

Секция «Юриспруденция»

Правовая природа соглашения о месте жительства ребенка и порядке общения с ним

Вайнер Елена Семеновна

Аспирант

*Казанский (Приволжский) Федеральный университет, Юридический факультет,
Казань, Россия*

E-mail: vainere@mail.ru

В науке возникло много споров по поводу природы соглашений о месте жительства детей и порядке общения с ними при раздельном проживании родителей. Одни полагают, что, решая данные вопросы, родители заключают мировое соглашение, другие - что такие соглашения имеют значение семейно-правового договора, третьи считают, что такого рода соглашения являются организационными соглашениями.

Ю.П. Свит в первую очередь ставит вопрос о том, является ли соглашение о месте жительства ребенка и порядке общения с ним самостоятельным видом соглашений, предусмотренных в семейном законодательстве, либо это собирательное понятие, включающее соглашение о месте жительства детей и соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей [n1]. Данный вопрос возникает в связи с тем, что в ст. 24 Семейного кодекса РФ[2] говорится о возможности супругов при расторжении брака в судебном порядке представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей, о размерах этих средств. Таким образом, законодатель употребляет термин «соглашение» в единственном числе. Однако в последующих статьях дается более подробная характеристика данных соглашений. В ст. 65 СК РФ говорится о возможности заключения соглашения о месте жительства детей при раздельном проживании родителей, в ст. 66 СК РФ о соглашении о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, глава 16 регламентирует порядок заключения соглашения об уплате алиментов. Необходимо отметить, что форма заключения данных соглашений различна: для заключения алиментного соглашения необходимо его нотариальное удостоверение, для соглашения о месте жительства ребенка и порядке общения с ним она не является обязательной. Для составления единого соглашения потребовалась бы нотариальное удостоверение всех его пунктов. Более того, в ст. 24 СК РФ говорится о возможности предоставления суду соглашения лишь о месте жительства ребенка. О соглашении о порядке общения с ребенком отдельно проживающим родителем не говорится, поскольку в случае расторжения брака данный вопрос не подлежит обязательному разрешению судом. Таким образом, представляется возможным составление отдельного соглашения о месте жительства ребенка, отдельного соглашения о порядке общения с ним, и отдельного соглашения об уплате алиментов. Таким образом, данные соглашения являются самостоятельными. Ю.П. Свит отмечает, что заключение отдельных соглашений иногда мотивируют тем, что это позволяет избежать неисполнения одним из родителей предусмотренной соглашением обязанности по предоставлению возможности общения с ребенком со ссылкой на нарушение другой стороной условий соглашения об участии в содержании. Однако, стоит согласиться с мнением ученого, что данная мотивировка необоснованна, поскольку право ребенка на

общение с родителем и право родителя на общение с несовершеннолетним ребенком гарантировано законодательством и не ставится в зависимость от исполнения родителем обязанности по содержанию ребенка.

Суть дискуссии о том является ли рассматриваемое соглашение семейно-правовым договором состоит в следующем. В соответствии с п. 1 ст. 420 Гражданского кодекса РФ [п3] договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Соглашение же о месте жительства детей и порядке общения с ними не устанавливает, не изменяет и не прекращает прав и обязанностей. Права и обязанности родителей устанавливает законодатель в гл. 12 СК РФ. Согласно ст. 70 СК РФ и ст. 73 СК РФ ограничить родительские права или лишить их может лишь суд. Самостоятельно отказаться от родительских прав и предусмотреть это в соглашении не представляется возможным. Кроме того, в понятие договора должны быть включены взаимные права и обязанности сторон. Соглашения же о месте жительства детей и порядке общения с ними не содержат каких-либо взаимных прав и обязанностей родителей. Кроме того, в соглашении о месте жительства ребенка и порядке общения с ним невозможно предусмотреть меры ответственности, которые последуют в случае его неисполнения – меры ответственности устанавливает лишь законодатель. Соответственно, назвать рассматриваемое соглашение гражданско-правовым договором не представляется возможным.

Следующая дискуссия развернулась по вопросу возможности признать соглашение о месте жительства и порядке общения с ребенком мировым соглашением. Сам термин «мировое соглашение» в СК РФ не употребляется. В ст. 39 Гражданского процессуального кодекса РФ [п4] говорится о возможности окончить дело, рассматриваемое в суде, мировым соглашением. Согласно ч. 2 ст. 39 ГПК суд не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц. Таким образом, можно сделать вывод о том что мировое соглашение может быть заключено лишь при наличии спора, разрешаемого в судебном порядке, в так же о том что мировое соглашение должно быть утверждено судом. Однако существует и иная точка зрения. Согласно ей, мировые соглашения подразделяются на судебные и внесудебные. Внесудебные соглашения – соглашения, заключаемые вне суда. Среди внесудебных выделяют внесудебные непроцессуальные мировые соглашения, которые заключаются не участниками процесса и не направлены на прекращение процесса [п5]. Представляется, что выделение такого рода «мировых соглашений» не является оправданным. Для обозначения «внесудебных непроцессуальных мировых соглашений» возможно выделить отдельный термин, с тем чтобы не смешивать соглашение, заключаемое сторонами с целью окончания производства по делу и утверждаемое судом, и документ, возможно нигде не утвержденный, согласно которому стороны пришли к консенсусу.

Представляется, что в случае обращения родителями в суд с целью определения места жительства ребенка или порядка общения с ним, что является возможным в соответствии с п. 3 ст. 65 СК РФ и п. 2 ст. 66 СК РФ до вынесения судом решения сторонами может быть заключено мировое соглашение. В остальных случаях данные соглашения не будут являться мировыми соглашениями. Так, при расторжении брака в судебном порядке и представлении суду соглашения о месте жительства ребенка, данное соглашение, хотя и будет утверждено судом, но не будет являться мировым со-

глашением, поскольку не влечет за собой прекращения производства по делу, так как основным предметом иска в данном случае является требование о расторжении брака. Кроме того, такого рода соглашения свидетельствуют скорее не о разрешении существовавшего спора, а о наличии согласия в данном вопросе и демонстрирует отсутствие необходимости рассмотрения вопроса о месте жительства ребенка в судебном порядке. Соглашения, заключаемые родителями вне судебного спора о расторжении брака также не будут являться мировыми соглашениями, поскольку они не утверждаются судом и не направлены на прекращение производства по делу.

Наиболее правильной точкой зрения на природу соглашений о месте жительства ребенка и порядке общения с ним представляется точка зрения О.А. Красавчикова, который предложил считать такие соглашения организационными соглашениями [пб]. Действительно, при заключении такого соглашения у родителей не возникают новые права и обязанности по отношению ни к ребенку, ни друг к другу. Эти права и обязанности устанавливаются законом и не подлежат изменению никем кроме суда. Соглашения же о месте жительства ребенка и порядке общения с ним определяют порядок организации осуществления родительских прав и обязанностей.

Литература

1. Свит Ю.П. Соглашение о детях как способ определения судьбы детей при расторжении брака. Законы России: опыт, анализ, практика. С. 42.
2. Семейный кодекс российской Федерации от 29.12.1995 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. 1. Ст.16.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 N 51-ФЗ // СЗ РФ.1994. N 32. Ст. 3301.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. 46. Ст. 4532.
5. Лазарев С.В. Мировое соглашение в гражданском судопроизводстве: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 11.
6. Красавчиков О.А. Организационные гражданско-правовые отношения // Советское государство и право. 1966. 10. С. 50-57.

Слова благодарности

Выражаю благодарность профессорско-преподавательскому составу Казанского (Приволжского) Федерального университета и лично научному руководителю Низамиевой Ольге Николаевне за помощь в проведении научных исследований