. 81](#) СК РФ).

5. Споры, связанные с установлением усыновления и с отменой усыновления ([ст. 125, ст. 140](#) СК РФ)⁴⁵.

Приведенный выше перечень категорий семейных споров, в которых затрагиваются права ребенка, не является закрытым, в связи с чем суд вправе принять к рассмотрению любое другое дело, затрагивающее права и законные

⁴⁵ Пластинина Н. В. Участие органов опеки и попечительства в семейных спорах / [Электронный ресурс] : подгот. для СПС «КонсультантПлюс» /. URL <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=CMB;n=16500>

интересы несовершеннолетнего ребенка. Однако, исходя из сложившейся судебной практики, следует отметить, что указанные выше категории дел являются наиболее распространенными.

Статьей 78 Семейного кодекса Российской Федерации установлено, что при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле в обязательном порядке должен быть привлечен орган опеки и попечительства.

В соответствии с частью 2 указанной статьи, орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора⁴⁶.

При этом, обследование условий жизни детей и лиц, претендующих на их воспитание, должно производиться на этапе подготовки дела к судебному рассмотрению. В акте обследования должны быть отражены следующие вопросы, связанные с воспитанием детей:

- дата произведения обследования, а также данные специалиста, которым было произведено обследование;
- сведения о характере дела (указание на то, какая именно категория спора между участвующими лицами рассматривается);
- персональные данные сторон и ребенка, возраст детей.

В последующем в хронологическом порядке излагаются все действия специалиста органа опеки, а также приводятся собранные им в результате обследования сведения:

➤ информация о лице, по заявлению которого было возбуждено дело: их возраст, уровень образования, род занятий, профессия, характер работы, занимаемая должность, стаж работы, общий заработок, сведения о том, состоит ли указанное лицо в браке, состав семьи участвующего в деле лица на момент обследования, а также сведения об отношении членов семьи к возможному

⁴⁶Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

разрешению спора судом: в частности к вопросу о возможности передачи ребенка на воспитание истцу, указываются жилищно-бытовые условия истца, а также сложившиеся взаимоотношения между членами семьи;

➤ результаты аналогичного обследования по тем же критериям об ответчике, либо лице, у которого в данный момент находится ребенок.

➤ сведения об обстоятельствах, по которым каждый из родителей считает невозможным пребывание ребенка у второго родителя, либо иного лица, указывается, какие именно доказательства приводят в обоснование возражений каждым из них. Приводятся сведения об участии каждого из родителей, иных лиц в воспитании и содержании детей при совместном их проживании и их взаимоотношениях с ребенком;

➤ «сведения о ребенке: занятие несовершеннолетнего (посещает ясли, детский сад, школу (группа, класс); успеваемость ребенка, его участие в общественной жизни школы; занятия несовершеннолетнего во внеучебное время (посещает учреждения дополнительного образования - кружки, занимается художественной самодеятельностью, спортом, музыкой); режим дня и жилищно-бытовые условия несовершеннолетнего: наличие отдельной комнаты, уголка, рабочего места для игр, занятий, есть ли игрушки, детские книги и т.д.»⁴⁷;

➤ кто помимо родителей, участвующих в споре лиц осуществляет уход за ребенком;

➤ сведения о состоянии здоровья ребенка, присутствуют ли у него какие-либо отклонения от нормального психофизического развития;

➤ сведения о том, с кем именно ребенок проводит каникулы, летнее время;

➤ сведения, полученные в ходе беседы с ребенком о его отношениях с каждым из родителей, о привязанности к ним, иным членам семьи, а также информация о том, с кем из них он желал бы проживать;

⁴⁷ Пластинина Н. В. Участие органов опеки и попечительства в семейных спорах / [Электронный ресурс] : подгот. для СПС «КонсультантПлюс» / URL <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=CMB;n=16500>

➤ результаты опроса иных лиц, которые располагают информацией об отношениях, сложившихся между родителями, их отношении к ребенку, о их поведении дома, на работе.

Исходя из всех вышеизложенных сведений специалистом подводятся соответствующие выводы и составляется мотивированное заключение по результатам обследования. При этом в выводах органа опеки и попечительства должна содержаться четкая позиция о том, где и с кем из лиц, заявивших свои требования в суде, надлежит проживать ребенку, либо в каком именно порядке родителю, проживающему отдельно от ребенка, надлежит осуществлять свое право на его воспитание.

Указанное выше заключение по результатам обследования оформляется специалистом в письменной форме на бланке соответствующего подразделения органа опеки и попечительства. Кроме того, наряду с представлением результатов обследования в форме указанного заключения в суд, представитель органа опеки и попечительства может принимать участие в судебных заседаниях в процессе рассмотрения соответствующего гражданского дела, а также давать суду необходимые устные пояснения.

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ установлено, что «заключение органа опеки и попечительства, исходя из п. 1 ст. 34 ГК РФ и п. 2 ст. 121 СК РФ, должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченным на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей»⁴⁸.

При этом, ненадлежащим образом оформленное заключение органа опеки и попечительства может быть оспорено в суде, а в ряде случаев может повлечь за собой отмену решения суда.

Исходя из вышеизложенного, приходим к выводу о том, что действующим в настоящее время гражданским процессуальным, семейным

⁴⁸ О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 №10 (в ред. от 06.02.2007) // Российская газета. – 1998. – № 110.

законодательством в разрешении споров, связанных с воспитанием детей, значительная роль отводится органам опеки и попечительства.

Они могут принимать участие в разрешении таких споров различными способами: начиная от предоставления родителям устных или письменных рекомендаций по преодолению возникших между ними разногласий в вопросах воспитания ребенка, относящимся к области педагогики, заканчивая производением обследования условий жизни родителей и ребенка, подготовкой соответствующего заключения для предоставления его результатов суду, а также путем непосредственного участия в ходе рассмотрения гражданского дела судом, дачи пояснений суду по отдельным обстоятельствам дела.

При этом, органы опеки и попечительства обладают полномочиями как на вступление в качестве участника в рамках уже существующего судебного разбирательства, так и на самостоятельное обращение в суд с заявлением в случаях, когда возникает необходимость защиты прав несовершеннолетних детей.

2.2 Судебный порядок разрешения споров, связанных с воспитанием детей

Как указывалось выше, в ходе осуществления родителями своих прав и обязанностей по воспитанию детей, между ними возможно возникновение разнообразных споров в рамках указанного вопроса.

Происходит это в первую очередь из-за того, что складываются различные, зачастую противоречащие, исключаящие друг друга подходы родителей к решению тех или иных вопросов в сфере образования, воспитания детей.

При этом, в случае, если отношения в семье складываются нормальным образом, такие разногласия легко улаживаются членами семьи самостоятельно. Законом предусмотрена также и возможность их обращения за получением

рекомендаций от органа опеки и попечительства, в порядке, раскрытом в параграфе 2.1 настоящего исследования.

Однако в тех ситуациях, когда семья фактически прекращает свое существование в прежнем виде, отсутствует как единая неделимая ячейка, между членами семьи зачастую пропадает взаимопонимание и возможность ведения разумного диалога.

Как показывают результаты статистики, в период 2015 года в Российской Федерации было зафиксировано 611 646 (шестьсот одиннадцать тысяч шестьсот сорок шесть!) разводов, в 2014 году их число составило 693 730 (шестьсот девяносто три тысячи семьсот тридцать). При том, что количество заключенных браков в указанные периоды составило 1 161 068 и 1 225 985 соответственно⁴⁹. То есть количество зафиксированных разводов ежегодно превышает половину от числа зарегистрированных браков.

Из изложенных сведений можем прийти к выводу о том, какое огромное количество семейных пар, зачастую имеющих общих несовершеннолетних детей, распадается в современном Российском обществе. Страдают же от этой ситуации общие дети супругов.

Как это часто происходит, с момента расторжения брака те люди, которые еще вчера являлись друг для друга одними из самых близких и родных, становятся друг другу чужими. Образование новых семей, сохранившиеся после развода обиды в большинстве случаев препятствуют нормальному общению бывших членов семьи. Супруги не могут прийти к консенсусу в разрешении вопросов о том, с кем из них должны остаться несовершеннолетние дети, каким образом ребенок должен общаться с тем родителем, который по их решению стал проживать отдельно от ребенка, каким образом будет осуществляться общение ребенка с иными близкими

⁴⁹Демография: Официальная служба государственной статистики : [Электронный ресурс] / официальный сайт ФСГС Российской Федерации. – URL : http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/demography/# (дата обращения: 27.04.2016).

родственниками – например, с бабушкой и дедушкой со стороны отца, в случае если ребенок остался жить вместе с матерью.

Во многих случаях родитель, проживающий отдельно, не согласен с выбором другого родителя в вопросах образования ребенка, с выбором образовательных учреждений, спортивных секций, кружков, которые по настоянию другого родителя посещает ребенок, однако не может без возникновения новых конфликтных ситуаций каким-либо образом повлиять на родителя, с которым ребенок фактически проживает. Родитель, проживающий совместно с ребенком, возможно вследствие имеющихся обид в отношении бывшего супруга, может препятствовать нормальному общению его с ребенком, препятствовать возможности встреч ребенка со вторым родителем, либо может настраивать ребенка против него, сообщая ребенку, что второй родитель его больше не любит, что ему не следует с ним общаться.

Все это негативно сказывается в первую очередь на психологическом состоянии самого ребенка, поскольку общение с обоими родителями в равной степени необходимо ему для нормального полноценного развития. Кроме того, наличие подобного рода споров препятствует надлежащему осуществлению прав и обязанностей каждого либо одного из родителей, исследованных в главе 1 настоящей работы, сложившаяся ситуация нарушает права и законные интересы ребенка.

В таком случае, действующим законодательством РФ предусмотрена возможность разрешения споров о праве на воспитание ребенка в судебном порядке в соответствии с нормами Гражданского процессуального кодекса РФ.

В частности, к спорам о праве на воспитание детей, разрешение которых возможно в судебном порядке, относятся:

- споры об определении места жительства ребенка при раздельном проживании его родителей;
- споры об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка;

- споры об устранении препятствий в общении ребенка с его близкими родственниками;

Раскроем подробнее особенности рассмотрения указанных категорий споров.

1.) Первой категорией, зачастую особенно остро отражающейся на психоэмоциональном состоянии детей, являются споры об определении места жительства ребенка.

Как определено п. 3 ст. 65 Семейного кодекса РФ, при отсутствии соглашения родителей о месте жительства детей при раздельном проживании родителей, спор между ними может быть разрешен судом по требованию любого из них. Причем момент рассмотрения судом данной категории споров не ограничен законом: суд может разрешить подобную ситуацию по заявлению одного из родителей как в период до расторжения брака, так и в бракоразводном процессе родителей, рассматривая его одновременно с иными требованиями супругов, а равно уже и после прекращения их брака. Важным фактором для возникновения данной категории споров является фактическое раздельное проживание родителей.

Привлечение органов опеки и попечительства при рассмотрении вышеназванной категории споров является обязательным и прямо предусмотрено законом⁵⁰.

При этом, разрешая по существу спор об определении места жительства ребенка суд обязан учитывать, что место жительства детей при раздельном проживании родителей в первую очередь определяется исходя из его интересов. В связи с изложенным обстоятельством, учет мнения ребенка с момента достижения им десятилетнего возраста является обязательным и необходимым условием для вынесения справедливого решения суда, отвечающего интересам сторон.

⁵⁰Дзугаева А. З. Организация работы по профилактике социального сиротства и разрешению споров, связанных с воспитанием детей в г. Москве / А.З. Дзугаева// Семейное и жилищное право. – 2014. - № 2. – С. 27

Кроме того, судом должно учитываться и предусмотренное семейным законодательством положение о том, что каждый из родителей наделен равными правами и обязанностями по отношению к ребенку, а соответственно им должна быть представлена равная возможность по их реализации.

Статьей 65 Семейного кодекса РФ закреплен ряд положений, принятие во внимание которых является обязательным при разрешении данного вида споров судом.

Во-первых, суд должен изучить, учесть при принятии решения, к кому из родителей и в какой степени имеется привязанность у ребенка. Учитывается и его привязанность к братьям, сестрам, если таковые имеются, к иным членам семьи.

Также судом исследуются, принимаются во внимание нравственные и иные личные качества родителей, которые могут отразиться на ребенке в процессе его воспитания.

В Постановлении Пленума Верховного суда РФ №10 от 27.05.1998 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» также поясняется, что значение для принятия решения по делу имеют такие факторы, как возможность создания ребенку условий для воспитания и развития, которые кроме прочего включают в себя и род занятий родителей, график и режим их работы, а также их материальное и семейное положение, состояние здоровья каждого их родителей,⁵¹ поскольку все это в последующем непосредственно отразится на том, в каких условиях будет жить и воспитываться ребенок, будет ли ему должным образом уделяться внимание родителя, будут ли созданы необходимые социальные и материальные условия для его развития.

Важным моментом являются и сложившиеся к моменту рассмотрения дела судом отношения между каждым из родителей и ребенком, уровень их взаимопонимания, уважения и доверия друг к другу.

⁵¹ О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 №10 (в ред. от 06.02.2007) // Российская газета. – 1998. – № 110

При этом, как отмечено и в названном Постановлении Пленума ВС РФ, исключительно более выгодное материальное положение одного из родителей по сравнению с другим не может быть воспринято судом в качестве единственно имеющего значение для исхода дела обстоятельства. При вынесении решения судом должны быть учтены все вышеназванные обстоятельства в комплексе. Так, в частности, судом могут быть учтены и большая степень привязанности ребенка к одному из родителей, отсутствие или наличие у родителей вредных привычек или проблем со здоровьем, которые в последствии могут воспрепятствовать ему в надлежащем исполнении своих обязанностей по воспитанию ребенка. Более того, суду надлежит учитывать и психологическую составляющую указанной отдельной семьи: принимать во внимание сходство либо различие темперамента ребенка и каждого из его родителей, сложилась ли у каждого из родителей новая семья и будет ли ребенок себя в ней комфортно чувствовать, возможно, что важным фактором при разрешении данного вопроса станет и выяснение причины, по которой распалась семья.

Для достижения наилучшего результата при рассмотрении данной категории гражданских споров, во избежание причинения дополнительного вреда психологическому состоянию ребенка, а также для выяснения вопросов, при исследовании которых требуется наличие специальных психологических знаний (а по нашему мнению, вопросы подобного характера возникают в абсолютном большинстве случаев в данной категории споров), суду также рекомендуется привлекать для участия в деле эксперта-психолога, либо педагога, непосредственно работающего с ребенком.

Для того, чтобы достоверно выявить желание ребенка, с кем именно из родителей он сам хотел бы проживать, он может быть опрошен судом, при этом суду однако следует учитывать возраст и развитие ребенка, соответствие уровня его развития биологическому возрасту.

Как указывалось выше, учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет по спорам, связанным с воспитанием детей, в Российской Федерации является

обязательным. Однако позиция ребенка по спорному вопросу не может восприниматься как решающий фактор, должна расцениваться вместе с иными обстоятельствами дела, поскольку она может противоречить его интересам.

Ранее суды общей юрисдикции исходили из положения о том, что ребенок должен привлекаться к участию в деле лишь в случаях, если рассмотрение дела в его отсутствие может нарушить его интересы в большей степени, нежели в случае его участия в судебном заседании. Привлечение ребенка к участию в гражданском процессе с целью выяснения его мнения расценивалось в качестве фактора, способного нанести ему психологическую травму.

В настоящее время позиция судов по указанному вопросу изменилась, в преобладающем числе случаев суд привлекает детей для участия в судебном заседании с целью выяснения, учета их мнения, исходя из позиции о том, что нарушением права на учет мнения ребенка, лишением возможности непосредственно быть заслушанным в судебном заседании, его интересы будут нарушены судом при вынесении им решения в гораздо большей степени.

Кроме того, к участию в указанной категории дел судом в обязательном порядке привлекаются органы опеки и попечительства, которыми представляется заключение по существу спора, а также акт обследования условий жизни родителей, условий проживания ребенка.

В случае возникновения разногласий между позицией суда по делу с заключением органа опеки и попечительства, в решении суда обязательно должны быть приведены конкретные мотивы, которыми суд руководствовался при вынесении решения.

Исследователи отмечают, что судебная практика первых лет с момента принятия Семейного кодекса РФ говорит о том, что суд по результатам рассмотрения споров о месте жительства ребенка в большинстве случаев определял место жительства ребенка с матерью, вынося решение в ее пользу. Причем подобного рода решения основывались в первую очередь на выводах суда о том, что в том или ином отдельном случае (в особенности, когда

определялось место жительства малолетнего ребенка) мать сумеет лучшим образом, нежели отец, заниматься воспитанием ребенка. Зачастую такие решения не были должным образом мотивированы и принимались в пользу матери, не учитывая иные имеющие значение для дела обстоятельства, что на сегодняшний день воспринимается с точки зрения законодательства как решение, построенное на ошибочных выводах.

В соответствии с обобщениями судебной практики, в последние годы позиция судов по рассматриваемой категории дел изменилась, судами в большинстве случаев учитываются все обстоятельства дела, указанные нами выше, как показывает сложившаяся практика число решений, вынесенных о проживании ребенка совместно с отцом, увеличивается, в отдельных регионах достигает половины от общего числа вынесенных решений.

Так, в частности, Московским городским судом в апелляционном определении от 10 апреля 2015 г. по делу № 33-9884/2015 решение * районного суда г. Москвы от 17.11.2014г. было оставлено в силе, место жительства несовершеннолетней дочери было определено совместно с отцом.

Позиция суда, изложенная в решении от 17.11.2014г., основывается на следующем:

«Определяя место жительства ребенка с отцом, исходя из интересов ребенка, суд учел установленные обстоятельства по делу, принял во внимание привязанность ребенка к каждому из родителей, жилищно-бытовые условия каждого из родителей, заключение органа опеки и попечительства.

Согласно актам от 28.08.2014 г. и от 08.10.2014 г. обследования жилищно-бытовых условий по месту регистрации несовершеннолетней * и месту жительства * по адресу: г. *, ул. *, д. *, кв. *, указанная квартира состоит из 3-х изолированных комнат, жилой площадью 36,6 кв. м, в комнатах беспорядок на полу мусор, на столе недоеденные остатки пищи, на спинках мебели хаотично сложены вещи, в том числе детские, влажная уборка не проводится, присутствует неприятный запах. Комната 12,0 кв. м используется для проживания * и малолетней * имеется 2-ярусная кровать, 2 стеллажа с

детскими книгами, раскладная доска для детского творчества, детский стол, 3 стула, комод для детских вещей. В комнате беспорядок, грязно, везде разбросаны вещи. Во время обследования 28.08.14 г. присутствовал *, во время повторного обследования 08.10.14 г. присутствовала бабушка малолетней * (мать истца).

Согласно акта от 07.11.2014 г. повторного обследования жилищно-бытовых условий по месту регистрации несовершеннолетней *. по адресу: г. *, ул. *, д. *, кв. * в квартире находились * и *. В квартире наведен порядок, разбросанных вещей и предметов нет, скопления грязной посуды не наблюдается, однако в комнате 15,6 кв. м имеется угол комнаты, где пыль и беспорядок. Со слов * там находятся личные вещи *, к которым он запрещает прикасаться.

Из акта обследования жилищно-бытовых условий по месту жительства истца с дочерью по адресу: г. *, * пр-т, д. *, кв. *, следует, что квартира состоит из 2-х комнат, жилой площадью 37,0 кв. м, санитарное состояние квартиры удовлетворительное, квартира благоустроена. Комната площадью 17,0 кв. м используется для проживания малолетних * и *, обставлена необходимой мебелью, созданы условия занятий и отдыха, много игрушек.

Истец и ответчик трудоустроены, положительно характеризуются по месту работы.

Из заключения Администрации муниципального округа * г. * следует, что Администрация полагает, что определение места жительства несовершеннолетней * с матерью соответствует интересам ребенка.

Не соглашаясь с данным заключением, суд исходил из фактических обстоятельств дела, представленных доказательств и интересов ребенка. Согласно представленным доказательствам отец принимает активное участие в развитии и воспитании дочери, заботится о ее здоровье, нравственном и физическом развитии.

Согласно справке детского дошкольного отделения ГБОУ N *, в сад ребенка всегда приводит отец *, который забирает ребенка на дополнительные

занятия, также является председателем родительского комитета дошкольного отделения, принимает активное участие вместе с дочерью во всех праздниках и мероприятиях, за что неоднократно награждались грамотами.

Отказывая в иске *, суд исходил из того, что ею не представлено достоверных, убедительных доказательств того, что проживание несовершеннолетней дочери с ней (ответчиком), отвечает интересам ребенка»⁵².

Из позиции суда, изложенной в данном решении, видно, что при определении места жительства ребенка им были учтены в комплексе все известные имеющие значение по делу обстоятельства.

Кроме того, поскольку заключение органа, осуществляющего функции органа опеки и попечительства, не соответствовало иным представленным по делу доказательствам, решение было принято судом вразрез с мнением указанного органа.

2.) Следующей категорией споров по воспитанию детей являются споры о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Данный вид споров также разрешается судом по заявлению родителей либо одного из них, в предусмотренном ГПК РФ порядке.

Поскольку вне зависимости от того, с кем из родителей было определено место жительства ребенка, второй родитель обладает правом на общение с ребенком, участие в его воспитании в неменьшей степени, а равно и ребенок имеет право на общение с отдельно проживающим родителем. Родитель же, проживающий с ребенком, не вправе препятствовать их общению.

Исходя из норм действующего законодательства, содержание права на общение включает в себя ряд правомочий: в него входят право на постоянные или периодические контакты ребенка с родителями, другими близкими родственниками, право требовать исполнения обязанности общения от родителей и других близких родственников и иных лиц, право обращения в

⁵² Определение Московского городского суда от 10.04.2015 г. по делу №33-9884/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

орган опеки и попечительства или суд за защитой права на общение.

Следовательно, под правом ребенка на общение понимается обеспеченная федеральным законом возможность ребенка на постоянные или периодические контакты с родителями, близкими родственниками ребенка и иными лицами, требовать от них исполнения обязанности общения и обращаться в орган опеки и попечительства или суд за защитой права на общение⁵³.

Суд обязан при рассмотрении указанной категории дел основываться на положении о равенстве родительских прав обоих родителей, учитывать необходимость соблюдения наилучших интересов ребенка, а также руководствоваться разъяснениями, содержащимися в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 1998 г. № 10.

Как и при рассмотрении первой категории споров, судом должны быть приняты во внимание конкретные условия, в которых осуществляется воспитание ребенка, его возраст, соответствие уровня развития ребенка его биологическому возрасту, его здоровье, характер взаимоотношений между родителями, а также между каждым из родителей и ребенком.

Изучаются судом и условия жизни родителя, который проживает отдельно от ребенка, возможность положительного или отрицательного влияния поведения данного родителя на детей, а также иные факторы.

В случае, если суд усматривает произведение такой процедуры необходимым, он может назначить проведение судебно-психологической экспертизы в отношении обоих родителей, либо одного из них, а также экспертизу с целью анализа психологической составляющей семейного конфликта. С помощью нее суд может установить обстоятельства психологической природы, имеющие значение по делу, такие как «наличие или отсутствие влияния на ребенка со стороны одного из родителей и его характер,

⁵³ Летова Н.В. Правовой статус ребенка в гражданском и семейном праве : автореф. дис ... доктора юрид. наук / Н.В. Кумановская – Москва, 2013 – С.18.

мотивационные линии поведения каждой из сторон, психологическую характеристику системы взаимоотношений ребенка с каждым из родителей»⁵⁴.

Результаты психологической экспертизы являются одним из доказательств по делу, не могут расцениваться судом как единственное необходимое для выяснения обстоятельств дела доказательство. Однако заключение эксперта в каждом случае может подтвердить или опровергнуть те или иные доводы каждой из сторон, оценить их в полной мере.

Как показывает судебная практика, в крайне редких случаях, когда судом в ходе исследования обстоятельств дела выясняется, что общением отдельно проживающего родителя с ребенком последнему может быть нанесен вред, в частности, если поведение родителя характеризуется негативно, он страдает алкоголизмом, наркоманией, либо способен проявлять неконтролируемые вспышки агрессии по отношению к окружающим и к близким, суд может отказать такому родителю в участии в воспитании ребенка, в обязательном порядке мотивировав такое решение соответствующими обстоятельствами.

В ходе подготовки настоящей исследовательской работы, автор выступала в качестве представителя по доверенности одного из родителей в гражданском процессе по спору об определении порядка общения с ребенком в Железнодорожном районном суде г. Барнаула Алтайского края. Исходя из полученного в процессе участия в указанном судебном разбирательстве практического опыта, считаем необходимым изложить следующее:

исковое заявление об определении порядка общения с малолетним ребенком было предъявлено отдельно проживающим от него отцом. Судом, при исследовании обстоятельств дела на стадии подготовки дела к разбирательству, к участию в деле были привлечены органы опеки и попечительства. По ходатайству матери ребенка, судом были направлены запросы в Федеральную налоговую службу с целью установления вопроса о наличии/отсутствии пенсионных отчислений (отец ребенка отказывался надлежащим образом выполнять свои обязанности по уплате алиментов),

⁵⁴ Пчелинцева Л.М. Семейное право России / Л.М. Пчелинцева. – Норма, 2008. –с. 98.

запросы о наличии/отсутствии у истца зафиксированных административных правонарушений, поскольку матери были известны сведения о том, что ранее отец ребенка допускал вождение автомобиля в нетрезвом виде, за что лишился водительских прав.

Истец настаивал на предоставлении ему возможности общения с ребенком в течение половины дней недели, забирать ребенка на все выходные дни, а также разрешить ему забирать ребенка на время летних каникул, настаивал на том, чтобы общение с ребенком происходило в отсутствие матери и ее родственников.

Мать, проживающая совместно с ребенком, пояснила суду, что поскольку фактически большую часть времени ребенок проводит в детском саду, причем он дополнительно посещает и различные развивающие кружки, она не согласна на предоставление всех выходных дней в распоряжение отца для общения с ребенком, поскольку сама может видеться с ним только после работы, когда забирает его из детского сада, и в равной мере нуждается в общении с ребенком, кроме того ребенку необходимо время на общение и с иными родственниками матери, бабушкой, тогда как родственники со стороны отца проживают в другом государстве, не знакомы с ребенком и не пытаются с ним общаться. Кроме того, ею указывалось, что после общения с отцом ребенок возвращается домой замкнутым, говорит, что папа запрещает ему рассказывать, чем они занимались, где они были, подолгу переживает.

Отец ребенка сообщал суду, что предоставляет ребенку возможность посещения более дорогих мест досуга, парков развлечений, чем это делает его мать, дарит ему на праздники дорогие подарки. Однако помимо прочего несколько раз в ходе судебного заседания обмолвился о том, что из-за сложившейся ситуации у него наблюдается состояние повышенной нервной возбудимости, с ним в данный момент проживает брат, который следит за состоянием его здоровья, после чего судом дополнительно был направлен запрос о предоставлении сведений о заболевании истца в соответствующее медицинское учреждение.

Поскольку каждая из сторон настаивала на удовлетворении взаимоисключающих требований – отец просил предоставить ему возможность практически неограниченного общения с ребенком, забирать его во все выходные дни и в ряде случаев в будни, оставлять ребенка у отца с ночевкой, забирать его на все время каникул, мать же настаивала на общении отца с ребенком в присутствии нее либо бабушки ребенка, причем лишь в отдельные дни недели, суд вынес решение основываясь в комплексе на всех обстоятельствах дела.

Так, суд затребовал заключение органов опеки и попечительства о месте проживания каждого из родителей, выяснил сведения о состоянии здоровья родителей, исследовал ответы, пришедшие из уполномоченных органов, по названным выше запросам. Кроме того, судом, в присутствии специалиста органа опеки и попечительства, в отсутствие в зале судебного заседания родителей (во избежание оказания ими на ребенка психологического давления) было заслушано мнение ребенка, которое с учетом его возраста (6 лет), было учтено судом. (Сын пояснил, что хочет общаться с папой, любит проводить с ним время, всегда ездят вместе к друзьям или ходят в различные парки развлечений). До рассмотрения дела по существу суд обязал отца обеспечить для ребенка рабочее место, где бы он мог готовиться к занятиям в школе, поскольку осенью 2016г. он пойдет в первый класс, а также организовать для ребенка отдельное спальное место.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств дела, равенства прав родителей на общение с сыном, а также учитывая заключения органа опеки и попечительства об условиях проживания каждого из родителей, 20 апреля 2016г. судом было вынесено решение по делу, которым установлен следующий график общения отца с ребенком: 2 раза в неделю (вторник, четверг) с 17.00 до 19.30, а также общение в один из выходных дней – в первую и третью субботу месяца и во второе и четвертое воскресенье месяца с 10.00 до 18.00 в местах

проведения досуга, в праздничные дни – равное количество времени для общения ребенка с отцом и матерью⁵⁵.

Таким образом, судом в резолютивной части решения подробно определяется порядок общения ребенка с каждым из родителей, указывается конкретное время, а в отдельных случаях и место общения с ребенком.

Споры о порядке общения с ребенком могут возникнуть не только между его родителями, но равно могут возбуждаться и по заявлению иных родственников ребенка, претендующих на общение с ним. Ситуации подобного рода относятся к следующему виду споров, связанных с воспитанием детей.

3.) В силу статьи 67 Семейного кодекса РФ предусмотрено право дедушки, бабушки, братьев, сестер и других родственников либо органа опеки и попечительства обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком⁵⁶. Указанные споры рассматриваются судом в схожем с определением порядка общения ребенка с отдельно проживающим родителем порядке.

Специфика споров об устранении препятствий к общению с ребенком, однако, заключается в том, что иные родственники не обладают правом на общение с ребенком в равной степени с его родителями, их право на общение с ребенком является второстепенным, по сути производным от родительского права, а потому они не могут претендовать на общение с ребенком равное по продолжительности и частоте с общением ребенка с родителями. Причем при предъявлении иными родственниками в суд заявления об устранении препятствий в общении, они также могут просить суд и об установлении определенного порядка общения с ребенком, во избежание возникновения в будущем новых конфликтных ситуаций.

Особо важен тот факт, что, поскольку ребенок взрослеет, меняются его потребности, возникают новые жизненные обстоятельства, порядок общения,

⁵⁵ Решение Железнодорожного районного суда г. Барнаула Алтайского края от 20.04.2016г. по делу № 2-1203/2016 (документ опубликован не был).

⁵⁶ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

определенный решением суда несколько лет назад, может противоречить интересам ребенка и родителей, близких родственников в последствии.

Как верно было указано в апелляционном определении Московского городского суда от 10.12.2014 г. по делу №33-39363/14, «поскольку правоотношения по участию в воспитании ребенка являются длящимися, при изменении обстоятельств, возраста, режима дня и занятости ребенка, устанавливаемый судом порядок общения истца с ребенком может быть изменен»⁵⁷.

Исходя из целей гражданского судопроизводства, суд может считать свою задачу по спору о воспитании ребенка успешно выполненной лишь тогда, когда вынесенное им решение будет фактически исполнено и защищены права и законные интересы сторон, в первую очередь детей.

Приведение в исполнение решения суда о передаче ребенка от одного родителя к другому для совместного с ним проживания, либо об определении порядка общения с ребенком, об устранении препятствий в общении с ребенком его родственников, в том случае, если второй родитель пытается препятствовать такому общению, во многих случаях вызывает большие затруднения. По спорам об определении места жительства ребенка использование различного рода принудительных процедур не желательно, поскольку спокойная не усугубленная торопливостью атмосфера в момент передачи ребенка от одного родителя к другому – одно из условий успешной реализации судебного решения. Однако если существует угроза исчезновения ребенка, его переезда по неизвестному адресу, допустимы отступления от общего правила, в том числе касающиеся места и времени исполнения.

Исполнение решения суда об устранении препятствий к общению ребенка с одним из родителей, близкими родственниками не сводится к единичной процедуре. Поскольку решение суда порой удовлетворяет интересам лишь одной из сторон, родитель, считающий, что его интересы не были

⁵⁷Определение Московского городского суда от 10.12.2014 г. по делу №33-39363/14 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

удовлетворены не будет стремиться к исполнению решения суда, своим поведением продолжит нарушать права другого родителя.

Подводя итог изложенному в настоящем параграфе считаем необходимым отметить, что процедура разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей, является одной из наиболее сложных. Суду необходимо учитывать целый комплекс обстоятельств, имеющих значение по делу, а также попытаться удовлетворить наилучшим образом зачастую прямо противоположные интересы родителей, а также в первую очередь – интересы несовершеннолетнего ребенка.

Судом изучается степень привязанности ребенка к родителям, иным членам семьи, исследуются нравственные, иные личные качества родителей, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития, род занятий родителей, режим их работы, материальное и семейное положение и многое другое. При этом должно учитываться положение о равенстве прав родителей.

Кроме того, особенностью как споров об определении места жительства ребенка, так и споров о порядке общения с ребенком, является то, что поскольку правоотношения по участию в воспитании ребенка являются длящимися, при изменении обстоятельств, возраста, режима дня и занятости ребенка, устанавливаемый решением суда порядок может быть изменен в последствии.

Поскольку, зачастую родители, неудовлетворенные вынесенным судом решением, препятствуют нормальному исполнению такого судебного акта, нарушение прав и законных интересов второго родителя и ребенка не устраняется с момента принятия соответствующего решения суда. На наш взгляд, оптимальным вариантом для урегулирования возникших между сторонами разногласий, вылившихся в спор о праве на воспитание детей, может стать использование процедуры медиации. Подробнее вопросу о возможностях использования данной процедуры в исследуемой категории споров будет посвящена следующая глава исследования.

ГЛАВА 3. УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ВОСПИТАНИЕМ ДЕТЕЙ, ПОСРЕДСТВОМ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ

3.1 Понятие и основные принципы процедуры медиации

Существование медиации в различных формах насчитывает уже много веков, однако в современном виде свое развитие данный институт получил в последние несколько десятилетий в Западной Европе. В мире подобные методы урегулирования споров начали широко распространяться с 70х годов прошлого столетия. В России же опыт развития медиации кроме западных веяний впитал в себя многовековую историю посредничества. Стоит отметить, что, несмотря на довольно длительный период использования медиации в мире, популярной в правовой сфере и в сфере урегулирования повседневных конфликтов данная процедура стала сравнительно недавно.

Термин «медиация» происходит от латинского «mediare» - посредничать.

Федеральный закон № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (далее – ФЗ «О процедуре медиации», Федеральный закон) устанавливает следующее определение: «процедура медиации - способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения»⁵⁸.

Медиация находится во взаимосвязи с иными способами разрешения правовых споров, в том числе с процедурами юрисдикционного характера. Однако формы и степень этой взаимосвязи могут различаться. Как отмечает в своем исследовании С. К. Загайнова, в практике посредничества отчетливо

⁵⁸ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

различаются две основные юридические модели, в которых реализуется медиация: частная и интегрированная⁵⁹.

За рубежом в настоящее время наблюдается тенденция интегрирования медиации в деятельность государственных органов, например, данная процедура применяется в судах, органах нотариата многих зарубежных стран.

Частная же медиация рассматривается и регламентируется как самостоятельный механизм урегулирования спора, который существует параллельно с традиционными способами защиты гражданских прав. Российская Федерация пошла по второму пути развития процедуры медиации, закрепив ее в качестве альтернативной процедуры урегулирования споров.

Соглашаясь с мнением профессора В. В. Лисицина, считаем необходимым выделить ряд принципиальных отличий медиации от иных способов урегулирования споров:

1. Медиация является самой оперативной процедурой при урегулировании споров;
2. Процедура разбирательства в ходе медиации максимально упрощена, правила ее определяют сами стороны;
3. Стороны могут в любой момент прекратить процедуру;
4. Деятельность медиатора строго конфиденциальна (в отличие, например, от открытого и гласного судебного заседания);
5. Низкий уровень расходов на медиацию в сравнении с остальными процедурами урегулирования правовых споров;
6. Высокий процент выполнения сторонами условий медиативного соглашения;
7. Медиация помогает сторонам впоследствии сохранить деловые отношения, бесконфликтное общение между сторонами;

⁵⁹ Загайнова С.К. О комплексном подходе к развитию медиации в России: особый вектор развития // Законность. –2012. – №13. – С. 53.

8. Исключается возможность вынесения неожиданного и неблагоприятного для сторон медиации решения, т.к. условия решения выбирают они сами⁶⁰.

Кроме того, результаты многочисленных исследований, полученные за годы применения данной процедуры за рубежом, показали, «что добровольное исполнение результата разрешения спора было более высоким в делах, которые были урегулированы соглашением, чем в делах, которые были предметом судебного разбирательства»⁶¹. Данные результаты были отражены еще в исследовании Видмара в 1984 году. МакЭван и Мэйман в исследовании в свою очередь отразили, как модель процесса разрешения спора может повлиять на уровень исполнения. «В указанной работе, основанной на изучении практики судов малых исков Мэна, проведено сравнение процедуры медиации с обычным судебным процессом. Исследование показало, что стороны рассматривали результат процедуры медиации в качестве более справедливого. Кроме того, указанное исследование продемонстрировало, что стороны с большей вероятностью исполняли результат процедуры медиации, чем судебное решение»⁶².

Основными участниками медиации являются медиатор и стороны спорного правоотношения. Также участниками могут быть лица, чьи права и интересы затрагиваются спором. В отличие от судебного процесса, в медиации не может быть третьих лиц, все заинтересованные лица становятся участниками процедуры. Медиатор является нейтральным участником. Как отмечает в своем исследовании Светлана Игоревна Калашникова, иные лица, в том числе свидетели, эксперты, специалисты, могут присутствовать при проведении медиации только с согласия сторон. Цель их участия в данном случае -

⁶⁰ Лисицин В.В. Медиация: примирительное урегулирование коммерческих споров в России (прошлое и настоящее, зарубежный опыт). – М., 2011. – С.157.

⁶¹ Исполнительное производство: традиции и реформы / Под ред. Р. ван Рее [и др.]. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – С.129.

⁶² Исполнительное производство: традиции и реформы / Под ред. Р. ван Рее [и др.]. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – С.135.

предоставить дополнительную информацию и убедить другую сторону, а не доказать что-либо медиатору.

Среди целей, стоящих перед процедурой медиации, Герда Мета, одна из первых дипломированных медиаторов и обучающих медиаторов Европы, выделяет следующие:

1. Процесс обсуждения и проработки сложной ситуации. В таком обсуждении обязательно должно быть место различным точкам зрения, зачастую - прямо противоположным взглядам на события или варианты выхода из трудного положения. Результатом удачной медиации станет достигнутое на основе обсуждения и договоренности конкретное соглашение. По мнению автора, решение станет действенным только в том случае, если каждый участник его признает.

2. Ввиду того, что в конфликтных ситуациях нарушается способность к диалогу и конструктивному взаимодействию, на второе место среди целей медиации становится восстановление этой способности. Медиатору необходимо добиться того, чтобы каждый участник был услышан, чтобы к нему относились с уважением, чтобы аргументы были восприняты всерьез. Только при достижении данной цели становится возможным преодоление конфликтных эмоций. Как отмечает автор – «понимание, ясность и умение управлять возможными оставшимися противоречиями – обязательный результат медиации».

3. В качестве третьей цели автор приводит честную, открытую проработку интересов и ценностей участников, т.к. именно в таком случае повышается вероятность выполнения достигнутого соглашения⁶³.

Исходя из всех перечисленных целей медиации, мы можем определить главную задачу, стоящую перед медиатором - помочь сторонам достичь согласия по спорному вопросу.

⁶³ Герда Мета. Медиация. Новый подход к разрешению конфликтов (Дайджест) / Под ред. Ю.Б. Нечаевой, А.Н. Селищевой. – Пермь, 2009. – С. 80.

Как отмечают в совместной исследовательской работе О. В. Аллахвердова и М. В. Павлова, в ходе проведения процедуры медиации на медиатора возложены следующие полномочия:

на протяжении процедуры урегулирования спора медиатор управляет ходом процесса, проводит анализ конфликта, разбивает конфликт на отдельные проблемы и пытается выявить реальные интересы сторон. Он, как нейтральная незаинтересованная сторона, задает тон переговоров и помогает сторонам достигнуть соглашения⁶⁴.

Кроме того, руководствуясь целями медиации, медиатор отделяет содержание спора от эмоций сторон, помогает участникам услышать друг друга и быть услышанными. Также он поддерживает корректные отношения между сторонами, удерживает стороны в рамках процесса. Именно нейтральный посредник испытывает предложения сторон на реалистичность и осуществимость, помогает участникам найти такое решение, которые будет отвечать как их собственным интересам, так и интересам другой стороны. В финальной стадии переговоров, медиатор содействует сторонам в доведении соглашений до завершенности, для того, чтобы у каждой стороны сохранялось полное понимание и ответственность по отношению к медиативному соглашению. Таким образом, он обеспечивает психологическую удовлетворенность от медиации каждой из сторон.

Главное отличие медиации от судебных и иных юрисдикционных процедур заключается в том, что ответственность за принятое решение лежит на самих сторонах. Ведь, как отмечает В. Л. Климентов, «именно сами участники наиболее полно представляют себе суть спора и имеют наилучшие возможности найти решение»⁶⁵. Суд принимает решение исходя из норм действующего законодательства, что не может гарантировать

⁶⁴ Аллахвердова О.В., Павлова М.В. Медиация. Новый подход к разрешению конфликтов (Дайджест) / Под ред. Ю.Б. Нечаевой, А.Н. Селищевой. – Пермь, 2009. – С. 42.

⁶⁵ Климентов В.Л. Актуальные проблемы становления альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника (процедуры медиации) в Российской Федерации : Монография / Под ред. Понаморенко В.Е., Никитова А.В. – М. : ИЦ Интермедия, 2012. – С. 142.

удовлетворенность решением обеих сторон конфликта, а соответственно – недовольные решением стороны не будут стремиться выполнить такое решение. Медиация же настраивает участников процесса на ведение переговоров в русле сотрудничества, имеет целью привести стороны к заключению соглашения, которое будет удовлетворять каждого из участников.

Особенно предпочтительно использование процедуры медиации в тех случаях, когда важно восстановить отношения между людьми, взаимодействие которых должно необходимо сохранить в будущем (например, отношения между супругами, имеющими общих детей, при разводе, дальнейшее продолжение сотрудничества в предпринимательской деятельности).

Несмотря на то, что процедура проведения медиации выглядит намного проще ряда юрисдикционных процедур, тем не менее, для ее применения требуется наличие определенных условий.

Условия, соблюдение которых является обязательным при применении процедуры медиации, установлены Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»⁶⁶. В части 2 статьи 1 Федерального закона указывается, что применение процедуры медиации возможно к спорам, которые возникают из гражданских правоотношений, в т.ч. связанным с осуществлением предпринимательской и других видов экономической деятельности, а также спорам, которые возникают из трудовых и семейных правоотношений. В остальных же правоотношениях применение медиации возможно лишь в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами. (ч.3 ст. 1 ФЗ).

Также закон устанавливает запрет на применение данной примирительной процедуры к коллективным трудовым спорам, а также к таким спорным ситуациям, которые затрагивают или могут затронуть права и законные интересы лиц, не участвующих в проведении данной процедуры.

⁶⁶ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

Ряд авторов выделяет психологические условия, которые обуславливают применение процедуры медиации. В первую очередь, спор должен достигнуть той степени развития, на которой участники конфликта уже не могут его разрешить без привлечения незаинтересованного лица, то есть медиатора. Говоря иначе, все возможности самостоятельных переговоров уже были исчерпаны. Кроме того, у всех участников конфликта должна быть мотивация на привлечение медиатора – у них должно быть желание разрешить конфликт.

В статье 7 Федерального закона законодатель указал на обязательное присутствие следующих обстоятельств, наличие которых позволяет сторонам перейти к применению процедуры медиации. Во-первых, процедура медиации «осуществляется на основании соглашения сторон, в том числе на основании соглашения о применении процедуры медиации»⁶⁷. Данное соглашение заключается в письменном виде. Следовательно, применение медиации возможно лишь в случае согласия на нее обеих сторон.

Медиация может быть применена как на досудебном этапе разрешения спора, так уже и в ходе судебного либо третейского разбирательства. В соответствии с частью 5 ст. 150 ГПК РФ, судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения, в том числе по результатам проведения процедуры медиации, которую стороны вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства⁶⁸. Согласно п. 9 ч. 2 ст. 153 АПК РФ, судья либо председательствующий в судебном заседании выясняет, не желают ли стороны применить процедуру медиации, о чем делаются соответствующие записи в протоколе судебного заседания⁶⁹. Однако, в соответствии с ч.3 статьи 7 Федерального закона «О процедуре медиации», соглашение о применении

⁶⁷ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

⁶⁸ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 05.05.2014) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

⁶⁹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.04.2002 №95-ФЗ (в ред. от 02.11.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 30. – Ст. 3012.

процедуры медиации не является препятствием для обращения в суд или третейский суд. Данное положение соответствует ч. 1 ст. 47 Конституции Российской Федерации, согласно которой «никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом»⁷⁰.

Непосредственно проведение медиации начинается со дня заключения сторонами соглашения о проведении процедуры медиации.

Также закон устанавливает, что в случае, когда одна сторона направила другой предложение об обращении к процедуре медиации в письменной форме, но в течение 30 дней со дня его направления либо в течение указанного в предложении срока не получила согласие другой стороны, то данное предложение о применении медиации считается отклоненным. Кроме самих участников конфликта, такое предложение может быть сделано по просьбе одного из участников медиатором или организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации.

Кроме указанных выше условий, важным является то, что на применение медиации существуют некоторые ограничения. Так, она не может быть применена в криминальных конфликтах, а также тогда, когда одна из сторон является недееспособной.

Применение медиации возможно лишь в строгом соответствии с принципами проведения данной процедуры. Под принципами медиации можно понимать основополагающие начала организации и проведения процедуры медиации как альтернативного способа урегулирования конфликтов.

Перечень ее основополагающих принципов закреплен в 3 статье Федерального закона «О процедуре медиации». Она гласит: «Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе

⁷⁰Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора»⁷¹.

Первым в законе выделен такой принцип медиации, как добровольность. Он означает, что проведение медиации, а также заключение медиативного соглашения, исполнение его условий сторонами осуществляются только по воле участников медиации. Важным является и тот факт, что данный принцип распространяет свое действие как в отношении сторон, так и в отношении посредника. Никто не может принудить стороны воспользоваться процедурой медиации, суд лишь рекомендует сторонам ее использование, разъясняет сторонам возможные последствия использования данной процедуры. Кроме того, каждый участник имеет возможность по своему волеизъявлению выйти из процесса медиации на любой ее стадии.

Согласие с результатами, к которым участники пришли в ходе урегулирования спора, также является добровольным. Именно стороны определяют итоговое соглашение, они не подвергаются влиянию третьей стороны, как это бывает в ходе судебного разбирательства. Услуги медиаторов в ходе урегулирования конфликта также принимаются участниками добровольно.

В тех же случаях, когда соглашением сторон было предусмотрено обязательное проведение процедуры медиации – это, тем не менее, не предусматривает обязательства сторон примириться. В таком случае участники конфликта обязаны лишь добросовестно рассмотреть возможные варианты примирения, а также на них ложится обязательство в течение определенного периода времени не обращаться в судебные органы за разрешением спора.

Также данный принцип распространяет свое действие и на заключение медиативного соглашения. Он проявляется в том, что стороны свободны в определении его условий. Они могут предлагать любые решения, принимать или отвергать предложения другого участника без обоснования причин.

⁷¹ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

Соответственно, в медиативное соглашение включаются лишь те условия, которые были согласованы и приняты всеми сторонами конфликта, т.е. решения, которые были получены путем взаимного согласия сторон. Кроме того, исполнение медиативного соглашения также основывается на принципах добровольности и добросовестности сторон.

Таким образом, приходим к выводу, что данный принцип действует абсолютно на всех этапах медиации и распространяется на каждого ее участника.

Следующим среди принципов процедуры медиации законодатель указывает принцип конфиденциальности. Под ним подразумевается такое установление, в силу которого сам факт проведения медиации, а также вся информация, которая использовалась в ходе данной процедуры, не подлежат разглашению, кроме случаев, установленных законом.

Именно конфиденциальность зачастую становится тем фактором, от которого зависит успешность проводимой медиации, т.к. этот принцип обеспечивает открытость и доверительность общения между сторонами в течение процедуры. Во многих случаях, когда правовой спор затрагивает личную жизнь либо иные частные аспекты, которые стороны не хотели бы делать общеизвестными, негласность медиации становится одним из существенных ее преимуществ по сравнению с судебным процессом.

Свое действие данный принцип распространяет абсолютно на всех участников медиации (относится как к медиатору, так и к сторонам конфликта), а также на иных лиц, которые участвуют либо присутствуют в процессе медиации (специалисты, эксперты, свидетели, родственники сторон). Что касается медиатора, то, в соответствии со сложившимися международными нормами, соблюдение конфиденциальности является его профессиональной обязанностью. На это указывается, в частности, в Европейском кодексе поведения для медиаторов. «Данный принцип закреплен в статьях 8 и 9

Типового закона ЮНСИТРАЛ, статье 7 Директивы 2008/52/ЕС, многих национальных законах зарубежных стран»⁷².

В ходе проведения процедуры медиации, медиатор должен гарантировать сторонам, что их ожидания в отношении конфиденциальности будут оправданы. Конечно, степень конфиденциальности процедуры зависит от обстоятельств конкретной процедуры медиации от того, к какому соглашению по этому вопросу придут стороны. Медиатор не имеет права разглашать сведения о ходе медиации и результатах процедуры, если на это нет разрешения всех участников спорных правоотношений, а также если этого не требует закон.

В случаях когда стороны решили, что какие-либо сведения либо вся информация, выявленная в ходе процедуры медиации, должна оставаться конфиденциальной, такая договоренность сторон является для медиатора обязательной. Содержание медиативного соглашения может быть раскрыто только в тех случаях, которые были установлены сторонами либо законом (в частности, по вопросам исполнения данного соглашения).

Следующий принцип – принцип сотрудничества и равноправия сторон.

Принцип равноправия сторон подразумевает, что все стороны спорного правоотношения равны в своих правах. Ни у кого из участников нет процедурных преимуществ по сравнению с остальными. Каждому предоставляется возможность высказать свое мнение по поводу спорных вопросов, участники совместно определяют повестку переговоров, оценивают условия другой стороны и предлагают свое видение разрешения конфликта. В соответствии с данным принципом, правовое положение участников процедуры медиации всегда одинаково и ни одна из сторон не может принуждать другую совершить какие-либо действия.

На деятельности медиатора принцип равноправия сторон отражается следующим образом – он не имеет права ставить кого-либо из участников

⁷² Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2010. – С.15.

своими действиями в преимущественное положение по сравнению с другими, а равно и умалять права или законные интересы какой-либо из сторон.

Вторым компонентом данного принципа является принцип сотрудничества сторон. Благодаря данному принципу равные участники рассчитывают найти такое решение, которое будет выгодно для каждого из них. В соответствии с ним стороны в процессе медиации, во время поиска решения по урегулированию конфликта, должны взаимодействовать друг другом с целью достижения итогового результата. «В отличие от состязательного судебного процесса, в медиации стороны не обосновывают и не доказывают свои требования и возражения, а совместно разрабатывают решение существующей проблемы»⁷³. Значительность этого принципа отражается и в Федеральном законе «О процедуре медиации», где указывается, что целью процедуры медиации является достижение сторонами взаимоприемлемого решения.

Четвертый основополагающий принцип проведения процедуры медиации – принцип беспристрастности и независимости медиатора.

В соответствии с этим принципом медиатор может участвовать в процедуре урегулирования только тех ситуаций, в которых он может оставаться беспристрастным и справедливым. В случае же, если медиатор не имеет возможности по каким либо причинам вести процесс медиации беспристрастно, он должен прекратить процедуру вне зависимости от того, на какой стадии она находилась.

Посредник не должен проявлять такое поведение, которое может дать повод одной стороне почувствовать его пристрастность в отношении другого участника спора. Эффективность процедуры медиации повышается в том случае, когда стороны уверены в объективности и непредвзятости посредника. Медиатору следует избегать предубеждений, которые могут быть связаны с

⁷³ Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – С.110.

личностью участников, их социальным положением или поведением во время процедуры медиации.

Исходя из данного принципа действует правило, согласно которому медиатор обязан сообщить сторонам о наличии или возникновении в процессе медиации обстоятельств, которые могут вызвать сомнения в его беспристрастности или независимости. В случае если все стороны медиации согласны, примирительная процедура продолжается. Данное положение закреплено в части 3 статьи 9 Федерального закона⁷⁴. Кроме того, без согласия всех участников, медиатор не имеет права после разрешения спора устанавливать деловые отношения с одним из них по касающемуся или не касающемуся данного спора делу в том случае, если это может вызвать вопросы целостности процесса медиации.

Подводя итоги вышеизложенному, приходим к следующим выводам:

Медиация - это внеюрисдикционный добровольный способ урегулирования правового спора, который контролируется самими сторонами. Участниками медиации являются стороны спорного правоотношения и медиатор. Медиатор не обладает какими-либо начальственными полномочиями, стороны принимают все решения самостоятельно, он лишь помогает им к нему прийти, ведя процесс переговоров. Соглашение сторон, как правило, основывается на чувстве справедливости каждого из участников спора.

Медиацию отличает ее дешевизна, высокая оперативность, простота процедуры, получение решения, выигрышного для обеих сторон, сохранение деловых отношений, конфиденциальность процесса рассмотрения спора, эмоциональная удовлетворенность сторон.

Таким образом, медиация сегодня – это особый внеюрисдикционный способ урегулирования правового спора между сторонами с помощью услуг нейтрального посредника, который помогает участникам конфликта изложить

⁷⁴ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

свою позицию, услышать и понять позицию второй стороны, прийти к взаимовыгодному компромиссному решению с наименьшим уровнем как материальных, так и моральных потерь.

Применение указанной процедуры всегда возможно лишь при наличии обязательных, указанных в Федеральном законе «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», условий, а также соответствовать таким основополагающим принципам как добровольность, конфиденциальность процедуры, сотрудничество и равноправие сторон, а также беспристрастность и независимость медиатора.

Поскольку порядок проведения процедуры медиации с участием несовершеннолетних детей отличается рядом связанных с этим особенностей, раскроем ее специфику в следующем параграфе.

3.2 Особенности процедуры медиации при разрешении споров, связанных с воспитанием детей

Многолетний опыт применения процедуры медиации в зарубежных странах, а также опыт ее использования, сложившийся в последние годы в Российской Федерации, показал, что особенно предпочтительным ее использование является в тех случаях, когда важно восстановить отношения между людьми, взаимодействие которых необходимо сохранить в будущем. В частности, наилучших результатов достигают при использовании данной процедуры при урегулировании семейных споров.

Более того, в законодательстве многих государств медиация нашла свое закрепление в качестве обязательной процедуры при разрешении различного рода семейных споров.

В частности, законодательством Великобритании установлено, что любые споры семейно-правового характера в обязательном порядке до обращения заинтересованным лицом с заявлением в суд предварительно должны быть рассмотрены профессиональным медиатором.

Законодательством многих штатов Соединенных штатов Америки предусмотрен обязательный досудебный этап медиации по спорам, вытекающим из воспитания детей и установления над ними опеки. При этом, в большинстве случаев при судах для доступности данной процедуры созданы специальные службы медиации.

Французским законодательством закреплены положения, благодаря которым использование досудебной медиации при расторжении брака позволяет облегчить, смягчить последствия бракоразводной процедуры.

Законодательством Австралии также на сегодняшний день предусмотрена обязанность обращения родителей к профессиональному медиатору при возникновении между ними споров о воспитании детей после расторжения брака. При этом достигнутое в ходе процедуры медиации соглашение в последствии представляется на утверждение суду, осуществлявшему расторжение брака⁷⁵.

Очевидным является тот факт, что в преобладающем большинстве семейных споров в большей или меньшей степени затрагиваются интересы несовершеннолетних детей, пусть даже сами они в ряде случаев не являются непосредственными участниками спора. Особенно же остро результаты разрешения спора отражаются на правах и интересах детей в спорах, связанных с воспитанием детей.

Исследование нормативных правовых актов, принимаемых государственными органами Российской Федерации в последние несколько лет, приводит нас к выводу о том, что в нашем государстве существует тенденция к внедрению использования медиативных процедур с участием несовершеннолетних, направленная в первую очередь на защиту прав и интересов ребенка.

В частности, Национальная стратегия действий в интересах детей на 2012

⁷⁵ Нахов М.С. Медиация как механизм реализации цели гражданского судопроизводства : автореф. дис ... канд. юрид. наук / М.С. Нахов – Саратов, 2015 – С.15.

- 2017 годы⁷⁶ одним из приоритетных направлений в сфере обеспечения прав детей определяет создание системы защиты и обеспечения их прав и интересов, а также предполагает работу над формированием дружественного к ребенку правосудия.

Планом первоочередных мероприятий на 2015-2017 годы по реализации Национальной стратегии⁷⁷ предусмотрено внедрение новых технологий и методов работы по профилактике правонарушений несовершеннолетних, в том числе повторных, обеспечению досудебного и судебного сопровождения несовершеннолетних, вступивших в конфликт с законом, а также несовершеннолетних, отбывающих или отбывших наказание в местах лишения.

Кроме того, распоряжением Правительства РФ от 30 июля 2014 г. № 1430-р была утверждена Концепция развития до 2017 года сети служб медиации в целях реализации восстановительного правосудия в отношении детей, в том числе совершивших общественно опасные деяния, но не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

В свою очередь, Письмом Министерства образования и науки РФ в 2013 году были утверждены Методические рекомендации по организации Служб школьной медиации⁷⁸.

Все указанные выше нормативные акты объединяет то, что они наделяют несовершеннолетнего ребенка правом на участие в процедуре медиации как самостоятельного участника спорного правоотношения. Более того в каждом из них прослеживается идея о применении процедуры медиации как наилучшего

⁷⁶ О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы: Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2012. – № 23. – Ст. 2994.

⁷⁷ (Об утверждении плана мероприятий на 2015 - 2017 годы по реализации важнейших положений Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 года : Распоряжение Правительства РФ от 05.02.2015 № 167-р // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2015. – № 7. – Ст. 1067.

⁷⁸ О направлении методических рекомендаций по организации служб школьной медиации : Письмо Минобрнауки России от 18.11.2013 N ВК-844/07 (вместе с «Рекомендациями по организации служб школьной медиации в образовательных организациях», утв. Минобрнауки России 18.11.2013 N ВК-54/07вн) // Официальные документы в образовании. – 2014. – № 2. / [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

способа разрешения конфликта, затрагивающего законные права и интересы несовершеннолетнего, процедуры, способной максимально предотвратить возникновение каких-либо негативных последствий возникшего спора для психики ребенка.

В соответствии с положениями, предусмотренными Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», основными участниками медиации являются медиатор и стороны спорного правоотношения, также участниками могут быть лица, чьи права и интересы затрагиваются спором⁷⁹. Причем существенной чертой указанной процедуры является то, что в медиации не может быть третьих лиц, все заинтересованные лица становятся ее участниками. Из анализа вышесказанного, возникает вполне логичный вывод о необходимости привлечения к участию в процедуре медиации несовершеннолетних детей во всяком случае, если разрешаемым данной процедурой спором затрагиваются их права и законные интересы.

Однако при попытке определения конкретных способов реализации данных норм, возникает ряд проблем, необходимость разрешения которых на сегодняшний день стоит довольно остро.

Во-первых, применение процедуры медиации в форме, предусмотренной Федеральным законом № 193-ФЗ предполагает, что логическим завершением и целью самой процедуры является заключение ее участниками медиативного соглашения.

В соответствии с частью 4 статьи 12 ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», «медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение

⁷⁹ Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

или прекращение прав и обязанностей сторон».

По общим правилам, предусмотренным действующим гражданским законодательством, для заключения гражданско-правовой сделки ее стороны должны обладать надлежащим уровнем дееспособности. Однако, как известно, несовершеннолетние же полной дееспособностью не обладают в силу специфики своего правового статуса, а соответственно возникает вопрос о том, каким именно образом стороны будут оформлять достигнутые ими в ходе проведенной процедуры соглашения.

Поскольку ответов на перечисленные вопросы закон нам не дает, обратимся к указанной выше Концепции развития до 2017 года сети служб медиации, утвержденной распоряжением Правительства РФ от 30 июля 2014 г. № 1430-р (далее по тексту – «Концепция»).

Осуществление данной концепции предусматривает введение в действие так называемой «социальной медиации», включающей в себя следующие специфические формы медиации: семейная, школьная и восстановительная.

«Социальная медиация – это проведение бесплатных для сторон, субсидируемых за счет государственного бюджета и иных источников процедур медиации для несовершеннолетних и семей, находящихся в социально опасном положении или трудной жизненной ситуации с целью профилактики социального сиротства, безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»⁸⁰.

В Концепции отмечено, что данный документ является основой для разработки федеральных, региональных государственных и местных (муниципальных) программ, стратегий и планов.

Однако, анализ действующего законодательства, произведенный автором, показал, что законодательное закрепление механизма использования указанных процедур на сегодняшний день отсутствует.

⁸⁰ Обзор проведения социальных процедур медиации с участием несовершеннолетних и семей, находящихся в трудной жизненной ситуации или социально опасном положении в Иркутской области // [Электронный ресурс] / сайт юридической клиники юридического института ИГУ – URL : <http://clinic.lawinstitut.ru/ru/practice/12/16.html> (дата доступа - 11 мая 2015г.)

Программ федерального уровня, регламентирующих порядок ее проведения, в настоящее время также нет, в связи с чем возникают следующие проблемные вопросы:

- все ли регионы воспримут данную инициативу и разработают программы по ее внедрению на местах;

- будет ли трактовка медиации с участием несовершеннолетних восприниматься в субъектах РФ одинаково, будет ли схожим порядок ее применения в различных регионах России, учитывая то обстоятельство, что какие-либо общие нормы по урегулированию данного вопроса на сегодняшний день отсутствуют;

- поскольку социальная медиация предполагается бесплатной для участников, возникает вопрос о том, кем именно она должна проводиться. Должны ли функции по проведению процедуры медиации быть возложены на орган, занимающийся вопросами социальной защиты населения, либо государство намерено создавать для этих целей специализированные организации, бесплатно для участников семейных споров оказывающие услуги медиации на профессиональной основе.

Учитывая, что из всех вышеприведенных форм социальной медиации наиболее близкой к пониманию процедуры в том виде, в каком она закреплена в Федеральном законе, является семейная медиация, обратимся к практике ее применения, сложившейся на сегодняшний день в отдельных регионах России.

К сожалению, непосредственно в Алтайском крае отсутствует какая-либо специально созданная для проведения социальной медиации организация, либо специально на то уполномоченный государственный орган. Уровень реального применения сторонами процедуры медиации для разрешения сложившегося семейного спора в регионе остается довольно низким, при этом в большинстве случаев работа по продвижению указанной процедуры ограничивается листовками с основными понятиями о данной процедуре, размещенными на доске объявлений районных судов. В связи с изложенным, считаем необходимым исследовать опыт субъектов РФ, более успешно использующих

данную процедур.

Одним из регионов, на сегодняшний день успешно внедривших использование процедуры медиации в семейных спорах с участием несовершеннолетних, является Иркутская область.

Отмечают, что в регионе инициировать проведение процедуры семейной медиации может любое лицо, заинтересованное в конструктивном разрешении возникшего конфликта:

«непосредственно участники конфликта, родственники, должностные лица (Уполномоченный по правам человека, Уполномоченный по правам ребенка в Иркутской области), представители государственных органов и органов местного самоуправления (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, подразделения по делам несовершеннолетних и защите их прав и др.), администрация и учителя общеобразовательных учреждений, администрация и сотрудники социальных учреждений и др»⁸¹.

Считаем также особо важным, учитывая и положительный эффект, отмеченный в регионе, в данном случае также дополнительно расценивать, насколько такое понимание процедуры медиации совпадает с понятием, определенным в ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Согласно закону, проведение процедуры медиации всегда должно строго соответствовать таким основополагающим принципам как добровольность, конфиденциальность процедуры, сотрудничество и равноправие сторон, а также беспристрастность и независимость медиатора.

Одним из проявлений принципа добровольности в частности является то, что процедура медиации осуществляется на основании соглашения сторон, достигнутого в добровольном порядке. Никто не может принудить стороны к ее

⁸¹ Обзор проведения социальных процедур медиации с участием несовершеннолетних и семей, находящихся в трудной жизненной ситуации или социально опасном положении в Иркутской области // [Электронный ресурс] / сайт юридической клиники юридического института ИГУ – URL : <http://clinic.lawinstitut.ru/ru/practice/12/16.html> (дата доступа - 11 мая 2015г.)

использованию. В приведенном же выше примере порядок использования социальной медиации кардинально отличается от установленного законом положения, поскольку проведение медиации в данном случае необходимо в целях защиты прав и интересов несовершеннолетних.

Рассматривая реализацию в данном случае еще одного принципа процедуры медиации - принципа равноправия сторон, следует отметить, что, по мнению автора, он также не может быть реализован в сложившейся ситуации в полной мере, поскольку участие в медиации несовершеннолетнего требует, чтобы в первую очередь в обязательном порядке учитывались, защищались его интересы.

Отсюда, по мнению автора, также следует и то обстоятельство, что медиатор в некоторой степени будет заинтересован в защите прав несовершеннолетнего, что затрагивает и принцип беспристрастности медиатора.

Если мы обратимся к опыту другого, соседнего с нами региона - Республики Алтай, то обнаружим следующее:

В г. Горно-Алтайске 11 февраля 2014 года состоялось открытие Службы примирения внутрисемейных конфликтов на базе юридического факультета Горно-Алтайского государственного университета. Данная служба была создана для обеспечения реализации на территории Республики Алтай государственной политики в области социально-правовой поддержки семьи, в том числе семьи с несовершеннолетними детьми, нуждающихся в поддержке при урегулировании внутрисемейных конфликтов, а также для осуществления научно-исследовательской, образовательной и просветительской работы в области защиты прав и законных интересов семьи, материнства, отцовства и детства⁸². Деятельность указанной службы основывается на положениях Государственного контракта, заключенного между Горно-Алтайским государственным университетом и Министерством труда и социального

⁸² Кузнецова М.В. Служба примирения внутрисемейных конфликтов // Университет – 2014. – №1– С.4.

развития Республики Алтай, в связи с чем проведение процедуры медиации указанной службой является бесплатным для участников семейного спора.

При более подробном исследовании порядка деятельности Службы примирения внутрисемейных конфликтов, обнаружим, что до настоящего времени семейная медиация в Республике Алтай проводится основываясь на общих принципах, предусмотренных Федеральным законом.

В частности, используют данную процедуру исключительно в случаях, когда стороны достигли соглашения о ее применении, что абсолютно соответствует нормам действующего законодательства, однако зачастую делает затруднительным применение медиации, когда такая необходимость на самом деле уже назрела.

Проанализировав лишь приведенные выше примеры, уже возникает возможность оценить уровень разнообразия в толковании порядка применения положений о медиации в спорах, связанных с воспитанием детей. Связано это в первую очередь с отсутствием надлежащей разработки данного вопроса на федеральном уровне, а также с отсутствием как такового законодательного закрепления положений о социальной медиации вообще. В связи с этим многие вопросы о порядке применения процедуры медиации с участием несовершеннолетних детей на сегодняшний день остаются без ответа. Также это вызывает абсолютно разный подход к данной процедуре в различных субъектах РФ.

В связи с изложенным, автор считает необходимым определить на федеральном уровне – в Федеральном законе «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» либо отдельном специально разработанном федеральном законе положения о «социальной медиации».

Подробно разработать, закрепить в указанных актах порядок проведения данной процедуры, с учетом того обстоятельства, что одним из участников медиации может выступать несовершеннолетний ребенок.

Указать в законе, на какой именно государственный орган возлагаются

обязанности по проведению процедуры социальной медиации, либо разработать на федеральном уровне целевую программу для реализации субъектами Российской Федерации мер по созданию организаций, бесплатно осуществляющих медиативные процедуры по спорам, связанным с воспитанием детей и иным категориям семейных споров.

В случае образования специализированных организаций, осуществляющих на профессиональной основе проведение бесплатных процедур социальной медиации, считаем возможным также внесение изменений в гражданское процессуальное законодательство, предусматривающих обязательность использования бесплатной процедуры медиации до обращения сторонами в суд для разрешения споров, вытекающих из бракоразводных процессов, в том числе споров, связанных с воспитанием детей. Используя опыт других государств, в качестве подтверждения сторонами соблюдения досудебного порядка в указанном случае можно закрепить предоставление суду на утверждение достигнутого сторонами медиативного соглашения, либо справки из соответствующей службы медиации о том, что стороны обращались в нее для разрешения конфликта, однако не смогли прийти к соглашению.

Надлежащая проработка указанных вопросов, закрепление использования исследуемой процедуры в федеральном законодательстве по мнению автора позволит:

- урегулировать многие семейные споры наилучшим образом, обеспечить и гарантировать соблюдение при их разрешении прав и интересов несовершеннолетних детей;
- во многих случаях – предотвратить возникновение острых конфликтных ситуаций, в которые вовлекаются дети, благодаря возможности периодического использования услуг медиатора семьями;
- уменьшить асоциальные проявления среди детей и подростков;
- введение положения об обязательной досудебной медиации по семейным спорам может в ряде случаев предотвратить распад семьи –

сохранить брак, либо во всяком случае сохранить здоровое общение между членами семьи, что однозначно повлияет на состояние детей после развода родителей.

Также, по мнению автора, дополнительным полезным результатом использования таких процедур станет и воспитание с детского возраста способности урегулирования споров мирным путем с использованием переговоров, а также повышение уровня знаний населения о значении и пользе медиативных процедур.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Родителям в Российской Федерации предоставлен комплекс прав и неразрывно связанных с ними обязанностей по воспитанию детей, таких как право и обязанность воспитывать ребенка, заботиться о его здоровье, обязанность по обеспечению получения ребенком основного общего образования, право и обязанность на защиту прав и интересов ребенка, право требовать возврата своего ребенка от любого лица, а также особо регламентированы права родителя, проживающего отдельно от ребенка. Указанным правам и обязанностям родителей корреспондируют соответствующие права ребенка, установленные многочисленными международными актами и Семейным кодексом РФ: право жить и воспитываться в семье, знать своих родителей, право на их заботу, совместное с ними проживание, на воспитание своими родителями, на обеспечение его интересов, уважение его человеческого достоинства, право ребенка на выражение мнения при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы.

При этом право ребенка на воспитание нельзя рассматривать вне обязанности родителей на его воспитание, поскольку праву одного лица всегда противостоит обязанность другого лица. Таким образом, возникает единое правоотношение между родителями и детьми в процессе воспитания ребенка.

Предполагается, что все вопросы внутри семьи, включая вопросы о воспитании детей, должны разрешаться членами семьи сообща. Однако при разводе между родителями зачастую возникают споры, которые они не могут уладить самостоятельно.

К спорам, связанным с воспитанием детей, предусмотренным Семейным кодексом РФ, относят:

- споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании супругов ([п. 3 ст. 65](#) СК РФ);

- споры об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка ([п. 2 ст. 66 СК РФ](#));

- споры об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников ([п. 3 ст. 67 СК РФ](#)).

В тех ситуациях, когда самостоятельное урегулирование разногласий между родителями, иными членами семьи, по данным вопросам не представляется возможным, действующим законодательством предусмотрена возможность разрешения сложившейся ситуации посредством использования юрисдикционных процедур.

Значительная роль в разрешении данной категории споров отводится органам опеки и попечительства. Они могут принимать участие в разрешении споров, связанных с воспитанием детей различными способами: начиная предоставлением родителям рекомендаций по преодолению возникших между ними разногласий, которые относятся к области педагогики, заканчивая производением обследования условий жизни родителей и ребенка, подготовкой соответствующего заключения для суда, а также путем непосредственного участия в ходе рассмотрения гражданского дела судом, дачи пояснений суду по отдельным обстоятельствам дела. При этом, они могут вступать в качестве участника процесса как в рамках уже существующего судебного разбирательства, так и самостоятельно обращаться в суд с заявлением в случаях, когда возникает необходимость защиты прав несовершеннолетних детей.

Процедура разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей, является одной из наиболее сложных. Связано это с тем, что суду необходимо учитывать множество обстоятельств, имеющих значение по делу, а также пытаться удовлетворить наилучшим образом зачастую прямо противоположные интересы родителей, а также, в первую очередь, – интересы несовершеннолетнего ребенка.

Суд изучает степень привязанности ребенка к родителям, иным членам семьи, исследует нравственные, иные личные качества родителей, возможность

создания ребенку условий для воспитания и развития, род занятий родителей, режим их работы, материальное и семейное положение и многое другое. При этом должно учитываться положение о равенстве прав родителей.

Кроме того, особенностью данных споров является то, что поскольку правоотношения по участию в воспитании ребенка являются длящимися, при изменении обстоятельств, возраста, режима дня и занятости ребенка, устанавливаемый решением суда порядок может быть изменен в последствии.

Поскольку, зачастую родители, неудовлетворенные вынесенным судом решением, препятствуют нормальному исполнению такого судебного акта, нарушение прав и законных интересов второго родителя и ребенка не устраняется с момента принятия соответствующего решения суда. По мнению автора, оптимальным вариантом для разрешения спора о воспитании детей, может стать использование процедуры медиации.

Медиация - это особый внеюрисдикционный способ урегулирования правового спора между сторонами с помощью услуг нейтрального посредника, который помогает участникам конфликта изложить свою позицию, услышать и понять позицию второй стороны, прийти к взаимовыгодному компромиссному решению с наименьшим уровнем как материальных, так и моральных потерь.

Участниками медиации являются стороны спорного правоотношения и медиатор. Медиатор не обладает какими-либо начальственными полномочиями, стороны принимают все решения самостоятельно, он лишь помогает им к нему прийти, ведя процесс переговоров. Соглашение сторон, как правило, основывается на чувстве справедливости каждого из участников спора. Медиацию отличает ее дешевизна, высокая оперативность, простота процедуры, получение решения, выигрышного для обеих сторон, сохранение деловых отношений, конфиденциальность процесса рассмотрения спора, эмоциональная удовлетворенность сторон.

Применение указанной процедуры должно соответствовать таким основополагающим принципам как добровольность, конфиденциальность

процедуры, сотрудничество и равноправие сторон, а также беспристрастность и независимость медиатора.

Рядом нормативных актов на сегодняшний день предусмотрено применение в России «социальной медиации» - бесплатных для сторон, субсидируемых за счет государственного или иного бюджета процедур медиации для несовершеннолетних и семей, находящихся в социально опасном положении или трудной жизненной ситуации. Однако закрепление порядка ее использования на законодательном уровне отсутствует. Указанное обстоятельство вызывает абсолютно разный подход к данной процедуре в различных субъектах РФ.

В связи с изложенным, считаем необходимым на федеральном уровне закрепить положения о социальной медиации, подробно разработать порядок проведения данной процедуры, с учетом того обстоятельства, что одним из участников медиации может выступать несовершеннолетний ребенок. Указать в законе службу, ответственную за проведение данной процедуры, либо разработать федеральную целевую программу для реализации регионами мер по созданию соответствующих организаций.

Надлежащая проработка указанных вопросов, закрепление использования социальной медиации в законодательстве, на наш взгляд, позволит урегулировать многие семейные споры наилучшим образом, обеспечить и гарантировать соблюдение при их разрешении прав и интересов несовершеннолетних детей; предотвратить возникновение острых конфликтных ситуаций, в которые вовлекаются дети; в ряде случаев предотвратить распад семьи – сохранить брак, либо во всяком случае сохранить здоровое общение между членами семьи, что однозначно повлияет на состояние детей после развода родителей. Сопутствующим полезным эффектом при этом может стать и воспитание с детского возраста способности урегулирования споров мирным путем с использованием переговоров.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

1. **Всеобщая декларация прав человека:** Резолюция 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10.12.1948 // Российская газета. – 1995. – № 67.
2. **Декларация прав ребенка:** Резолюция 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1959 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).
3. **Замечание общего порядка №14 (2013) о праве ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов (пункт 1 статьи 3)** от 29 мая 2013, CRC /C/GC/14, [Электронный ресурс] доступ по адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/528b2c874.html> [последняя дата доступа 24.05.2016].
4. **Конвенция о защите прав человека и основных свобод** от 04.11.1950 ETS № 005 (в ред. от 13.05. 2004 г) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1998. – № 20. – Ст. 2143.
5. **Конвенция о правах ребенка** (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. – выпуск XLVI.
6. **Конституция Российской Федерации:** принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.
7. **Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации** от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 02.03.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
8. **Семейный кодекс Российской Федерации** от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

9. **Трудовой кодекс Российской Федерации** от 30.12.2001 № 197-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 1 (ч.1). – Ст. 3.

10. **Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)** : Федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (в ред. от 23.07.2013) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2010. – № 31. – Ст. 4162.

11. **Об исполнительном производстве** : Федер. закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (в ред. от 01.05.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2007. – № 41. – Ст. 4849.

12. **Об образовании в Российской Федерации** : Федер. закон от 29.12.2012 г. № 273-ФЗ (в ред. от 02.06.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7598.

13. **Об опеке и попечительстве** : Федер. закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2008. – № 17. – Ст. 1755.

14. **Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации** : Федер. закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.

15. **О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы**: Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2012. – № 23. – Ст. 2994.

16. **Об утверждении плана мероприятий на 2015 - 2017 годы по реализации важнейших положений Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 года** : Распоряжение Правительства РФ от 05.02.2015 № 167-р // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2015. – № 7. – Ст. 1067.

17. **О направлении методических рекомендаций по организации служб школьной медиации** : Письмо Минобрнауки России от 18.11.2013 N ВК-844/07 (вместе с «Рекомендациями по организации служб школьной

медиации в образовательных организациях», утв. Минобрнауки России 18.11.2013 N ВК-54/07вн) // Официальные документы в образовании. – 2014. – № 2. / [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

18. Об организации и осуществлении деятельности по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних : Письмо Минобрнауки России от 25.06.2007 N АФ-226/06 // Вестник образования – 2007. – № 16. / [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

19. Постановление Европейского суда по правам человека от 08.01.2009 г. «Дело «Куимов (Kuimov) против Российской Федерации» (Жалоба № 32147/04)» /Бюллетень Европейского Суда по правам человека, 2009, № 12 // [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

20. Постановление Европейского суда по правам человека от 13.11.2012 г. «Дело «У.У. против Российской Федерации» (жалоба N 41354/10) / Российская хроника Европейского Суда, 2013, № 3// [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

21. О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 №10 (в ред. от 06.02.2007) // Российская газета. – 1998. – № 110.

22. Определение Московского городского суда от 10.04.2015 г. по делу №33-9884/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

23. Определение Московского городского суда от 10.12.2014 г. по делу №33-39363/14 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (документ опубликован не был).

24. **Решение Железнодорожного районного суда г. Барнаула Алтайского края** от 20.04.2016г. по делу № 2-1203/2016 (документ опубликован не был).

25. **Кодекс о браке и семье РСФСР** : утв. ВС РСФСР 30.07.1969 (в ред. от 07.03.1995, с изм. от 29.12.1995) – Утратил силу в связи с принятием Семейного кодекса РФ от 29.12.1995 N 223-ФЗ // Ведомости ВС РСФСР. – 1969. – № 32. – Ст. 1397.

26. **Аллахвердова, О.В.** Опять о конфликтах и почему медиация не популярна? / О.В. Аллаxвердова, М.В. Павлова / Под ред. Ю.Б. Нечаевой, А.Н. Селищевой // Медиация. Новый подход к разрешению конфликтов (Дайджест). – Пермь, 2012. – С. 40-45.

27. **Анашкин, В. И.** Право ребенка выражать свое мнение при раздельном проживании родителей / В. И. Анашкин // ИСОМ – 2015. – №3. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/pravo-rebenka-vyrazhat-svoe-mnenie-pri-razdelnom-prozhivanii-roditeley> (дата обращения: 27.04.2016).

28. **Батова, О.С.** Проблемы классификаций судебных споров, связанных с воспитанием детей / О.С. Батова // Журнал российского права – 2005. – №6(102). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/problemy-klassifikatsiy-sudebnyh-sporov-svyazannyh-s-vozpitanie-detey> (дата обращения: 27.04.2016)

29. **Батова, О.С.** Пути устранения противоречий гражданского процессуального и семейного законодательства при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей / О.С. Батова // Журнал российского права – 2006. – №6 (114). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/puti-ustraneniya-protivorechiy-grazhdanskogo-protsessualnogo-i-semeynogo-zakonodatelstva-pri-rassmotrenii-sporov-svyazannyh-s> (дата обращения: 27.04.2016).

30. **Беспалов, Ю.Ф.** Теоретические и практические проблемы реализации семейных прав ребенка в Российской Федерации : автореферат дис. ... доктора юридических наук / Ю.Ф. Беспалов. – Москва, 2007 - 46 с.

31. **Бодрова Е.А.** Необходимость подготовки специалистов для развития детской медиации в России / Е.А. Бодрова // Юридическая наука – 2014. – №3. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/neobhodimost-podgotovki-spetsialistov-dlya-razvitiya-detskoj-mediatsii-v-rossii> (дата обращения: 27.04.2016).

32. **Бодрова Е.А.** Современная форма семейной медиации в России и за рубежом / Е.А. Бодрова // Вестник РГГУ – 2015. – №1. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/sovremennaya-forma-semeynoy-mediatsii-v-rossii-i-za-rubezhom> (дата обращения: 27.04.2016).

33. **Бурковская, А. А.** Судебный порядок защиты прав детей на современном этапе // Бизнес в законе. 2008. №1. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/sudebnyy-poryadok-zaschity-prav-detey-na-sovremennom-etape> (дата обращения: 27.04.2016).

34. **Буцько, О. В.** Правовой статус ребенка : Теоретико-правовой анализ : автореферат дис. ... кандидата юридических наук / О.В. Буцько // – Краснодар, 2009 - 25 с.

35. **Воробьева, И. В.** Правовые особенности споров, связанных с воспитанием детей /И.В. Воробьева// Вестник РГГУ – 2012. – №3. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/pravovye-osobennosti-sporov-svyazannyh-s-vozpitaniem-detey> (дата обращения: 27.04.2016).

36. **Гараева, Г. Х.** Право родителей на воспитание детей /Г.Х. Гараева// Альманах современной науки и образования – 2008. – №6-1. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/pravo-roditeley-na-vozpitanie-detey> (дата обращения: 27.04.2016).

37. **Демография: Официальная служба государственной статистики** : [Электронный ресурс] / официальный сайт Федеральной службы государственной статистики Российской Федерации. – URL : http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/demography/# (дата обращения: 27.04.2016).

38. **Дзугаева, А. З.** Организация работы по профилактике социального сиротства и разрешению споров, связанных с воспитанием детей в г. Москве / А.З. Дзугаева// Семейное и жилищное право. – 2014. - № 2. – С. 23-27.

39. **Долгов, Ю.Г.** Охраняемые законом интересы супругов, родителей и несовершеннолетних детей в семейном праве Российской Федерации : автореф. дис ... канд. юрид. наук /Ю.Г. Долгов – Москва, 2008 - 27 с.

40. **Евладова, А. А.** Психологическая характеристика участников судебных споров, связанных с воспитанием детей / А.А. Евладова // Известия ВГПУ – 2013. №10 (85). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/psihologicheskaya-harakteristika-uchastnikov-sudebnyh-sporov-svyazannyh-s-vozpitaniem-detey> (дата обращения: 27.04.2016).

41. **Жучкова, Е. О.** Проблемы применения норм семейного права в судебных спорах, связанных с расторжением брака : автореф. дис ... канд. юрид. наук / Е.О. Жучкова. – Москва, 2010 – 26 с.

42. **Загайнова, С.К.** Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / С.К. Загайнова, В.В. Ярков – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – 272 с.

43. **Загайнова, С.К.** О комплексном подходе к развитию медиации в России: особый вектор развития / С.К. Загайнова // Законность. –2012. – №13. – Ст. 51-56.

44. **Звенигородская, Н Ф.** Договорное родительское правоотношение: общее и частное / Н.Ф. Звенигородская // Вестник ОмГУ – 2012. – №3 (32). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/dogovornoe-roditelskoe-pravoотношение-obschee-i-chastnoe> (дата обращения: 27.04.2016).

45. **Иванова, М.С.** Медиация как способ защиты прав и интересов супругов при расторжении брака : автореф. дис. ... кандидата юридических наук /М.С. Иванова. – Тверь, 2014 - 27 с.

46. **Исполнительное производство: традиции и реформы** / Под ред. Р. ван Рее [и др.]. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – 416 с.

47. **Калашникова, С.И.** Медиация в сфере гражданской юрисдикции / С.И. Калашникова. – М. : Инфотропик Медиа, 2011. – 284 с.

48. **Калашникова, С.И.** Медиация в сфере гражданской юрисдикции : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / С.И. Калашникова. – Екатеринбург, 2010. – 26 с.

49. **Климентов, В.Л.** Актуальные проблемы становления альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника (процедуры медиации) в Российской Федерации : Монография / Под ред. Понаморенко В.Е., Никитовой А.В. – М. : ИЦ Интермедия, 2012. – С. 139-146.

50. **Кокорина, М. С.** Семейно-правовые основы воспитания детей в современной России : монография / М.С. Кокорина. – М.: ЮНИТИ Закон и право, 2012 . – 113 с.

51. **Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический)** / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М.Звягинцева [др.]; под общ. ред С.А.Степанова. – М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2010. – 336 с.

52. **Король, И. Г.** Личные неимущественные права ребенка по семейному праву РФ : научно-практическое пособие / И.Г. Король – М.: Проспект, 2010. – 160 с.

53. **Кузнецова, М.В.** Служба примирения внутрисемейных конфликтов / М.В. Кузнецова // Университет – 2014. – №1– С.4.

54. **Кузнецова, О. В.** Процессуальные особенности рассмотрения споров, связанных с воспитанием детей / О. В. Кузнецова // Вестник ЧелГУ – 2004. – №1. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/protsessualnye-osobennosti-rassmotreniya-sporov-svyazannyh-s-vozpitanie-detey> (дата обращения: 27.04.2016).

55. **Кулапов, В. В.** Защита субъективных прав и законных интересов детей в Российской Федерации : Вопросы теории : автореф. дис ... канд. юрид. наук / В.В. Кулапов – Саратов, 2009 – 28 с.

56. **Кумановская, А.Л.** Права и обязанности родителей по воспитанию детей в семейном праве Российской Федерации : диссертация ... кандидата юридических наук : автореф. дис ... канд. юрид. наук / А.Л. Кумановская – Москва, 2008 – 27 с.

57. **Левушкин, А.Н.** Права и обязанности родителей по воспитанию детей в Российской Федерации /А.Н. Левушкин // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. – 2011, №2-2. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/prava-i-obyazannosti-roditeley-po-vozpitaniiyu-detey-v-rossiyskoj-federatsii> (дата обращения: 27.04.2016).

58. **Летова, Н.В.** Правовой статус ребенка в гражданском и семейном праве : автореф. дис ... доктора юрид. наук / Н.В. Кумановская – Москва, 2013 - 45 с.

59. **Лисицин, В.В.** Медиация: примирительное урегулирование коммерческих споров в России (прошлое и настоящее, зарубежный опыт) / В.В. Лисицин. – М. : Радуница, 2011. – 224 с.

60. **Малькевич, М.С.** Реализация принципа равенства прав родителей : автореф. дис ... канд. юрид. наук / М. С. Малькевич – Саратов, 2014 - 18 с.

61. **Мета, Г.** Медиация - искусство разрешать конфликты. Что такое медиация / Герда Мета // Медиация. Новый подход к разрешению конфликтов (Дайджест) / Под ред. Ю.Б. Нечаевой, А.Н. Селищевой. – Пермь, 2009. – С. 80-83.

62. **Милохова, А.В.** Медиация и ее место в системе урегулирования гражданско-правовых споров /А.В. Милоха// Вестник РГГУ – 2011. – №8. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/mediatsiya-i-ee-mesto-v-sisteme-uregulirovaniya-grazhdansko-pravovyh-sporov> (дата обращения: 27.04.2016).

63. **Минеев, О.А.** Некоторые особенности рассмотрения гражданско-правовых споров, вытекающих из семейно-правовых отношений / О.А. Минеев// Вестник ВолГУ Серия 5: Юриспруденция. – 2013. – №3. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-osobennosti-rassmotreniya-grazhdansko->

pravovyh-sporov-vytekayuschih-iz-semeyno-pravovyh-otnosheniy (дата обращения: 27.04.2016).

64. **Мищенко, Д.К.** Проблемы исполнения медиативного соглашения /Д.К. Мищенко // Проблемы современной экономики – 2015. – №28-2. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/problemy-ispolneniya-mediativnogo-soglasheniya> (дата обращения: 27.04.2016).

65. **Молева, Г.В.** Проблемы реализации права на воспитание детей отдельно проживающим родителем /Г.В. Молева // Концепт – 2014. – №S27. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/problemy-realizatsii-prava-na-voospitanie-detey-otdelno-prozhivayuschim-roditelem> (дата обращения: 27.04.2016).

66. **Нахов, М.С.** Медиация как механизм реализации цели гражданского судопроизводства : автореф. дис ... канд. юрид. наук / М.С. Нахов – Саратов, 2015 - 28 с.

67. **Нечаева, А. М.** Право ребенка на общение с обоими родителями /А.М. Нечаева// Ученые записки РГСУ. – 2010. – №4. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/pravo-rebenka-na-obschenie-s-oboimi-roditelyami> (дата обращения: 27.04.2016).

68. **Новикова, Н. А.** Защита прав детей средствами гражданского процесса /Н.А. Новикова // Научный диалог. – 2014. – №7 (31). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/zaschita-prav-detey-sredstvami-grazhdanskogo-protssessa> (дата обращения: 27.04.2016).

69. **Обзор проведения социальных процедур медиации с участием несовершеннолетних и семей, находящихся в трудной жизненной ситуации или социально опасном положении в Иркутской области** / Архипкина, А.С., Садовникова, М.Н. // [Электронный ресурс] / сайт юридической клиники юридического института ИГУ – URL : <http://clinic.lawinstitut.ru/ru/practice/12/16.html> (дата доступа - 11 мая 2015г.).

70. **Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2015):** утв. Президиумом Верховного Суда РФ 04.03.2015 (Извлечение) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. – № 5.

71. **Пантелеева, И. А.** Семейная медиация как альтернативная процедура разрешения споров /И.А. Пантелеева// Вестник ННГУ. – 2014. – №1-2. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/semeynaya-mediatsiya-kak-alternativnaya-protsedura-razresheniya-sporov> (дата обращения: 27.04.2016).

72. **Пашкова, В. А.** Порядок и сроки разрешения в суде споров родителей о месте жительства ребенка /В.А. Пашкова // Всероссийский журнал научных публикаций – 2011. – №8 (9). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/poryadok-i-sroki-razresheniya-v-sude-sporov-roditeley-o-meste-zhitelstva-rebenka> (дата обращения: 27.04.2016).

73. **Пластинина, Н. В.** Участие органов опеки и попечительства в семейных спорах / [Электронный ресурс] : подгот. для СПС «КонсультантПлюс» / Н. В. Пластинина. URL <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=CMB;n=16500>

74. **Пчелинцева, Л.М.** Семейное право России / Л.М. Пчелинцева. – Норма, 2008. – 645 с.

75. **Садина, О. В.** Судебная защита семейных прав ребенка как способ разрешения юридических споров и конфликтов /О.В. Садина// Социально-политические науки – 2012. – №1. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/sudebnaya-zaschita-semeynyh-prav-rebenka-kak-sposob-razresheniya-yuridicheskikh-sporov-i-konfliktov> (дата обращения: 27.04.2016).

76. **Серединин, А. Е.** Теория и практика правовых методов разрешения семейных споров : автореф. дис ... доктора юридических наук / А.Е. Серединин - Санкт-Петербург, 2011 - 26 с.

77. **Ситкова, О.Ю.** Способы защиты прав и законных интересов несовершеннолетних граждан /О.Ю. Ситкова// Судья – 2014 – № 6 – С. 21-29.

78. **Старыгина, П.С.** Альтернативные средства разрешения социальных конфликтов: вопросы правового регулирования /П.С. Старыгина// Марийский юридический вестник – 2015. – №2 (13). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/alternativnye-sredstva-razresheniya-sotsialnyh-konfliktov-voprosy-pravovogo-regulirovaniya> (дата обращения: 27.04.2016).

79. **Тарасенкова, А.Н.** Ваш ребенок и его права: закон и мораль / А.Н. Тарасенкова// Библиотечка «Российской газеты». – 2012. – Вып. 15. – 160 с.

80. **Уенкова, О. Г.** Защита неимущественных прав детей в бракоразводном процессе (Российский и зарубежный опыт) /О.Г. Уенкова// Ученые записки РГСУ – 2010. – №4. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/zaschita-neimuschestvennyh-prav-detey-v-brakorazvodnom-protssesse-rossiyskiy-i-zarubezhnyy-opyt> (дата обращения: 27.04.2016).

81. **Хазова, Е. И.** Медиация как способ урегулирования споров с участием несовершеннолетних: проблемы и перспективы / Е.И. Хазова// Актуальные вопросы юриспруденции: взгляд молодого ученого: сборник статей студентов, магистрантов и преподавателей юридического факультета АлтГУ / Под ред. А.А. Серебрякова. – Барнаул : Изд-во, 2015. – С. 194-198.

82. **Шелютто, М.Л.** Реализация конституционных принципов семейного права в российском законодательстве /М.Л. Шелютто // Журнал российского права – 2013. – №12 (204). URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/realizatsiya-konstitutsionnyh-printsipov-semeynogo-prava-v-rossiyskom-zakonodatelstve> (дата обращения: 27.04.2016).

83. **Шолгина, О. И.** Интересы ребенка как объект семейно-правового спора : автореф. дис ... кандидата юридических наук : / О. И. Шолгина – Москва, 2011 - 28 с.

84. **Ювенальное право** : учеб. для вузов / Под ред. А. В. Заряева. - М.: Юстицинформ, 2005. - 317 с.