**Семья как правовое поле жизнедеятельности ребенка**

1.2 Понятие прав детей в семье, их особенности

Впервые в истории российского семейного права, Семейный кодекс РФ (СК РФ) устанавливает права детей в семье. «Он рассматривает детей не как объект «родительской власти», а как самостоятельных участников отношений с отцом и матерью, другими родственниками» - отмечает Ю.Ф. Беспалов. В этой части семейное право приведено в соответствие с Конвенцией ООН о правах ребенка, участником которой Россия является с 1990 г. Конвенция признает ребенка личностью, имеющей право на физическое, умственное и социальное развитие в самом полном объеме, а также на свободное выражение своего мнения. Она подтверждает общеизвестную истину, что надежды на будущее любой страны связаны с молодым поколением ее граждан.

СК РФ, как и Конвенция ООН о правах ребенка, признает ребенком лицо, не достигшее 18 лет, и устанавливает основные права детей в семье, реализация которых обеспечивает ребенку возможности для нормального развития и получения надлежащего воспитания. Рассмотрим личные неимущественные права детей, к ним Семейный Кодекс РФ относит:

· право выражать свое мнение (ст. 57 СК РФ);

· право на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ);

· право на имя (ст. 58 СК РФ);

· право жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК РФ);

· право ребенка на защиту (ст. 56 СК РФ).

Под реализацией семейных прав ребенка специалисты понимают поведение ребенка и/или его представителей, состоящее в распоряжении по своему и/или усмотрению законных представителей, определяемому интересами ребенка, принадлежащими ему правами, предусмотренными Семейным кодексом РФ в соответствии с их назначением и не нарушающее права и законные интересы других лиц.

Раскроем далее личные права детей и некоторые проблемы, возникающие в связи с их реализацией. Начнем с права ребенка выражать свое мнение:

1) Значимость права ребенка выражать свое мнение достаточно ясно определена М.В. Антокольской: «Учет мнения ребенка предполагает, что оно, во-первых, будет заслушано; во-вторых, при несогласии с мнением ребенка, лица, решающие вопросы, затрагивающие его интересы, обязаны обосновать, по каким причинам они сочли необходимым не следовать пожеланиям ребенка».

«Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы...». В развитие этого положения законодатель предусматривает различные формы реализации права ребенка на выражение своего мнения, определяет случаи, когда мнение ребенка имеет правовое значение:

· Во-первых, ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы;

· Во-вторых, ребенок вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства;

· В-третьих, учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам;

· В-четвертых, в случаях, предусмотренных СК РФ, органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Конвенция предписывает «уделять внимание взглядам ребенка в соответствии с его возрастом и зрелостью». Исходя из этого в законодательстве и на практике придается различное правовое значение мнению ребенка в зависимости от его возраста.

Как полагает Н.Н. Тарусина, право ребенка выражать свое мнение «дифференцированно по двум критериям, действующим как порознь, так и совместно: по возрасту и значимости семейно-правового акта». В случаях, предусмотренных семейным законодательством, согласие ребенка старше 10 лет является обязательным. Дети же младшего возраста, т.е. моложе 10 лет, имеют право на мнение в диспозитивном режиме, иными словами мнение ребенка имеет рекомендательных характер. Получается, что принятие во внимание или отклонение доводов детей, не достигших возраста 10 лет, является исключительной правом родителей. Однако после достижения ребенком 10-летнего возраста учет его мнения родителями обязателен, исключение могут составить лишь те предложения и пожелания ребенка, реализация которых противоречила бы его интересам.

В ряде случаев закон придает воле ребенка, достигшего 10 лет, правовое значение, и определенные действия вообще не могут быть совершены, если ребенок возражает против этого. Речь идет о таких случаях, как:

· Изменение фамилии и имени ребенка (ст. 59 СК РФ);

· Восстановление родителей в родительских правах (ст. 72 СК РФ);

· Усыновление ребенка (ст. 132 СК РФ)

· Изменение фамилии, имени и отчества ребенка при усыновлении (ст. 134 СК РФ);

· Запись усыновителей в качестве родителей ребенка (ст. 136 СК РФ);

· Изменение фамилии и имени ребенка при отмене усыновления (ст. 143 СК РФ);

· И передача ребенка на воспитание в семью (ст. 154 СК РФ).

Таким образом, право ребенка выражать свое мнение в российском семейном законодательстве представляет собой признание за ребенком права голоса, в одних случаях -- рекомендательного, в других, прямо указанных в законе, -- решающего. Закрепляя право ребенка на выражение своего мнения в виде общей нормы, законодатель не связывает возникновение этого права и возможность его реализации с достижением ребенком определенного возраста. Следовательно, степень внимания к взглядам или мнению ребенка при решении конкретного вопроса не может и не должна зависеть от его возраста, несмотря на то, что правовое значение высказанного им мнения меняется в зависимости от степени зрелости ребенка, как правило, возрастающей с его возрастом. Но проблема в том, что в России в неблагополучных семьях, дети боятся выражать свое мнение, или выражают мнение навязанное своими родителями. Автор считает, что это связано с тем, что авторитет родителей преобладает над авторитетом других субъектов семейных правоотношений.

2) Теперь перейдем к праву ребенка жить и воспитываться в семье, а также общении ребенка с другими родственниками. С правом детей жить и воспитываться в семье неразрывно связано закрепленное статьей 55 СК РФ право детей на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, что создает необходимые предпосылки для полноценного воспитания и образования детей. Исчерпывающий перечень родственников, имеющих право на общение с ребенком в СК РФ отсутствует, что дает возможность включения в эту категорию лиц не только близких родственников, непосредственно указанных в данной статье, но и родственников более отдаленных степеней родства.

Родственники - лица, связанные между собой кровным родством и происходящие один от другого или от общего предка, в том числе прадедушка (прабабушка), дядя (тетя) и так далее.

В реальной жизни вопрос об общении ребенка с теми или иными родственниками может быть решен в каждой семье по-своему, в том числе и в зависимости от существующих родственных связей в соответствии с местными и национальными традициями. При решении данного вопроса необходимо руководствоваться прежде всего интересами самого ребенка. Формы общения могут быть самыми разнообразными: переписка, личные контакты при встрече, телефонные переговоры и другие. Они зависят от возраста ребенка, места жительства его и его родственников, наличия или отсутствия конфликтов в семье и от других обстоятельств. Семейный кодекс особо оговаривает, что право ребенка на общение с обоими родителями сохраняется также в случаях:

· Расторжения брака родителей;

· Признания брака родителей недействительным;

· Раздельного проживания родителей, в том числе при их проживании в разных государствах

Ребенок, родители которого проживают в разных странах, имеет право, за исключением особых случаев, поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. И ребенок, и его родители для этих целей вправе покидать любую страну, включая свою собственную, а затем возвращаться в нее в соответствии со статьей 10 Конвенции о правах ребенка. Иногда в нарушение прав ребенка родитель - гражданин иностранного государства без предварительного согласования с другим родителем - гражданином РФ увозит ребенка в другое государство и не дает ему фактически 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 большинством зарубежных государств.

Судебная практика показывает, что в жизни нередки случаи, когда родитель, с которым остался проживать ребенок, создает условия, фактически лишающие другого родителя возможности общаться с ребенком и участвовать в его воспитании. В результате ущемляются законные права и интересы как одного из родителей, так и ребенка. В этой связи в п. 1 ст. 66 СК РФ установлено, что родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вреда физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Разъяснение сторонам данного требования закона, в частности, является обязанностью суда при расторжении брака супругов, имеющих несовершеннолетних детей, независимо от того, возбужден ли спор о детях. При злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка (ч. 3 ст. 66 СК РФ).

Право ребенка на общение со своими родителями и другими родственниками в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу и др.) отдельно регламентируется в Кодексе, что согласуется с нормами международного права, предусматривающими в таких случаях право ребенка на незамедлительное и непосредственное информирование об обвинениях против него через его родителей или законных опекунов и попечителей и получение правовой и другой необходимой помощи с их участием при подготовке и осуществлении своей защиты (ст. 40 Конвенции о правах ребенка).

Закон не дает понятие экстремальной ситуации. Под ней могут пониматься различные случаи, создающие реальные предпосылки для причинения морального и физического вреда несовершеннолетнему и требующие незамедлительного оказания ему содействия в каких-либо формах, соответствующих степени угрозы его жизни, здоровью и т.д. В качестве примеров подобной ситуации закон выделяет лишь задержание, арест, заключение под стражу, а также нахождение в лечебном учреждении.

Право ребенка жить и воспитываться в семье является одним из самых важных прав ребенка по причине того, что семейное воспитание позволяет обеспечить нормальное физическое, нравственное, интеллектуальное и социальное развитие. Каждый ребенок имеет право 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.

Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

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.

3) Право ребенка на имя - каждый ребенок в соответствии с Конвенцией имеет право на сохранение своей индивидуальности (ст. 8). Индивидуализирующими признаками являются имя, фамилия, гражданство, семейные связи. Право ребенка на имя закреплено в ст. 58 СК. Имя ребенку дается по соглашению между родителями (п. 2 ст. 18 Закона «Об актах гражданского состояния»). При этом родители могут дать ребенку любое имя, какое они пожелают. Отчество ребенка определяется именем отца. Однако новое семейное законодательство относит решение вопроса о присвоении ребенку отчества к компетенции субъектов Российской Федерации. Дело в том, что не все народы, населяющие Россию, имеют традицию именовать людей не только по имени, но и по отчеству. В советский период отчества были искусственно навязаны многим из них. В настоящее время субъекты Российской Федерации имеют право установить, что присвоение отчества на их территории необязательно и может осуществляться по желанию лиц, регистрирующих ребенка, если это соответствует их национальным традициям.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. Если родители носят разные фамилии, то вопрос о фамилии ребенку решается по соглашению между ними. Если родители не могут прийти к соглашению относительно выбора имени или фамилии ребенка, имя и фамилия ребенка записываются по указанию органа опеки и попечительства (п. 3 ст. 18 Закона «Об актах гражданского состояния»).

Однако эти органы сами могут оказаться в затруднительном положении. Лишь в некоторых случаях предпочтение одного из родителей имеет какое-либо объективное основание. Например, другой родитель хочет дать ребенку редкое и странное имя, что в дальнейшем может создать для ребенка трудности, особенно в детском коллективе. Если же каждый из них хочет, например, дать ребенку имя своего отца, органу опеки и попечительства, по-видимому, не останется ничего другого, как «кинуть жребий».

Если отцовство в отношении ребенка не было установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного по указанию матери в качестве отца, а фамилия -- по фамилии матери. Если мать ребенка, не состоящая в браке с его отцом, отказалась от внесения в свидетельство о рождении ребенка сведений о его отце, отчество ребенка записывается по указанию матери (п. 5 ст. 18 Закона «Об актах гражданского состояния»).

4) Одним из главных прав несовершеннолетних является право на защиту своих интересов. Под защитой понимается: восстановление нарушенного права, создание условий, которые компенсируют утрату прав, устранение препятствий на пути осуществления права и др. Защита осуществляется с помощью таких отраслей права, как административного, гражданского, уголовного, трудового и других.

Защита прав и законных интересов несовершеннолетнего осуществляется прежде всего его родителями, а также лицами, их заменяющими. Следует добавить, что защиту прав и законных интересов ребенка не могут осуществлять: лица, лишенные родительских прав; граждане, у которых он отобран по решению суда либо органом опеки и попечительства; лица, признанные судом недееспособными. Также не могут выступать в роли защитника прав и законных интересов своего ребенка граждане, дееспособность которых ограничена из-за злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. В том случае, когда ребенок устроен в детское воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты, защита его прав и законных интересов возлагается на администрацию этого учреждения. Даже временное пребывание ребенка в таких учреждениях обязывает их администрацию выступать в защиту его прав и законных интересов.

В то же время СК РФ предусматривает случаи, когда такую защиту осуществляют и иные прямо указанные в законе лица. Это органы опеки и попечительства, прокурор, суд.

Эмансипированные лица, а также несовершеннолетние, которые приобрели полную дееспособность в связи с вступлением в брак, в праве самостоятельно осуществлять защиту своих прав и законных интересов.

Ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей, а также лиц их заменяющих. «При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижению возраста четырнадцати лет в суд».

Все должностные лица или иные граждане, которым стало известно о нарушении прав ребенка и его законных интересов, угрозе его жизни или здоровью, обязаны незамедлительно сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка (ст. 56 СК РФ).