**Субъективный взгляд на пути решения проблем правового положения детей гражданском законодательстве РФ**

*Оливия Роз-Марица. Саранск.РМ. 2018г*

*Преподаватель психологии, Психолог, студент юридической академии МВД.*

Развитие правового регулирования отношений между малолетними и несовершеннолетними является чрезвычайно важным и должно основываться на ясности и четкости правовых структур, используемых для рационализации накопления плохо согласованных норм, которые заложены в законодательстве и направлены на качественное изменение гражданского права.

На мой взгляд, многие нормы российского законодательства, в частности следующие положения Гражданского кодекса Российской Федерации, требуют глубокого совершенствования.

В п. 2 ст. 20 ГК РФ сказано, что местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов. В то же время вопрос о месте проживания несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет остался открытым. Неясно, как определяется место жительства этих лиц, имеет ли несовершеннолетний право определять свое место жительства или может ли он делать это с согласия родителей (лиц, которые их заменяют), и если да, то с какого возраста.

Закон РФ "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации", не содержит положений о выборе места жительства для несовершеннолетних.

Вопросу о месте жительства детей также уделяется внимание и в Семейном кодексе Российской Федерации. В абз. 1 п. 3 ст. 65 место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. Кроме того, возраст ребенка не имеет значения. Именно здесь нужно уточнение: место жительства детей, при раздельно проживающих родителей, устанавливается по соглашению родителей по месту жительства одного из них. Из этого можно сделать вывод, что местом проживания несовершеннолетних с рождения до 18 лет является место жительства их родителей (усыновителей, опекуна, попечителя, усыновителей). Однако несовершеннолетние, достигшие 16-летнего возраста, должны иметь право выбирать место жительства с согласия своих родителей (усыновителей). Это соответствует общей тенденции предоставления несовершеннолетним в возрасте старше 16 лет «дополнительных» прав и обязанностей в различных типах правовых отношений.

Кроме того, Гражданский кодекс Российской Федерации прямо устанавливает возможность отдельного проживания попечителя, чей подопечный достиг возраста 16 лет (статья 2 статья 36 ГК РФ). В то же время несовершеннолетние, ставшие полностью дееспособными, имеют право самостоятельно выбирать место жительства.

Таким образом, по логике, формулировка пункта 2 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации должна выглядеть так: «Местом жительства несовершеннолетних является место жительства родителей (приемных родителей), опекуна или попечителя. В случае если родители (усыновители) проживают отдельно, местом проживания несовершеннолетних является место жительства родителей (усыновителей), с

которыми он постоянно. С шестнадцатилетнего возраста несовершеннолетние имеют право выбирать место жительства с согласия своих родителей (лиц, которые их заменяют)».

Если ребенок является членом семьи собственника жилого помещения, его жилищные права определены ст. 31 ЖК РФ[[1]](#footnote-1). Необходимо заметить, что родной или усыновленный ребенок собственника жилого помещения, проживающий совместно с ним, безусловно, относится к членам семьи собственника. Другие же несовершеннолетние по смыслу ч. 1 ст. 31 ЖК РФ могут быть вселены собственником в качестве членов семьи. К ним относятся, в частности, дети супруга-собственника (пасынки и падчерицы), фактические воспитанники, подопечные, приемные дети самого собственника

Действующее законодательство, учитывающее физическую и психическую незрелость несовершеннолетнего ребенка , а в отношении ребенка-инвалида также необходимость постоянного удовлетворения его особых потребностей и нужд, вытекает из того факта, что место проживания ребенка является место жительства его семьи (законного представителя) и

 устанавливает обязанность родителей (других законных представителей) жить вместе с ребенком.

В отношении несовершеннолетних от 14 до 18 лет речь идет о согласии одного из родителей (усыновителей) на сделку. Аналогичная процедура согласия должна быть предусмотрена для осуществления прав несовершеннолетних на занятие предпринимательской деятельностью. Это утверждение будет иметь значение, если законодатель нигде не отразит, что предпринимательская деятельность должна следовать за эмансипацией.

Вопросы, касающиеся дееспособности малолетних и несовершеннолетних, а также вопросы семейно-правового характера, должны решаться родителями по взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом их мнений. Если между родителями возникают разногласия по поводу реализации и защиты имущественных прав детей, они (или один из них) должны обратиться в органы опеки и попечительства для разрешения этих споров (ст. 65 СК РФ). В случае разногласий между родителями по

поводу реализации прав детей орган опеки и попечительства должен назначить представителя, который будет защищать права и интересы детей.

Для этого необходимо, на мой взгляд, изменить текущую версию ст. 64 СК РФ. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства должен назначить представителя для защиты прав и интересов детей. Родители не имеют права представлять интересы своих детей, если орган опеки и попечительства устанавливает, что существуют противоречия между интересами родителей и детей.

Что касается формы согласия родителей (лиц, их заменяющих) на сделку несовершеннолетнего (п. 1 ст. 26 ГК РФ) считаю, что письменная форма согласия должна быть только на сделку, для которой законом или соглашением сторон установлена письменная (простая или нотариальная) форма.

Думается, что ст. 175 ГК РФ должна звучать так: сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия обоих родителей, усыновителей, попечителей или приемных родителей, может быть признана недействительной в связи с отсутствием согласия другого родителя (заменяющих их лиц) только по его требованию и только в случае причинения вреда несовершеннолетнему.

Целью данного нововведения является необходимость улучшения отношений между родителями (лицами, их заменяющими), которые обязаны осуществлять родительские права в интересах детей; четкое понимание механизма защиты имущественных прав детей и реальной возможности обнаружения нарушения.

Во-первых, необходимо закрепить легальное понятие мелкой бытовой сделки, совершаемой несовершеннолетним. Анализ мнений ученых, позволил дать следующее определение: мелкая бытовая сделка - это сделка, направленная на удовлетворение личных потребностей, соответствующая

возрасту несовершеннолетнего, незначительная по сумме и, как правило, исполняемая в момент ее совершения.

Во-вторых, право несовершеннолетнего на заключение только банковского договора самостоятельно не позволяет ему удовлетворять необходимые потребности несовершеннолетних, являющихся участниками различных правовых отношений. Например, индивидуальный предприниматель должен иметь банковский счет.

В-третьих, пристального внимания требует норма ГК РФ о самостоятельном осуществлении несовершеннолетним права автора произведения науки, литературы или искусства и другого охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности.

Действующая ч. 4 ГК РФ содержит очень сложные правовые конструкции (например, лицензионный договор о предоставлении права использования произведения, договор авторского заказа, государственная регистрация договоров), анализ которых позволил прийти к выводу о том, что несовершеннолетнему в силу отсутствия опыта, знаний не разобраться в этом правовом материале. Поэтому, руководствуясь принципом разумности, несовершеннолетний, создавший результат интеллектуальной деятельности, должен заключать подобные договоры с письменного согласия родителей (лиц, их заменяющих).

Цель нормы п. 4 ст. 26 ГК РФ о лишении или об ограничении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами - взять под родительский контроль участие в имущественных отношениях несовершеннолетнего, ведущего неправильный образ жизни.

Важно отметить, что в п.4 ст 26 ГК РФ прямо не указываются причины ограничения или лишения такого права, говоря только о «наличии достаточных оснований». В то же время неопределенность

 формулировок приводит к отсутствию четких представлений о возможности ограничения несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права распоряжаться своим доходами. Могут ли, например, причиной этого служить необоснованные расходы, по мнению родителей, или ограничение или лишение частичной дееспособности возможно только исключительно в случаях, когда несовершеннолетний использует свой доход в ущерб самому себе (покупает алкоголь, наркотические средства, участвует в азартных играх и т.д.)?

Следует отметить, что эта проблема окончательно не решена ни в литературе, ни в судебной практике. В связи с этим формулирᡃовка п. 4. ст. 26 ГК РФ, на наш взгляд, следует уточнить, указав перечень оснований для ограничения несовершеннолетним права распоряжаться собственным доходом.

Должна быть создана единая процедура для объявления органом опеки и попечительства несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным), а ст. 27 ГК РФ должны быть изложена по-иному. Во-первых, по моему личному убеждению, эмансипация должна предшествовать предпринимательской деятельности несовершеннолетнего. Соответственно, несовершеннолетний, который был объявлен полностью дееспособным и которому исполнилось 16 лет, имеет право самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью. Кроме того, участие 16-летнего лица в производственном кооперативе, так же как и работа по трудовому договору должно быть основанием для его эмансипации. Этот возраст согласуется с положениями других законов. В частности, с 16 лет несовершеннолетний может вступить в брак (п. 2 ст. 13 СК РФ); раздельно проживать от попечителя (п. 2 ст. 36 ГК РФ); заключить трудовой договор (ст. 63 ТК РФ).

Во-вторых, Министерству образования и науки РФ необходимо разработать и принять Положение об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным), определяющее единый порядок проведения данной процедуры. Эмансипация в органах опеки и попечительства происходит с согласия обоих родителей (усыновителей). Целесообразно сделать исключение и установить правило о достаточности согласия одного из родителей, если есть безусловные доказательства того, что один из родителей не может согласиться по объективным причинам, подтвержденным документами (например, родитель умер, признан судом безвестно отсутствующим или объявлен умершим, признан недееспособным; в случае рождения ребенка одинокой матерью и др.).

Считаю, что существует необходимость разработки целостной концепции правового регулирования отношений с участием малолетних и несовершеннолетних детей; определения основной цели и основных направлений развития российского гражданского законодательства; устранение плохо согласованных норм, сформированных гражданским законодательством в отношении прав, обязанностей и интересов несовершеннолетних и несовершеннолетних.

Увы. Несовершеннолетние дети остаются одной из наиболее уязвимых категорий граждан в сфере правоотношений, защита прав которых должна стоять по настоящему приоритетной задачей государства. Нашему законодательству необходимо устранять законодательные противоречия в регулировании данной сферы, а также разрабатывать эффективные, работающие механизмы обеспечения прав несовершеннолетних граждан нашей родины.

1. Аксенчук Л.А. Правоспособность несовершеннолетнего в сфере предпринимательской деятельности // Законодательство. М., 2001, № 12. С. 8-11
2. Букшина С.В., Кирюшина И.В. К вопросу о правах несовершеннолетнего ребенка члена семьи собственника жилого помещения // Семейное и жилищное право. М.: Юрист, 2010, № 4. С. 9-12
3. Валеева А.Р. Проблемы объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным // Актуальные проблемы обеспечения прав и свобод человека и гражданина в современном мире. Материалы Международной научно-практической конференции, посвященной тысячелетию Казани (30 мая 2005 года, г. Казань). Казань: Изд-во Казан. ун-та, 2005. С. 222-228
4. Виноградова И.В. Проблемы гражданско-правовой ответственности несовершеннолетних за вред, причиненный имуществу // Актуальные проблемы частноправового регулирования. Сборник научных статей по материалам региональной межведомственной научно-практической конференции. Ижевск: Ижевск. филиал НА МВД России , 2007. С. 22-25
5. Гараева Г.Х. Ответственность несовершеннолетних в гражданском и семейном праве // Вектор науки Тольяттинского Государственного Университета. Специальный выпуск "Правоведение". Тольятти: Изд-во ТГУ, 2008, № 3 (3). С. 18-19
6. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Виноградова И.В. С.-Пб., 2006. 18 c.
7. Гражданско-правовое положение несовершеннолетних: вопросы теории и практики. Монография / Махмутова М.М.; Науч. ред.: Челышев М.Ю. Казань: Отечество, 2011. 212 c.
8. Джумагазиева Г.С. Личные неимущественные права несовершеннолетних и гарантии их осуществления // Актуальные проблемы международного частного и гражданского права. Материалы международной научно-практической конференции, 15 января 2007 г., Челябинск. М.: Изд-во СГУ, 2007. С. 189-194
9. Зубков С.Б. Проблемы правового регулирования имущественных прав несовершеннолетних // Закон и право. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007, № 10. С. 69-71
10. Казанцева А.Е. Гражданская дееспособность несовершеннолетних по новому ГК РФ // Актуальные проблемы правоведения в современный период. Сборник статей. Томск: Изд-во Том. ун-та, 1996. С. 72-73
11. Князева Е.В. Некоторые проблемы реализации имущественных прав несовершеннолетних // Защита прав ребенка в современной России. Материалы научно-практической конференции. М.: Изд-во ИГиП РАН, 2004. С. 84-88
12. Ковязин В.В. Вопросы дееспособности несовершеннолетних // Новые технологии в управлении, бизнесе и праве. Труды IV международной конференции (г. Невинномысск, 21 23 мая 2004 г.). Невинномысск: ИУБиП, 2004. С. 122-123
13. Королева Г. Защита имущественных прав несовершеннолетних // Законность. М., 2006, № 7. С. 32-33
14. Левушкин А.Н. Правовое регулирование некоторых имущественных прав несовершеннолетних детей по законодательству Российской Федерации // Юрист. М.: Юрист, 2003, № 10. С. 13-16
15. Лиходед О.Н. Гражданско-правовая ответственность несовершеннолетних // Политика. Власть. Право.. Межвузовский сборник научных статей. С.-Пб.: Изд-во С.-Петербург. юрид. ин-та, 2003, Вып. 7. С. 47-50
16. Лунькова О.В. Особенности содержания правоспособности несовершеннолетних // Проблемы защиты прав: история и современность: материалы четвертой международной межвузовской научно-практической конференции 15 мая 2009 г.. С.-Пб.: Изд-во ЛГУ им. А.С. Пушкина, 2009. С. 49-51
17. Макаров Г.П. Имущественные и трудовые права несовершеннолетних граждан. (Начало) // Гражданин и право. М.: Новая правовая культура, 2000, № 1. С. 60-67
18. Макарцева М.В. Дееспособность несовершеннолетних в гражданских правоотношениях // Российское законодательство в современных условиях. Материалы VII ежегодной Всероссийской научно-практической конференции с международным участием, г. Брянск, 9 октября 2009 г. В 2-х т. Т. 1. Брянск: Группа компаний "Десяточка", 2009. С. 546-559
19. Марковичева Е.В. Законодательные гарантии имущественных прав несовершеннолетних в Российской Федерации // Юридическая мысль. Научно-практический журнал. С.-Пб.: Изд-во С.-Петербург. юрид. ин-та, 2003, № 4 (17). С. 26-36
20. Марковичева Е.В. Особенности правоспособности ребенка // Право и современность. Сборник научно-практических статей. Саратов: СЮИ МВД России, 2007, Вып. 2: Ч. 1. С. 51-55
1. Жилищный кодекс Российской Федерации" от 29.12.2004 N 188-ФЗ (ред. от 24.04.2020) / Правовой Сервер КонсультантПлюс, www.consultant.ru [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_51057/>. - Дата обращения 08.04.2020. [↑](#footnote-ref-1)