



приоритет2030⁺
право для лидерства

АНАЛИТИЧЕСКИЙ ДОКЛАД

«Развитие семейного права в условиях новой социальной реальности»



Оглавление

Введение	4
Раздел 1. Правовое обеспечение укрепления института семьи и сохранения традиционных семейных ценностей как основное направление развития семейного права	6
Раздел 2. Основные направления развития правового регулирования имущественных отношений супругов	38
Раздел 3. Развитие межотраслевых связей семейного права в контексте защиты прав и интересов несовершеннолетних членов семьи	48

Исполнители:

Доцент кафедры семейного и
жилищного права, кандидат
юридических наук
(раздел 3)

Е.В. Басос

И.о. заведующего кафедрой
семейного и жилищного права,
кандидат юридических наук
(раздел 2)

Е.Ю. Горская

Доцент кафедры семейного и
жилищного права, кандидат
юридических наук
(введение, раздел 1)

Д.С. Ксенофонтова



ВВЕДЕНИЕ

Развитие российского семейного права в условиях новой социальной реальности во многом строится по двум направлениям. С одной стороны, речь идет об усилении гражданско-правовых (цивилистических) начал в регулировании семейных имущественных отношений в целях обеспечения устойчивости, стабильности и предсказуемости гражданского (экономического) оборота, а потому зачастую в ущерб специфике общественных отношений, складывающихся между членами семьи. С другой стороны, государством ставится не только классическая для российского семейного законодательства цель правового обеспечения укрепления института семьи, но и сохранения традиционных семейных ценностей в целом, что в современных социальных реалиях становится преобладающей задачей российского государства.

В Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства (часть 2 статьи 7 Конституции РФ). Материнство и детство, семья находятся под защитой государства (часть 1 статьи 38 Конституции РФ). Дети являются важнейшим приоритетом государственной политики России, а потому государство создает условия, способствующие всестороннему духовному, нравственному, интеллектуальному и физическому развитию детей, воспитанию в них патриотизма, гражданственности и уважения к старшим; государство, обеспечивая приоритет семейного воспитания, берет на себя обязанности родителей в отношении детей, оставшихся без попечения (часть 4 статьи 67.1 Конституции РФ). Отсюда, ценностные ориентации, структурирующие семейные отношения, находят отражение в Конституции РФ.

Конституционный Суд РФ неоднократно подчеркивал, что семья, материнство и детство в их традиционном, воспринятом от предков понимании представляют собой те ценности, которые обеспечивают непрерывную смену поколений и выступают условием сохранения и развития

многонационального народа Российской Федерации; на основе традиционных представлений об этих ценностях в контексте особенностей национального и конфессионального состава российского общества, его социокультурных и иных исторических характеристик Россия определяет концепты законодательного регулирования семейных отношений с учетом предназначения семьи, заключающегося в рождении и воспитании детей¹.

¹ См., например: Постановление Конституционного Суда РФ от 29.06.2021 № 30-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» в связи с запросом Конаковского городского суда Тверской области» // СЗ РФ. 2021. № 28 (часть II). Ст. 5629; Заключение Конституционного Суда РФ от 16.03.2020 № 1-3 «О соответствии положениям глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации не вступивших в силу положений Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти», а также о соответствии Конституции Российской Федерации порядка вступления в силу статьи 1 данного Закона в связи с запросом Президента Российской Федерации» // СЗ РФ. 2020. № 12. Ст. 1855; Постановление Конституционного Суда РФ от 23.09.2014 № 24-П «По делу о проверке конституционности части 1 статьи 6.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с жалобой граждан Н.А. Алексева, Я.Н. Евтушенко и Д.А. Исакова» // СЗ РФ. 2014. № 40 (часть III). Ст. 5489.

РАЗДЕЛ 1. ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ УКРЕПЛЕНИЯ ИНСТИТУТА СЕМЬИ И СОХРАНЕНИЯ ТРАДИЦИОННЫХ СЕМЕЙНЫХ ЦЕННОСТЕЙ КАК ОСНОВНОЕ НАПРАВЛЕНИЕ РАЗВИТИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

Закрепляя в статье 1 Семейного кодекса РФ цели и принципы правового регулирования семейных отношений, законодатель очерчивает традиционные для российского общества представления об институте семьи. Так, семейное законодательство исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов семьи, а регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

Между тем следует констатировать, что в российском законодательстве отсутствует исчерпывающим образом закрепленный перечень традиционных семейных ценностей, тогда как то или иное описание таковых встречается в различных, прежде всего, подзаконных актах, отражающих особенности обеспечения национальной безопасности, реализации государственной демографической, семейной и культурной политики и т.п. Рассмотрим некоторые из таких нормативных правовых актов на предмет раскрытия содержания понятия традиционных семейных ценностей.

Так, в силу пункта 93 Стратегии национальной безопасности Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 02.07.2021 № 400², посредством укрепления института семьи, сохранения традиционных семейных ценностей,

² Указ Президента РФ от 02.07.2021 № 400 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» // СЗ РФ. 2021. № 27 (часть II). Ст. 5351.

преемственности поколений россиян, реализации государственной информационной политики, направленной на усиление в массовом сознании роли традиционных российских духовно-нравственных и культурно-исторических ценностей, неприятие гражданами навязываемых извне деструктивных идей, стереотипов и моделей поведения обеспечивается защита традиционных российских духовно-нравственных ценностей, культуры и исторической памяти в Российской Федерации. Таким образом, к числу традиционных семейных ценностей предлагается отнести собственно институт семьи, преемственность поколений, духовно-нравственные и культурно-исторические основы семейных отношений.

В целях поддержки, укрепления и защиты семьи как фундаментальной основы российского общества, сохранения традиционных семейных ценностей, повышения роли семьи в жизни общества, повышения авторитета родительства в семье и обществе, профилактики и преодоления семейного неблагополучия, улучшения условий и повышения качества жизни семей в Российской Федерации разработана и реализуется государственная семейная политика³. Исторически большая многопоколенная семья в традиционной российской семейной культуре была основным типом семьи, в которой были налажены тесные взаимосвязи между несколькими поколениями родственников. Воспитательная стратегия в такое семье традиционно была направлена на формирование у младшего поколения духовно-нравственных, этических ценностей и основана на уважении к родителям и людям старшего поколения. Между тем в современных условиях институт семьи сталкивается с различными вызовами: неудовлетворенность браком, семейные конфликты и наличие факторов, обуславливающих социальные риски, могут привести к утрате семейных связей, расторжению браков и распаду семей. Ввиду этого в российском обществе должна преобладать атмосфера приоритета семейно-

³ Распоряжение Правительства РФ от 25.08.2014 № 1618-р «Об утверждении Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 года» // СЗ РФ. 2014. № 35. Ст. 4811.

нравственных ценностей, поддержки и всестороннего укрепления престижа семейного образа жизни.

В соответствии с положениями Концепции государственной семейной политики в Российской Федерации до 2025 года решение задачи по повышению ценности семейного образа жизни, сохранению духовно-нравственных традиций в семейных отношениях и семейном воспитании должно включать в себя: развитие семейных традиций, направленных на укрепление семейной идентичности и сплоченности, сохранение и поддержание взаимосвязи и преемственности между поколениями в семье; проведение в средствах массовой информации на постоянной основе целенаправленной пропаганды в поддержку традиционных ценностей семьи и брака, морали и нравственности; проведение информационной кампании по повышению общественного престижа семейного образа жизни, многодетности и многопоколенной семьи путем создания специальных телевизионных передач и радиопередач, ток-шоу, газетных и журнальных рубрик, иных информационных проектов, популяризирующих традиционные семейные ценности и способствующих формированию позитивного отношения к браку, родительству, достойному отношению к старшему поколению и родному дому; пропаганду ответственного отцовства, материнства и формирование позитивного образа отца и матери; разработку и реализацию дополнительных образовательных программ подготовки молодежи к созданию семьи и семейным отношениям на основе традиционных семейных ценностей, конструктивному разрешению конфликтных и трудных жизненных ситуаций, формированию ответственного отношения молодежи к браку и семье, старшему поколению, репродуктивному здоровью и поведению; поддержку некоммерческих организаций, осуществляющих деятельность, связанную с пропагандой традиционных семейных ценностей, их сохранением и восстановлением, а также семейных клубов и родительских объединений, имеющих различную

целевую направленность; пропаганду семейного жизнеустройства детей-сирот, оставшихся без попечения родителей и др.

Возрождение традиций семейного воспитания, преодоление разрыва между поколениями внутри семьи, утверждение в общественном сознании традиционных семейных ценностей, повышение социального статуса семьи, налаживание диалога между поколениями в масштабах общества отнесены к числу задач государственной культурной политики в области воспитания⁴. В свою очередь, в целях повышения социального статуса семьи как общественного института, обеспечивающего воспитание и передачу от поколения к поколению традиционных для российского народа ценностей, предполагается возрождение традиций семейного воспитания, утверждение в общественном сознании традиционных семейных ценностей, повышение социального статуса семьи, социального престижа многодетности, налаживание диалога между поколениями в масштабах общества, преподавание в школе основ семейной культуры, стимулирование и популяризация изучения истории семьи и рода, в том числе путем исследования архивных документов и др.⁵. Ожидаемыми результатами реализации Стратегии развития воспитания в Российской Федерации являются укрепление общественного согласия, солидарности в вопросах воспитания детей, повышение престижа семьи, отцовства и материнства, сохранение и укрепление традиционных семейных ценностей, сохранение атмосферы уважения к родителям и родительскому вкладу в воспитание детей и др.⁶.

Укрепление института семьи, возрождение и сохранение духовно-нравственных традиций семейных отношений выступает в качестве одной из

⁴ Указ Президента РФ от 24.12.2014 № 808 «Об утверждении Основ государственной культурной политики» // СЗ РФ. 2014. № 52 (часть I). Ст. 7753.

⁵ Распоряжение Правительства РФ от 29.02.2016 № 326-р «Об утверждении Стратегии государственной культурной политики на период до 2030 года» // СЗ РФ. 2016. № 11. Ст. 1552.

⁶ Распоряжение Правительства РФ от 29.05.2015 № 996-р «Об утверждении Стратегии развития воспитания в Российской Федерации на период до 2025 года» // СЗ РФ. 2015. № 23. Ст. 3357.

задач демографической политики Российской Федерации⁷, решение которой предполагает, в частности, пропаганду ценностей семьи, имеющих несколько детей, а также различных форм семейного устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в целях формирования в обществе позитивного образа семьи со стабильным зарегистрированным браком супругов, имеющих нескольких детей или принимающих на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей.

В основе государственной политики противодействия распространению ВИЧ-инфекции⁸ как совокупности реализуемых государством мер по профилактике, диагностике и лечению ВИЧ-инфекции, которые обеспечивают противодействие распространению ВИЧ-инфекции и способствуют сохранению человеческого потенциала общества путем формирования идеологии безопасного поведения в отношении ВИЧ-инфекции, также лежит популяризация в обществе здорового образа жизни, традиционных семейных и морально-нравственных ценностей. Проведение информирования населения на основе достоверных информационных материалов по вопросам ВИЧ-инфекции позволит сформировать у населения навыки ответственного отношения к своему здоровью, мотивацию к безопасному поведению в отношении передачи ВИЧ-инфекции, снизить дискриминацию лиц в ВИЧ-инфекцией, а также будет способствовать укреплению традиционных семейных и морально-нравственных ценностей.

Помимо характерного для общества пристального внимания к таким членам семьи, как несовершеннолетние дети, следование традиционным семейным ценностям предполагает уважительное отношение также к старшему поколению. Ввиду этого в Стратегии действий в интересах старшего

⁷ Указ Президента РФ от 09.10.2007 № 1351 «Об утверждении Концепции демографической политики Российской Федерации на период до 2025 года» // СЗ РФ. 2007. № 42. Ст. 5009.

⁸ Распоряжение Правительства РФ от 21.12.2020 № 3468-р «Об утверждении Государственной стратегии противодействия распространению ВИЧ-инфекции в Российской Федерации на период до 2030 года» // СЗ РФ. 2020. № 1 (часть II). Ст. 190.

поколения в Российской Федерации до 2025 года⁹ подчеркивается, что люди старшего поколения в России традиционно пользовались особым уважением, как хранители опыта и семейных ценностей. Между тем резкое увеличение продолжительности и качества жизни привели к атомизации общества, уменьшившей роль института семьи и породившей такую серьезную общественную болезнь, как одиночество, проводящее к утрате смысла существования и исключенности из общественной жизни и напрямую влияющее на ухудшение самочувствия и здоровья. Сохранение традиций многопоколенной семьи, внутрисемейного общения между разными поколениями, уважения старости и т.п. исключает подобного рода угрозу благополучию людей преклонного возраста.

В Концепции гуманитарной политики Российской Федерации за рубежом отмечается необходимость информирования широкой целевой зарубежной аудитории о том, чем живет российское общество, чем оно гордится и какие ценности защищает. При этом особое внимание уделяется традиционным ценностям, в первую очередь семейным, к которым в мире на фоне агрессивного насаждения рядом государств неолиберальных взглядов, однако, растет интерес. Российское государство в представлениях зарубежного общества все больше воспринимается как хранитель и защитник традиционных духовно-нравственных ценностей, духовного наследия мировой цивилизации, что выражается в приоритете духовного над материальным, защите прав и свобод человека, укреплении института семьи, значительной роли норм морали и нравственности, гуманизма и милосердия, взаимопомощи, коллективизма, веры в добро и справедливость¹⁰.

Подробнейший анализ представленных нормативных правовых актов позволяет исследователям различным образом определять перечень видов

⁹ Распоряжение Правительства РФ от 05.02.2016 № 164-р «Об утверждении Стратегии действий в интересах граждан старшего поколения в Российской Федерации до 2025 года» // СЗ РФ. 2016. № 7. Ст. 1017.

¹⁰ Указ Президента РФ от 05.09.2022 № 611 «Об утверждении Концепции гуманитарной политики Российской Федерации за рубежом» // СЗ РФ. 2022. № 37. Ст. 6315.

традиционных семейных ценностей. Например, к числу таковых в научной литературе относят:

- духовность и нравственные начала человеческого поведения¹¹;
- семью, брак, материнство, воспитание ребенка в семье, равноправие супругов, забота о родителях¹²;
- союз мужчины и женщины, рождение и воспитание детей¹³;
- любовь, супружескую верность, отношение к семье как к главной опоре в жизни человека, многодетность, семейное воспитание, заботу о каждом члене семьи, авторитет родителей, уважительное отношение к старшим, связь поколений, патриотизм¹⁴;
- семейный образ жизни, духовно-нравственные традиции, семейное воспитание, наилучшие интересы детей, семейно-правовую медиацию, традиционный модернизм, сочетающий традиции и развитие¹⁵;
- блага, являющиеся категориями права, нравственности, обычаями, религиозными основами, а именно любовь, взаимное уважение, взаимное согласие по вопросам семейной жизни, взаимную ответственность членов семьи друг перед другом, особую взаимную верность, заботу о ребенке, престарелых членах семьи, членах семьи, нуждающихся в помощи в силу состояния здоровья, взаимные уступки, взаимопонимание, способность прощать и верить в добрые отношения, равенство каждого члена семьи, достоверность сведений, предоставляемых каждым друг другу, сочетание личных интересов, самостоятельности и независимости каждого члена семьи

¹¹ См. подробнее: Нечаева А.М. Семейное право: актуальные проблемы теории и практики. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 38.

¹² См. подробнее: Масленникова С.В., Матвеева М.В. Традиционные семейные ценности: конституционно-правовая интерпретация // Конституционное и муниципальное право. 2020. № 12. С. 23-29.

¹³ См., например: Шестало С.С. К вопросу о признании в Российской Федерации браков, заключенных на территории иностранного государства, нарушающих публичный порядок // Семейное и жилищное право. 2019. № 5. С. 23-26; Гаврилов Д.А., Гаврилова Ю.А. Конституционализация публичного правопорядка в современной России // Государственная власть и местное самоуправление. 2021. № 6. С. 13-17.

¹⁴ См. подробнее: Елисеева А.А. Семья и семейные ценности: подходы к пониманию в условиях современного права // Актуальные проблемы российского права. 2022. № 3. С. 67-74.

¹⁵ См. подробнее: Ерохина Е.В. Семейно-правовые ценности в российском и европейском семейном праве. Оренбург, 2018.

с интересами других членов семьи и семьи в целом, самостоятельность и независимость других лиц (личная и семейная), способность в необходимых случаях пожертвовать личным общим интересом, соблюдение семейных традиций, общечеловеческих ценностей, содействие укреплению семьи, ее благополучию и т.д.¹⁶;

– взаимную любовь и взаимное уважение, понимание членами семьи друг друга, взаимное согласие, заботу членов семьи друг о друге, справедливость, здоровье, образование, взаимное решение вопросов семейной жизни, благополучие членов семьи, семейный интерес, семейное правосознание и мировоззрение, продолжение здорового рода, сохранение семейных традиций, отвечающих общечеловеческим ценностям, и передачу их новому поколению, ведение быта всеми членами семьи, сохранение семьи, укрепление ее нравственной, физической, психической, духовной, интеллектуальной основ, установление и укрепление связей с другими социальными образованиями, осознание ответственности перед семьей, обществом и государством в целом¹⁷;

– брак как добровольный союз мужчины и женщины, семью как основу общества, материнство, отцовство и детство, заботу о детях и об их благе, семейное воспитание детей, построение семейных отношений на основе высоких духовно-нравственных начал и чувств, заботу о нетрудоспособных членах семьи, равенство супругов, автономность семейных отношений¹⁸.

Во многом соглашаясь с изложенными авторскими подходами к определению конкретных видов традиционных семейных ценностей, позволим сформировать собственное видение таковых. На наш взгляд, традиционными семейными ценностями являются: семья как основа

¹⁶ См. подробнее: Беспалов Ю.Ф. К вопросу о семейных ценностях в Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 5. С. 6-8.

¹⁷ См. подробнее: Касаткина А.Ю. Семейные ценности в доктрине семейного права и семейного законодательства Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2020. № 1. С. 18-20.

¹⁸ См.: Якушев П.А. Традиционные ценности в механизме правового регулирования семейных отношений в России и странах Европы: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2021. С. 19-20.

российского общества и социальный институт, выполняющий прежде всего функции физического и духовно-нравственного воспроизводства населения; брак как добровольный союз мужчины и женщины, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния; материнство и отцовство, уважение родительства; детство, забота о благосостоянии и развитии детей; приоритет семейного воспитания детей, в том числе оставшихся без попечения родителей; уважение старшего поколения и забота о нетрудоспособных членах семьи; построение семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности. Подчеркнем, что семья одновременно является и традиционной ценностью, и традиционной средой для передачи и освоения семейных ценностей ее несовершеннолетними членами в рамках преемственности поколений.

Представленные перечни видов традиционных семейных ценностей, формируемые представителями юридической науки, отличаются различными полнотой и содержанием, что сказывается и на разнообразных подходах к определению данного понятия. Так, по мнению Ю.Ф. Беспалова, семейные ценности являют собой единую систему постоянно действующих, многовековых, передаваемых из поколения в поколение, устанавливаемых различными социальными регуляторами основ жизни и деятельности, взаимного общения членов семьи между собой, с другими семьями, обществом и государством в целом¹⁹. А.Ю. Касаткина определяет традиционные семейные ценности как блага, назначение которых состоит в образовании семьи, ее сохранении и укреплении, продолжении здоровой жизни, положительном влиянии на семейное и общее мировоззрение и правосознание членов семьи и россиян в целом²⁰.

Между тем наиболее обстоятельным видится определение понятия традиционных семейных ценностей, предложенное П.А. Якушевым:

¹⁹ См.: Беспалов Ю.Ф. К вопросу о семейных ценностях в Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 5. С. 6-8.

²⁰ См.: Касаткина А.Ю. Семейные ценности в доктрине семейного права и семейного законодательства Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2020. № 1. С. 18-20.

традиционные семейные ценности есть нормативные модели должного в семейных отношениях, обеспечивающие выполнение семьей основных функций (демографической, воспитательной, экономической, социально-культурной, хозяйственно-бытовой, первичного социального контроля, социально-статусной, духовной, эмоциональной, досуговой и др.), составляющие нравственную основу семейных отношений, обладающие естественной императивностью для большинства членов общества²¹. Отсюда, элементы механизма правового регулирования общественных отношений должны обеспечивать охрану традиционной семьи, под которой следует понимать союз мужчины и женщины, состоящих в зарегистрированном браке, совместно проживающих и ведущих общее хозяйство, совместно решающих основные вопросы жизни семьи, строящих отношения на основании высоких духовно-нравственных начал и чувств, связанных личными неимущественными и имущественными правами, общими интересами, направленностью воли на сохранение семьи, взаимной ответственностью²².

В Российской Федерации не допускается заключение браков между лицами одной половой принадлежности. Семейное законодательство исходит из традиционного понимания брака как союза мужчины и женщины. Регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципом добровольности брачного союза мужчины и женщины (пункт 3 статьи 1 Семейного кодекса РФ), а для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак (пункт 1 статьи 12 Семейного кодекса РФ).

Результатом конституционной реформы 2020 года стало закрепление аналогичных правоположений в Конституции РФ. Так, в силу пункта ж.1 части 1 статьи 72 Конституции РФ в совместном ведении Российской

²¹ См.: Якушев П.А. Традиционные ценности в механизме правового регулирования семейных отношений в России и странах Европы: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2021. С. 19.

²² См.: Якушев П.А. Традиционные ценности в механизме правового регулирования семейных отношений в России и странах Европы: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2021. С. 27-28.

Федерации и субъектов Российской Федерации находится защита института брака как союза мужчины и женщины. По данному поводу в Заключении Конституционного Суда РФ от 16.03.2020 № 1-3 «О соответствии положениям глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации не вступивших в силу положений Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти», а также о соответствии Конституции Российской Федерации порядка вступления в силу статьи 1 данного Закона в связи с запросом Президента Российской Федерации»²³ разъясняется: поскольку одним из предназначений семьи является рождение и воспитание детей, в основе законодательного подхода к вопросам демографического и социального характера в области семейных отношений в Российской Федерации лежит понимание брака как союза мужчины и женщины, что согласуется со статьями 7 и 38 Конституции РФ и не противоречит статье 23 Международного пакта о гражданских и политических правах и статье 12 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, предусматривающим возможность создания семьи в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление соответствующего права. Ни из Конституции РФ, ни из принятых на себя Россией международно-правовых обязательств не вытекает обязанность государства по созданию условий для пропаганды, поддержки и признания союзов лиц одного пола²⁴. Вместе с тем отмеченное не означает,

²³ Заключение Конституционного Суда РФ от 16.03.2020 № 1-3 «О соответствии положениям глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации не вступивших в силу положений Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти», а также о соответствии Конституции Российской Федерации порядка вступления в силу статьи 1 данного Закона в связи с запросом Президента Российской Федерации» // СЗ РФ. 2020. № 12. Ст. 1855.

²⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 16.11.2006 № 496-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Э. Мурзина на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 12 Семейного кодекса Российской Федерации». Документ опубликован не был // СПС «КонсультантПлюс»; Определение Конституционного Суда РФ от 19.01.2010 № 151-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Алексева Николая Александровича, Баева Николая Викторовича и Федотовой Ирины Борисовны на нарушение их конституционных прав статьей 4 Закона Рязанской области «О защите нравственности детей в Рязанской области» и

что положение о браке как союзе мужчины и женщины снимает с государства конституционные обязанности не допускать произвольного вторжения в сферу частной жизни, уважать связанные с нею различия, принимать меры, направленные на исключение возможных ущемлений прав и законных интересов лиц по мотиву их сексуальной ориентации, и обеспечивать эффективные возможности для защиты и восстановления их нарушенных прав на основе закрепленного в части 1 статьи 19 Конституции РФ принципа равенства всех перед законом и судом. Таким образом, данное положение не может рассматриваться как носящее дискриминационный и конституционно недопустимый характер, а призвано отразить сформированные социальные нормы, имманентной целью которых является сохранение и развитие человеческого рода. Сказанное в полной мере относится и к закреплению в пункте «в» части 1 статьи 114 Конституции РФ такого полномочия Правительства РФ, как обеспечение проведения в России единой социально ориентированной государственной политики в области поддержки, укрепления и защиты семьи, сохранения традиционных семейных ценностей.

Закрепление на конституционном уровне традиционного понимания брака как союза мужчины и женщины имеет существенное значение с точки зрения правоприменительной практики. Так, согласно статье 158 Семейного кодекса РФ браки между гражданами Российской Федерации могут заключаться за пределами территории Российской Федерации. Такие браки признаются действительными в Российской Федерации при соблюдении следующий условий: во-первых, вступление в брак соответствует законодательству государства, на территории которого он заключен, а во-вторых, отсутствуют предусмотренные статьей 14 Семейного кодекса РФ обстоятельства, препятствующие заключению брака. К последним относятся: нахождение одного из лиц, вступающих в брак, в другом зарегистрированном браке; близкая степень родства между лицами, вступающими в брак;

статьей 3.10 Закона Рязанской области «Об административных правонарушениях». Документ опубликован не был // СПС «КонсультантПлюс».

отношения усыновления между лицами, вступающими в брак; недееспособность хотя бы одного из лиц, вступающих в брак, вследствие психического расстройства. Буквальное толкование положений статьи 158 Семейного кодекса РФ, на первый взгляд, позволяет резюмировать, что однополый брачный союз, заключенный между гражданами Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, где заключение таких браков разрешается, должен признаваться действительным в Российской Федерации, так как статья 14 Семейного кодекса РФ не содержит соответствующего обстоятельства, препятствующего заключению брака²⁵. Однако тому препятствует закреплённая в статье 167 Семейного кодекса РФ оговорка о публичном порядке: нормы иностранного семейного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам правопорядка Российской Федерации; в этом случае применяется законодательство Российской Федерации, в силу которого брак есть союз мужчины и женщины. Внесение соответствующих поправок в Конституцию РФ, помимо прочего, было направлено на повышение юридической силы правоположения о браке как союзе мужчины и женщины в целях отнесения такового к основам правопорядка российского государства.

В качестве одной из угроз традиционному пониманию брака обозначается пропаганда транссексуализма, в том числе предполагающая смену пола. Обозначенная проблематика в последнее время получила активное обсуждение, в том числе в связи с переходом Российской Федерации на Международный классификатор болезней 11-го пересмотра (МКБ-11), где транссексуализм рассматривается как нормальное психическое состояние. Федеральным законом от 24.07.2023 № 386-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»²⁶ был введен

²⁵ Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, наряду с брачным возрастом, является условием заключения брака, а не обстоятельством, препятствующим заключению брака (статьи 12 и 14 Семейного кодекса РФ).

²⁶ Федеральный закон от 24.07.2023 № 386-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Российская газета. 26.07.2023.

законодательный запрет на смены пола человека. Так, в силу статьи 45.1 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» запрещается осуществление медицинских вмешательств, включая применение лекарственных препаратов, направленных на смену пола, в том числе формирование у человека первичных и (или) вторичных половых признаков другого человека. В качестве нового основания прекращения брака (наряду со смертью одного из супругов, объявлением одного из супругов умершим, расторжением брака) закреплено внесение изменения в запись акта гражданского состояния об изменении пола одним из супругов (статья 16 Семейного кодекса РФ).

Российское законодательство связывает заключение брака с созданием семьи, основным предназначением которой служит рождение и воспитание детей, вследствие чего запрет на заключение брака между лицами одного пола перетекает в запрет на усыновление (удочерение) детей, оставшихся без попечения родителей, лицами, состоящими в союзе, заключенном между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированным в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лицами, являющимися гражданами указанного государства и не состоящими в браке (подпункт 13 пункта 1 статьи 127 Семейного кодекса РФ). Кроме того, ранее названным Федеральным законом внесено дополнение в статью 127 Семейного кодекса, согласно которому усыновителями могут быть совершеннолетние обоого пола, за исключением лиц, сменивших пол. Аналогичным образом не могут быть назначены опекунами (попечителями) лица, изменившие пол (статья 146 Семейного кодекса РФ).

Смена пола одним из членов семьи, помимо прочего, порождает вопрос об однополном родительстве. Правоприменительной практике известны случаи лишения или ограничения родительских прав родителей, сменивших пол. Так, обратимся к Постановлению Европейского Суда по правам человека от 06.07.2021 по делу «А.М. и другие против Российской Федерации» (жалоба

№ 47220/19)²⁷. Заявитель является женщиной-трансгендером, которая прошла требуемые медицинские и юридические процедуры по смене пола (из мужчины в женщину). Ранее она состояла в браке, в котором до смены пола родилось двое детей. Мать детей после расторжения брака обратилась в суд с требованием о лишении заявителя родительских прав. Суд заявленное требование удовлетворил, руководствуясь тем, что смена пола заявителем и информирование об этом детей негативно повлияют на их психическое здоровье и развитие. Суд придал особое значение экспертным заключениям в отношении заявителя и детей, которые резюмировали, что с учетом психологического тестирования детей, их возраста и отсутствия психотерапевтической терапии информация о смене одним из их родителей пола окажет негативное влияние на психическое здоровье детей. Первая и кассационная жалобы заявителя были отклонены. Вследствие исполнения судебных решений заявитель лишился возможности общаться со своими детьми, получать информацию о них и месте их нахождения.

Между тем изложенные в статье 69 Семейного кодекса РФ основания лишения родительских прав, к коим относятся уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов, отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родительного дома (отделения) либо из иной медицинской организации, образовательной организации, организации социального обслуживания или из аналогичных организаций, злоупотребление родительскими правами, жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое наличие над ними, покушение на их половую неприкосновенность, хронический алкоголизм или наркомания, совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей, другого родителя детей, супруга, в том числе не являющегося родителем детей, либо против жизни или здоровья иного члена семьи, как видно, прямо не связаны с угрозой

²⁷ Постановление Европейского Суда по правам человека от 06.07.2021 по делу «А.М. и другие против Российской Федерации» (жалоба № 47220/19) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. Российское издание. 2022. № 3.

воспитания детей однополыми родителями. Исходя из разъяснений, представленных в пункте 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14.11.2017 № 44 «О практике применения судами законодательства при разрешении споров, связанных с защитой прав и законных интересов ребенка при непосредственной угрозе его жизни или здоровью, а также при ограничении или лишении родительских прав»²⁸, потенциально возможно лишение родительских прав родителей, сменивших пол, по таким основаниям, как злоупотребление родительскими правами или жестокое обращение с детьми, выражающееся в осуществлении психического насилия над детьми, что, однако, послужит примером крайне широкого толкования оснований лишения родительских прав. При этом важно помнить, что лишение родительских прав является крайней мерой ответственности родителей, которая применяется судом только за виновное поведение родителей по основаниям, указанным в статье 69 Семейного кодекса РФ, перечень которых является исчерпывающим, и допускается в случае, когда защитить права и интересы детей иным образом не представляется возможным (пункт 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14.11.2017 № 44 «О практике применения судами законодательства при разрешении споров, связанных с защитой прав и законных интересов ребенка при непосредственной угрозе его жизни или здоровью, а также при ограничении или лишении родительских прав»). Иными словами, строгое следование букве закона исключает лишение родительских прав лишь по причине смены пола родителем.

Схожая ситуация складывается в тех случаях, когда пол меняет усыновитель. Применение такой меры ответственности, как отмена усыновления ввиду уклонения от выполнения возложенных на усыновителя обязанностей, злоупотребления родительскими правами, жестокого обращения с усыновленным ребенком либо хронического алкоголизма или

²⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14.11.2017 № 44 «О практике применения судами законодательства при разрешении споров, связанных с защитой прав и законных интересов ребенка при непосредственной угрозе его жизни или здоровью, а также при ограничении или лишении родительских прав» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2018. № 1.

наркомании (пункт 1 статьи 144 Семейного кодекса РФ), также представляется невозможным ввиду противоречия тому смыслу, который в приведенные основания вкладывается. Вместе с тем в силу пункта 2 статьи 144 Семейного кодекса РФ суд вправе отменить усыновление ребенка и по другим основаниям исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения. Представляется, такое вполне возможно в случае смены пола усыновителем.

В целях недопущения воспитания детей однополыми родителями в статье 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» устанавливается запрет на участие в применении вспомогательных репродуктивных технологий одиноким мужчинам (мужчинам, не состоящим в гетеросексуальном браке). Между тем правоприменительной практике известны случаи установления в судебном порядке отцовства одиноким мужчинам в отношении детей, рожденных с применением такой вспомогательной репродуктивной технологии, как суррогатное материнство²⁹. По справедливому мнению Конституционного Суда РФ, подобная правоприменительная практика – имея в виду вытекающую из Конституции РФ в единстве с международно-правовыми актами приоритетную цель защиты прав и интересов ребенка – может быть оправдана лишь необходимостью легализации правовой связи детей, рожденных суррогатными матерями для одиноким мужчин, с их генетическими отцами и тем самым обеспечения таким детям родительского попечения, хотя и в лице единственного родителя³⁰.

Одновременно с тем законодатель допускает участие одинокой женщины в применении вспомогательных репродуктивных технологий, в том числе в процедуре суррогатного материнства, если для одинокой женщины вынашивание и рождение ребенка невозможны по медицинским показаниям.

²⁹ См., напр.: Апелляционное определение Московского областного суда от 29.09.2014 по делу № 33-21541/2014. Документ опубликован не был // СПС «КонсультантПлюс».

³⁰ Пункт 4 Постановления Конституционного Суда РФ от 29.06.2021 № 30-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» в связи с запросом Конаковского городского суда Тверской области» // СЗ РФ. 2021. № 28 (часть II). Ст. 5629.

Очевидно, такое правовое регулирование направлено на охрану материнства, когда биологическое материнство исключается по медицинским показаниям, а вспомогательные репродуктивные технологии позволяют реализовать естественную потребность в продолжении рода и осуществлении родительской заботы и воспитания детей. Однако в данном случае законодатель не опасается ситуации, когда ребенок может оказаться в однополой семье, состоящей из двух женщин. Безусловно, с учетом демографических показателей, бóльшего стремления женщин реализовать свои репродуктивные права и стать матерью, заниматься воспитанием детей такой законодательный подход находит оправдание: для российского общества наиболее характерна ситуация, когда ребенок воспитывается в неполной семье матерью, нежели отцом. Вместе с тем такое обоснование недостаточно для ограничения репродуктивных прав мужчин и сохранения в полной объеме таковых для женщин, тогда как угроза однополого родительства имеет место в каждом из случаев. В силу части 3 статьи 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Ввиду этого, думается, изложенный законодательный подход, ограничивающий права граждан по гендерному признаку, не представляется последовательным и требует пересмотра.

Значительное количество случаев расторжения браков и распространение фактических брачных отношений между мужчинами и женщинами позволяют отдельным исследователям констатировать кризис институтов семьи и брака³¹ или кризис модели брака³². Безусловно, оказавшись в фактических брачных отношениях, граждане лишаются

³¹ См., например: Зыков С.В. Личные неимущественные права супругов: необходимость правового регулирования // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2019. № 2. С. 189-208.

³² См., например: Трофимец И.А. Конституционные начала брака в России и Испании: сравнительно-правовой анализ // Нотариус. 2019. № 6. С. 45-48.

возможности защищать принадлежащие им нарушенные субъективные права посредством специальных семейно-правовых средств. Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации неоднократно рассматривались различные законопроекты о признании фактических брачных отношений и приравнивании таковых к бракам³³. Однако ни один из таких законопроектов так и не стал законом. Следует согласиться с мнением В.А. Микрюкова, согласно которому «для сферы семьи неподготовленный отказ от правила о признании только зарегистрированных браков как одного из стержневых законодательных положений и вовсе способен повлечь тектонические сдвиги в платформе традиционных семейных ценностей, в том числе открыть дорогу к легализации полигамных и однополых «бракоподобных» союзов»³⁴.

Вместе с тем толерантное отношение к фактическим квазибрачным связям получило распространение не только в российском обществе, но и в законодательстве. Вновь обратимся к правовому регулированию применения вспомогательных репродуктивных технологий. Так, в силу статьи 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» участвовать в применении вспомогательных репродуктивных технологий, в том числе в процедуре суррогатного материнства, вправе мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке. С точки зрения обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних детей, рожденных с применением вспомогательных репродуктивных технологий у мужчины и женщины, не состоящих в браке, никаких сложностей не возникает: семейному законодательству РФ присущ принцип равенства правовых статусов детей, родившихся в браке и вне брака (статья 53 Семейного кодекса РФ).

³³ См., например: Проект федерального закона № 368962-7 «О внесении изменений в Семейный кодекс Российской Федерации» // <https://sozd.duma.gov.ru/bill/368962-7> (дата обращения: 26.10.2022).

³⁴ Микрюков В.А. Аналогия закона и аналогия права в практике разрешения семейно-правовых споров. Москва: Статут, 2021. С. 53.

В Приказе Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»³⁵ для обозначения всевозможных правовых статусов мужчины и женщины, участвующих в применении вспомогательных репродуктивных технологий, используются три категории: супруги, если мужчина и женщины состоят в браке; партнеры, если мужчина и женщина не состоят в браке; одинокая женщина и донор, когда в процедуре участвует женщина, у которой отсутствует половой партнер. Отсюда, мужчина и женщина, не состоящие в браке, обладает правовым статусом партнеров, неизвестным семейному законодательству. Однако все названные правовые статусы мужчины и женщины оказывают самое непосредственное влияние на возможность и порядок установления отцовства в отношении ребенка, родившегося с применением вспомогательных репродуктивных технологий.

Так, если мужчина и женщина являются супругами, то действует презумпция отцовства: если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное (пункт 2 статьи 48 Семейного кодекса РФ). Рождение ребенка у одинокой женщины с использованием донорского генетического материала не влечет установления родительских прав и обязанностей между донором и ребенком независимо от того, было данное лицо известно родителям ребенка или нет (анонимный донор) (пункт 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.05.2017 № 16 «О применении судами законодательства при

³⁵ Приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (зарегистрирован в Минюсте России 19.10.2020 № 69457) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. 19.10.2020.

рассмотрении дел, связанных с установлением происхождения детей»³⁶). Как следствие, во-первых, лицо, являвшееся донором генетического материала, не вправе при разрешении требований об оспаривании и (или) установлении отцовства (материнства) ссылаться на то обстоятельство, что оно является фактическим родителем ребенка, а во-вторых, не может быть удовлетворено требование одинокой женщины (матери ребенка), об установлении отцовства в отношении лица, являвшегося донором генетического материала, с использованием которого был рожден ребенок.

Когда же вследствие применения вспомогательных репродуктивных технологий ребенок рождается у мужчины и женщины, не состоящих в браке, установление отцовства должно осуществляться по общим правилам для случаев, когда ребенок рождается вне брака (пункт 3 статьи 48, статьи 49 и 50 Семейного кодекса РФ). Однако в судебной практике подчеркивается, что при рассмотрении требования об установлении отцовства лица, предоставившего половые клетки для проведения лечения бесплодия методом экстракорпорального оплодотворения или искусственной инсеминации, правовое значение для последствия проведения процедуры экстракорпорального оплодотворения имеет нахождение участников данной процедуры именно в браке, тогда как некое «партнерство» женщины и донора спермы не может служить достаточным основанием для установления отцовства в судебном порядке (определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 02.07.2019 по делу № 64-КГ19-б)³⁷. Изложенная правовая позиция Верховного Суда РФ значительно усложняет возможность установления отцовства в отношении ребенка, родившегося с применением вспомогательных репродуктивных технологий у мужчины и женщины, не состоящих в браке, в судебном порядке, а потому во

³⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.05.2017 № 16 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных с установлением происхождения детей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2017. № 7.

³⁷ Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 02.07.2019 по делу № 64-КГ19-б. Документ опубликован не был // СПС «КонсультантПлюс».

многим приходится уповать на то, что отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, будет установлено добровольно, то есть путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка (пункт 3 статьи 48 Семейного кодекса РФ), что в значительной мере снижает степень правового гарантирования прав и интересов несовершеннолетних детей.

Специальное правовое регулирование предусмотрено для применения такой вспомогательной репродуктивной технологии, как суррогатное материнство. Ввиду принятия и вступления в силу Федерального закона от 19.12.2022 № 538-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» имеется значительная дифференциация перечня лиц, которые вправе участвовать в применении процедуры суррогатного материнства, с одной стороны, и всех иных вспомогательных репродуктивных технологий, с другой стороны. В целом речь идет исключительно об *ограничении* перечня лиц, которые вправе выступать в качестве потенциальных родителей и одинокой женщины в отношении суррогатного материнства (подобные ограничения на иные вспомогательные репродуктивные технологии не распространяются).

Так, в качестве потенциальных родителей могут выступать исключительно мужчина и женщина, состоящие в браке; право на применение вспомогательных репродуктивных технологий в виде суррогатного материнства не распространяется на мужчину и женщину, которые не состоят в браке (части 3 и 9 статьи 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»). При этом указанные лица могут быть записаны родителями ребенка только с согласия суррогатной матери также, если на момент записи родителями ребенка в книге записей рождений один из супругов умер (пункт 5 статьи 51 Семейного кодекса РФ). Кроме того, потенциальные родители, брак которых был расторгнут или признан недействительным на момент записи родителями ребенка в книге записей рождений, могут быть записаны родителями ребенка

только с согласия суррогатной матери на основании решения суда и при условии, если судом не будет установлено, что указанный брак был зарегистрирован в целях заключения договора о суррогатном материнстве без намерения создать семью, однако суд признает за супругов, права которого нарушены заключением такого брака (добросовестным супругом), право быть записанным родителем ребенка (пункт 6 статьи 51 Семейного кодекса РФ).

Между тем представляется, что такое законодательное ограничение не учитывают ряд концептуальных аспектов. Прежде всего речь идет о том, что рождение детей связано не с реализацией супружеского статуса, но с осуществлением права на частную жизнь, принадлежащего каждой отдельной личности (статья 150 Гражданского кодекса РФ). Содержание права на частную жизнь составляет возможность гражданина по своему усмотрению определять свое поведение в индивидуальной жизнедеятельности, в том числе решать вопросы, связанные с деторождением³⁸. Кроме того, в приведенных законодательных положениях заложена логическая ошибка: в соответствии с российским семейным законодательством целью заключения брака является создание семьи, предназначением которой, в свою очередь, выступает рождение и воспитание детей. Отсюда, если мужчина и женщина заключили в брак с целью рождения и воспитания детей, в том числе посредством участия в такой вспомогательной репродуктивной технологии, как суррогатное материнство, и, как следствие, заключения договора о суррогатном материнстве, то такой брак вряд ли не может признаваться заключенным без намерения создания семьи.

В настоящее время в целях недопущения отрицания предназначения института семьи, выражающегося в рождении и воспитании детей, активно критикуется возможность искусственного прерывания беременности (абортов), распространении концепции бездетности («childfree»), неуважительного отношения к родительству и др. Согласно статье 56

³⁸ Богданова Е.Е., Белова Д.А. Актуальные проблемы реформирования законодательства о суррогатном материнстве // Актуальные проблемы российского права. 2021. № 4. С. 66-75.

Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» каждая женщина самостоятельно решает вопрос о материнстве, а потому искусственное прерывание беременности проводится по желанию женщины. Для аборта имеются социальные и медицинские показания. При этом единственным социальным показанием для искусственного прерывания беременности служит беременность, наступившая в результате совершения преступления, установленного статьей 131 Уголовного кодекса РФ, то есть вследствие изнасилования³⁹. В свою очередь, перечень медицинских показаний значительно шире и включает в себя различные инфекционные и паразитарные заболевания, новообразования, болезни эндокринной системы, расстройства питания и нарушения обмена веществ, болезни крови и кроветворных органов, психические расстройства, болезни нервной системы, болезни глаза и его придаточного аппарата, болезни системы кровообращения, болезни органов дыхания, болезни органов пищеварения, болезни мочеполовой системы, беременность, роды и послеродовой период, болезни костно-мышечной системы и соединительной ткани, врожденные аномалии (пороки развития), деформации и хромосомные нарушения, а также физиологические состояния⁴⁰.

Преодолению медицинских показаний для искусственного прерывания беременности служит принцип приоритета профилактики в сфере охраны здоровья. В контексте названного принципа особое внимание следует уделять прегравидарной подготовке как комплексу профилактических мероприятий, направленных на снижение рисков рождения ребенка с ограниченными возможностями здоровья. По данным Национального медицинского исследовательского центра акушерства, гинекологии и перинатологии имени академика В.И. Кулакова Минздрава России, в нашей стране доля родительских

³⁹ Постановление Правительства РФ от 06.02.2012 № 98 «О социальном показании для искусственного прерывания беременности» // СЗ РФ. 2012. № 7. Ст. 878.

⁴⁰ Приказ Минздравсоцразвития РФ от 03.12.2007 № 736 «Об утверждении перечня медицинских показаний для искусственного прерывания беременности» (зарегистрирован в Минюсте РФ 25.12.2007 № 10807) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2008. № 9.

пар, прошедших подготовку к беременности, составляет всего лишь около 4%⁴¹. Между тем именно в рамках прегравидарной подготовки будут выявлены заболевания, которые в будущем могут стать причиной появления медицинский показания для искусственного прерывания беременности.

В силу статьи 15 Семейного кодекса РФ лица, вступающие в брак, вправе пройти медицинское обследование, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. В части 1 статьи 51 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» в контексте прав семьи в сфере охраны здоровья уточняется, что каждый гражданин имеет право по медицинским показаниям на консультации без взимания платы по вопросам планирования семьи, наличия социально значимых заболеваний и заболеваний, представляющих опасность для окружающих, по медико-психологическим аспектам семейно-брачных отношений, а также на медико-генетические и другие консультации и обследования в медицинских организациях государственной системы здравоохранения в целях предупреждения возможных наследственных и врожденных заболеваний у потомства. Однако в настоящее время отсутствует какой-либо подзаконных акт, который бы в полной мере раскрывал порядок прохождения такого медицинского обследования лицами, вступающими в брак, а также содержал конкретный перечень необходимых обследований. До сего момента единственным ориентиром служат перечни социально значимых заболеваний и заболеваний, представляющих опасность для окружающих⁴², что в целом не тождественно перечню заболеваний, подлежащих учету в рамках планирования семьи и деторождения.

Несмотря на всю дискуссионность и закрепление на законодательном уровне различных подходов в зарубежных странах к разрешению вопроса о

⁴¹ См.: https://ncagr.ru/index.php?_t8=249 (дата обращения: 26.10.2022).

⁴² Постановление Правительства РФ от 01.12.2004 № 715 «Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих» // СЗ РФ. 2004. № 49. Ст. 4916.

допустимости или недопустимости свободного искусственного прерывания беременности, позволим себе согласиться с представленным в российском законодательстве подходом, однако подчеркнем значимость установления законодательного запрета популяризации абортов: задача Российской Федерации как социального государства создать условия, обеспечивающие достойную жизнь и свободное развитие человека, при которых женщина без объективных на то причин даже не будет стоять перед выбором – сохранить зарождающуюся жизнь или же прервать наступившую беременность. Одновременно оговоримся, что речь не идет о непредоставлении женщинам необходимой информации о рассматриваемом медицинском вмешательстве: такая должна быть и должна быть объективной, в том числе содержащей сведения о возможных рисках для здоровья женщины.

Проблематика законодательного разрешения искусственного прерывания беременности во многом связана с необходимостью обеспечения справедливого баланса интересов, во-первых, матери и отца будущего ребенка, а во-вторых, матери и эмбриона (плода). Возможность женщины, в том числе состоящей в браке, без учета мнения мужчины – отца ребенка, принять решение об искусственном прерывании беременности служит примером ограничения прав мужчин на отцовство. В связи с этим подчеркнем, что в Российской Федерации под защитой государства находится не только материнство, но и отцовство. В пункте 139 Постановления Европейского Суда по правам человека от 22.03.2012 по делу «Константин Маркин против Российской Федерации» (жалоба № 30078/06)⁴³ справедливо подчеркивается постепенный переход общества в сторону более равного распределения обязанностей мужчин и женщин по воспитанию детей. Однако обозначенная конкуренция интересов разрешается в российском законодательстве в пользу интересов женщины, ибо таковые не сводятся исключительно к реализации права на материнство, но по своему содержанию значительно шире и

⁴³ Постановление Европейского Суда по правам человека от 22.03.2012 по делу «Константин Маркин против Российской Федерации» (жалоба № 30078/06) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2012. № 6.

относятся к правам на уважение личной жизни, охрану здоровья и жизни, физическую неприкосновенность и др. Что же касается коллизии интересов матери и эмбриона (плода), то здесь необходимо вновь констатировать, что российский законодатель не признает правосубъектность таковых, отсюда, конфликтующие интересы матери и эмбриона (плода) в России, как и в законодательстве большинства европейских государств, разрешается в пользу большей доступности аборт⁴⁴.

Угрозой традиционным семейным ценностям служит распространение в российском обществе концепции бездетности («childfree»), являющейся причиной не только увеличения числа аборт, но и даже медицинской стерилизации, под которой понимается, во-первых, специальное медицинское вмешательство в целях лишения человека способности к воспроизводству потомства, а во-вторых, метод контрацепции (часть 1 статьи 57 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»). Медицинская стерилизация может быть проведена исключительно по письменному заявлению гражданина в возрасте старше тридцати пяти лет или гражданина, имеющего не менее двух детей, независимо от возраста. Кроме того, при наличии медицинских показаний (некоторые инфекционные и паразитарные болезни, новообразования, болезни крови и кроветворных органов, болезни эндокринной системы, расстройства питания и нарушения обмена веществ, психические расстройства, болезни нервной системы, болезни глаза и его придаточного аппарата, болезни системы кровообращения, болезни органов дыхания, болезни органов пищеварения, болезни костно-мышечной системы и соединительной ткани, болезни мочеполовой системы⁴⁵) и информированного

⁴⁴ Пункт 186 Постановления Европейского Суда по правам человека от 26.05.2011 по делу «Р.Р. против Польши» (жалоба № 27617/04) // Избранные постановления Европейского Суда по правам человека. Приложение к Бюллетеню Европейского Суда по правам человека. Специальный выпуск. 2012. № 2.

⁴⁵ Приказ Минздравсоцразвития РФ от 18.03.2009 № 121н «Об утверждении перечня медицинских показаний для медицинской стерилизации» (зарегистрирован в Минюсте РФ 16.04.2009 № 13787) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2009. № 21.

добровольного согласия гражданина медицинская стерилизация может проводиться независимо от его возраста и наличия у него детей.

При этом приверженность отказу от рождения детей не всегда является столь категоричной и может носить временный характер, что обусловлено желанием молодых людей достигнуть карьерных высот и финансовой стабильности, в том числе в целях создания благоприятных условий для рождения, воспитания и содержания будущих детей. Однако такой подход в последующем может привести к невозможности естественным путем реализовать потребность в родительстве и, как следствие, вынужденному применению вспомогательных репродуктивных технологий, которые в ряде случаев могут быть даже неэффективными.

Следует согласиться с мнением Н.Н. Тарусиной, согласно которому российский законодатель предпринимает несистемные попытки противостоять распространению явлений т.н. нетрадиционных семей, отказывающихся от рождения детей, которые сводятся к исключительно к защите несовершеннолетних детей от соответствующих идей, в том числе в сети «Интернет», что в целом на фоне запоздалых контрмер уполномоченных органов государственной власти, нежелания организацией – распространителей неприемлемого контента удалять подобного рода информацию, неумения родителей и других воспитателей контролировать и ограничивать информационно-цифровое пространство вокруг своих детей, является малоэффективным⁴⁶.

Собственный отказ от деторождения и его активная популяризация в обществе могут приводить к агрессивному отношению к другим гражданам, реализующих свою потребность в материнстве или отцовстве. Сказанное выражается в проявлении неуважения к родительству, проявлении агрессии к беременным женщинам и детям, а также членам многодетных семей, а иногда даже к распространению противоречащей законам природы, но направленной

⁴⁶ См. подробнее: Тарусина Н.Н. Многодетная семья как феномен социально-правового пространства // Семейное и жилищное право. 2022. № 2. С. 24-28.

на искусственное выравнивание гендерных статусов идеи беременности мужчин, которая в условиях трансгендерных переходов может быть реализована в жизни⁴⁷.

В свою очередь, семейное законодательство, напротив, исходит из охраны материнства и содержит специальные правовые нормы, направленные на защиту прав и законных интересов женщины в период беременности. Так, например, в статье 17 Семейного кодекса РФ закрепляется ограничение права на предъявление мужем требования о расторжении брака при отсутствии согласия жены в период ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Важно помнить, что данное ограничение действует также в случаях, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года (пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»⁴⁸), что направлено на защиту здоровья женщины в период беременности и в течение первого года после рождения ребенка. На защиту прав беременной женщины направлены положения об алиментных обязательствах между супругами или бывшими супругами: жена (бывшая жена) в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка вправе требовать уплаты алиментов от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами (статьи 89 и 90 Семейного кодекса РФ).

Традиционные ценности, существующие у народов России, предполагают особое отношение к семье и детям, стремление сохранить человеческие отношений между родственниками независимо от остроты конфликта, а потому способствуют распространению мировых соглашений и медиативных процедур при рассмотрении различных споров о детях⁴⁹, к коим

⁴⁷ Так, российское общество негативно оценило рекламную кампанию Calvin Klein с изображением беременного мужчины, целью чего было отражение реалий «новых» семей в мире // <https://www.gazeta.ru/family/news/2022/05/13/17732990.shtml> (дата обращения: 26.10.2022).

⁴⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 1.

⁴⁹ Якушев П.А. Споры о детях: традиционные ценности и судебная практика: монография. М.: Проспект, 2018. С. 138.

относятся, в частности: споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей, об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников, о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения, о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований, о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения, о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав, об отмене ограничения родительских прав.

Несмотря на существенную распространенность правовых споров по поводу определения места жительства ребенка и порядка осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, удручающую практику неисполнения соответствующих вступивших в силу решений судов, сложность исполнительного производства по требованиям неимущественного характера, практически безнаказанность родителей, злоупотребляющих своими правами и препятствующих другому родителю, проживающему отдельно от ребенка, общаться с таким ребенком, действующее российское законодательство в данной области остается крайне фрагментарным. Безусловно, пристальное внимание к данной проблеме на законодательном уровне не должно предполагать отступления от метода ситуационного правового регулирования семейных отношений, позволяющем учесть конкретные сложившиеся взаимоотношения между членами семьи и обеспечить приоритет интересов несовершеннолетнего ребенка при определении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей и порядка осуществления родительских прав родителей, проживающим отдельно от ребенка.

Создание правовых условий для применения в Российской Федерации альтернативной процедуры урегулирования споров с участием в качестве

посредника независимого лица – медиатора (процедуры медиации), помимо прочего, во многом содействуют гармонизации социальных, в том числе семейных, отношений. При этом в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» допускается применение процедуры медиации к спорам, возникающим из семейных правоотношений, в целях урегулирования семейного конфликта и достижения сторонами спора взаимоприемлемого решения. Такое решение закрепляется в заключаемом между сторонами спора в медиативном соглашении, которое в случае его нотариального удостоверения имеет силу исполнительного документа (часть 5 статьи 12 ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», пункт 3.1 части 1 статьи 12 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»), что служит правовой гарантией исполнимости соответствующего соглашения. Урегулирование конфликта (его исчерпание) в рамках процедуры медиации путем выработки взаимоприемлемого и взаимовыгодного решения, устраивающего каждого из родителей, но не его обострение в судебном процессе, когда «чаша весов» опустится в сторону одного из родителей, сохранив при этом несогласие другого родителя, послужит основой последующего гармоничного взаимодействия между родителями ребенка исключительно в интересах последнего, оставив в стороне проблемы исполнения вступившего в силу решения суда об определении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей и порядка осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

РАЗДЕЛ 2. ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ СУПРУГОВ

Согласно судебной статистике в 2022 году было рассмотрено 26 165 споров о разделе совместно нажитого имущества между супругами⁵⁰.

Напомним, что согласно п.1 ст.256 ГК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, и характеризуется рядом признаков:

- без определения долей;
- право по владению/пользованию/распоряжению имуществом у супругов равны, вне зависимости на чье имя оно зарегистрировано;
- презумпция равенства долей при разделе имущества супругов (существует до тех пор, пока справедливость отступа от «золотой доли» не будет доказана);
- презумпция «согласия» супруга на распоряжение имуществом со своими изъятиями - сделки с имуществом, права на которое подлежат государственной регистрации; сделки, для которой законом установлена обязательная нотариальная форма; и сделки, подлежащей обязательной государственной регистрации⁵¹ и др.

В ходе Конференции участниками были выявлено несколько проблематик в сфере имущественных правоотношений между супругами, требующих актуализации, систематизации или толкования.

1. Изменение режима личного имущества супругов брачным договором. Законный режим имущества супругов возможно изменить путём заключения брачного договора, и установить в нем режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды

⁵⁰ Судебная статистика РФ//URL:<https://stat.xn----7sbqk8achja.xn--p1ai/stats/gr/t/22/s/0> (Дата обращения:31.07.2023)

⁵¹ П.3 ст. 35 "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ// "Российская газета", N 17, 27.01.1996.

или на имущество каждого из супругов. И на этом месте у нас выявляется первая правовая неопределённость, выявленная в ходе дискуссии: возможно ли в контракте изменить режим имущества, которое было приобретено супругом до брака или в браке, но по безвозмездной сделке, и перейти с режима личного имущества одного супруга на режим долевой собственности, общей совместной или вообще сделать указанное имущество собственностью второго супруга?

Ряд авторов полагает, что в отношении личного имущества каждого супруга смена режима отдельной собственности супругов на общую собственность (и долевую, и совместную) брачным договором невозможна. В отношении данного имущества могут быть возможны любые другие гражданско-правовые сделки. Между супругами это может быть дарение⁵². Такого мнения придерживается и большинство нотариусов, которые очень неохотно, но все же удостоверяют договоры, где, например, приватизированное на имя одного из супругов имущество, уходит в личную собственность другого⁵³. Свои сомнения, аргументируя тем, что предметом брачного договора может быть только имущество, которое изначально подпадает под критерии общего совместного, приобретённого во время брака. Но это не совсем так. Буквально в п.1 ст.42 СК РФ сказано, что установить режим совместной, долевой или отдельной собственности <...> на, в том числе, имущество каждого из супругов.

Более уверенное использование потенциала указанной нормы правоприменителями позволило бы сократить гражданам финансовые и энергозатраты при определении принадлежности того или иного имущества каждому из супругов и уйти от побочных сделок, которые, по сути, просто подгоняются под ситуацию, а не являются необходимыми. Поэтому

⁵² Степкин С.П. Изменение правового режима имущества супругов // Нотариус. 2017. N 8. С. 21 - 24.

⁵³ Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 01.06.2021 N 07АП-2009/2021(2), 07АП-2009/2021(3) по делу N А03-3398/2020// СПС КонсультантПлюс

предлагается укрепить действие нормы, путём разъяснений, которые может дать Верховный суд Российской Федерации в одном из своих постановлений.

2. *Смешанный договор купли-продажи с элементами соглашения о разделе имущества супругов.* П. 2 ст. 38 СК РФ: Общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению. Соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака, должно быть нотариально удостоверено⁵⁴.

При этом правовое регулирование совершение сделок - ведение гражданского законодательства РФ, в том числе, если на одной из сторон выступает коллективный субъект – супруги. В п. 1 ст. 256 ГК РФ указано однозначно «если брачным договором не предусмотрено иное», и другой вид брачных соглашений не упоминается.

Практика договоров купли-продажи с определением долей супругов-покупателей достаточно обширна, и в случае возникновения споров судьи рассматривают соответствующие дела, принимая подобный договор, удостоверенный у нотариуса, в качестве действительного, смешанного⁵⁵ (комплексного) характера (п. 3 ст. 421 ГК), который содержит элементы брачного договора⁵⁶.

Нотариусы удостоверяют такие договоры «матрёшки» в большом количестве. И если подходить к вопросу формально, то сделка в сделке, при соблюдении требований законодательства в отношении существенных условий и формы обоих договоров, является действительной, и оснований признавать его ничтожным нет. Однако, мы можем выявить, путём анализа действующего комплексного правового регулирования вопроса, ряд потенциальных негативных последствий:

⁵⁴ Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ// "Российская газета", N 17, 27.01.1996

⁵⁵ Чашкова С.Ю. Некоторые вопросы правового режима супружеского имущества в договорах, заключаемых с участием супругов // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. N 8. С. 40 - 46.

⁵⁶ См.: Арсланов К.М. О последствиях определения супругами разных долей в праве собственности на недвижимое имущество в нотариально удостоверенном договоре // Нотариус. 2022. N 3. С. 19 - 24.

1. В рассматриваемой ситуации отсутствие нотариальной формы, влечёт за собой, при разрешении судами дел о банкротстве супруга, что по такому смешанному договору лицами определены лишь доли в общей собственности супругов, что не изменяет режима общей собственности и, как следствие, не исключает применения положения п. 7 ст. 213.26 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»⁵⁷ о реализации находящегося в общей собственности имущества в деле о банкротстве⁵⁸. Арбитражная практика абсолютно резонирует с практикой, сложившееся по бракоразводным делам раздела имущества супругов в судах общей юрисдикции, где важное разъяснение сделал Верховный суд РФ напомнив нижестоящим судам, что соглашение о разделе имущества супругов является основанием для возникновения, изменения и прекращения прав и обязанностей супругов в отношении их совместной собственности только при соблюдении нотариальной формы сделки⁵⁹.

2. Сложный субъектный состав договора: двусторонний договор с множественностью лиц (супругами) на одной из сторон. Складывается ситуация, что третьему лицу (контрагенту) становятся известны сведения, которые составляют информацию о составе имущества супругов/каждого из супругов, что является семейной тайной и охраняется государством, а нотариус, заверивший сложный договор, допустил разглашение⁶⁰. В соответствии со специальным законодательством, ответственность нотариуса может быть представлена в нескольких видах: дисциплинарная (пп. 10.1, 10.2.5 Кодекса профессиональной этики нотариусов в РФ «Дисциплинарная ответственность», «Дисциплинарные проступки»), административная (ст. 13.14. КоАП «Разглашение информации с ограниченным доступом»),

⁵⁷ Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"// "Собрание законодательства РФ", 28.10.2002, N 43, ст. 4190

⁵⁸ Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2023 N 11АП-7418/2023 по делу N А55-32490/2018// СПС КонсультантПлюс

⁵⁹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 12.07.2022 N 77-КГ22-2-К1// СПС КонсультантПлюс

⁶⁰ Ст. 16 "Основ законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1)// "Ведомости СНД и ВС РФ", 11.03.1993, N 10, ст. 357

гражданско-правовая (ст.ст. 15, 1100 ГК РФ «Возмещение убытков», «Компенсация морального вреда»), и даже, в случае выявления признаков преступления, и уголовная (ст. 202 УК РФ «Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами»). Но в тоже время, есть неблагоприятные последствия и для сторон договора. Если проводить аналогию с причинами признания завещания недействительным – разглашение тайны завещания, поскольку в момент составления кроме завещателя присутствовало третье лицо (судебная практика признания завещания недействительным обширна)⁶¹, то можно сделать, что и такой договор «химеру» можно признать недействительным, но недействительным в целом или в отдельных его положениях, и будут ли к указанным лицам применяться последствия добросовестности⁶²? Эти вопросы пока возникают у теоретиков, практика еще не сталкивалась со спорами данной категории дел.

На настоящем этапе предлагаем дополнить п. 2 ст. 38 СК РФ и сформулировать следующим образом:

«Общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению. Соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака, должно быть нотариально удостоверено.

Соглашение о разделе имущества супругов может содержаться в положениях договора по приобретению права собственности, определяемым правилами гражданского законодательства, где супруги выступают одной стороной договора и определяют доли в праве собственности на приобретаемое имущество».

3. Денежная компенсация при разделе имущества супругов. Зачастую главным интересом раздела у супругов является объекты недвижимости, и

⁶¹ Определение Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 13.09.2022 N 88-16556/2022// СПС КонсультантПлюс;

Определение Первого кассационного суда общей юрисдикции от 24.03.2022 N 88-2835/2022// СПС КонсультантПлюс и др.

⁶² Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав"// "Вестник ВАС РФ", N 6, июнь, 2010

если нет альтернативного жилого помещения, то бывшие члены семьи стараются «разменять» жилое помещение, либо определив доли, условиться о размере денежной компенсации бывшему супругу от полномочного нового собственника. Если вопрос урегулирован лицами самостоятельно и добровольно – это хороший вариант, но в поле зрения Верховного суда РФ⁶³ уже несколько раз попадали ситуации о принудительном выкупе долей, в связи с невозможностью дальнейшего совместного проживания и отсутствием технической возможности обособления части жилого помещения и выдела в натуре.

В силу п. 3 ст. 252 ГК РФ при недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности⁶⁴. По смыслу вышеуказанных норм, сособственник в случае отсутствия соглашения между участниками долевой собственности об использовании имущества и в условиях невозможности выделения ему его доли в натуре вправе требовать от других участников выплаты ему денежной компенсации. В то же время, данные нормы закона в совокупности с положениями ст.ст. 1, 9 ГК РФ, определяющими, что гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых отношений, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, требуют при разрешении споров о возложении на иных участников долевой собственности обязанности

⁶³ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 09.08.2022 N 67-КГ22-10-К8// СПС КонсультантПлюс;

⁶⁴ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ(ред. от 24.07.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2023)// "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301

по выплате одному из них денежной компенсации исходить из необходимости соблюдения баланса интересов всех собственников⁶⁵. При этом право выделяющегося собственника на выплату ему стоимости его доли может быть реализовано лишь при установлении судом всех юридически значимых обстоятельств, к которым относятся: установление незначительности доли выделяющегося собственника, возможности пользования спорным имуществом (возможность выдела в натуре без изменения его назначения), цена компенсации за долю, материальная возможность выплаты компенсации. В противном случае, искажается содержание и смысл ст. 252 ГК РФ, призванной обеспечить соблюдение баланса интересов собственников жилого помещения⁶⁶. Дальнейшее решение зависит только от обстоятельств дела и решается с применением судебного усмотрения - «решение является законным в том случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению»⁶⁷.

И последний пробел законодательства, на наш взгляд, является - обложение налогом суммы, выплаченной бывшим супругом (после расторжения брака), получившим большую долю имущества, бывшему супругу, получившим меньшую долю имущества, на основании соглашения о разделе имущества, поскольку является доходом, подлежащим обложению налогом на доходы физических лиц⁶⁸. При этом, если раздел имущества произошёл по суду или ещё во время брака, то такая компенсация подпадает под действие ст. 38 СК РФ и не подлежит обложению налогом на доходы физических лиц согласно ст. 217 НК РФ⁶⁹.

⁶⁵ Там же

⁶⁶ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 23.05.2023 N 41-КГ23-14-К4// СПС КонсультантПлюс

⁶⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 N 23(ред. от 23.06.2015) "О судебном решении"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 2, 2004

⁶⁸ <Письмо> ФНС России от 15.03.2017 N БС-4-11/4624 "О налогообложении компенсаций при расторжении брака" (вместе с <Письмом> Минфина России от 02.03.2017 N 03-04-07/11811)// СПС КонсультантПлюс

⁶⁹ "Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ// "Собрание законодательства РФ", 07.08.2000, N 32, ст. 3340

Такое положение дел нам представляется несправедливым и диссонирует с п. 7 ст. 38 СК РФ, где предусмотрено, что к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трёхлетний срок исковой давности, а п.19 Постановления Пленума Верховного Суда от 5 ноября 1998 г. N 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака», уточняется момент исчисления сроков. В связи с этим, предлагается во избежание двойного, чрезмерного налогообложения бывших супругов отменить сбор с компенсации за недополученное имущество супругом при расторжении брака.

4. Срок давности для раздела совместно нажитого имущества супругов.

К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности⁷⁰. Течение срока исковой давности по требованиям о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, начинается с момента, когда бывший супруг узнал или должен был узнать о нарушении своего права на общее имущество, но не ранее времени расторжения брака⁷¹.

Таким образом, мы видим, что началом течения срока исковой давности является не дата расторжения брака, а момент, когда стало известно (или должно было стать известным) о нарушении права. Более детальная регламентация определения момента течения срока отсутствует.

В Определении от 17.01.2006 № 4-В05-49 Верховный суд РФ⁷² подчёркивает, что, если после расторжения брака бывшие супруги продолжают сообща пользоваться общим имуществом, то срок исковой давности начинает течь с того дня, когда одним из них будет совершено действие, препятствующее другому супругу осуществлять свои права в

⁷⁰ Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ// "Российская газета", N 17, 27.01.1996

⁷¹ "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2022)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2022) "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 8, август, 2022

⁷² Определении от 17.01.2006 № 4-В05-49 Верховный суд РФ(Документ опубликован не был)// СПС КонсультантПлюс

отношении этого имущества (например, смена замков, сдача в аренду имущества)⁷³.

Анализируя судебную практику применения сроков исковой давности к требованиям о разделе общего имущества супругов, можно выделить несколько жизненных ситуаций, которым суд придаёт юридическую значимость как действий, нарушающих права:

- отчуждение имущества;
- чинение препятствий к пользованию имуществом;
- раздельное проживание, не несение бремени содержания имущества и др.

Таким образом, в случае расторжения брака необходимо понимать, что вопрос о разделе совместно нажитого имущества необходимо урегулировать в своевременный срок. В случае, если по каким-либо причинам вопрос о разделе имущества возник через долгое время после расторжения брака, то необходимо верно аргументировать свои доводы в доказательство добросовестности поведения и допустимости восстановления срока, т.к. исковая давность способствует обеспечению стабильности гражданского оборота и полностью соответствует целям семейно-правового регулирования по гарантированию прав и интересов членов семьи⁷⁴.

Однако, в настоящий момент описанная правовая неопределённость не защищает права супругов, а наоборот, способствует злоупотреблению и именно в отсутствии единообразного понимания этого вопроса и скрывается корень проблемы⁷⁵, поскольку раздел имущества может произойти уже и через 20 лет после расторжения брака, когда один из супругов произвёл значительное улучшение и приращение «капитала», или же даже обязанность

⁷³ Гражданские споры: особенности рассмотрения и разрешения. Чему не учат студентов: учебное пособие/ под ред. И.К. Пискарева. — М.: Проспект, 2013. 113 с.

⁷⁴ См.: Прыгунова Ю.И. Применение срока исковой давности к требованиям о разделе общего имущества супругов // Вестник науки. 2018. №9 (9). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/primenenie-sroka-iskovoy-davnosti-k-trebovaniyam-o-razdele-obshchego-imuschestva-suprugov> (дата обращения: 07.08.2023).

⁷⁵ См.: Дерюшева О.И. Имущество супругов: некоторые дискуссионные вопросы // Современное право. 2011. № 2.

по разделу супружеского имущества может выпасть на долю уже наследников лица, что крайне осложняет раздел и принятие наследства.

В связи с этим, ряд докладчиков отмечает, что моментом исчисления срока давности для раздела имущества необходимо законодательно определить в дополнение к п. 7 ст. 38 СК РФ как: «К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности с момента расторжения брака». В этом случае любому человеку становится доступным содержание этой нормы семейного права⁷⁶.

К настоящему времени Верховным Судом Российской Федерации выпущено огромное количество разъяснений: Постановлений Пленумов, обобщений практик и определений, касающихся имущественных правоотношений супругов, но этого все ещё недостаточно, отношения усложняются, начинают носить комплексный характер (например, определение долей в праве собственности на жилое помещение, приобретённое с использованием материнского капитала), появляются новые потенциальные объекты гражданского оборота (криптовалюта, генетический материал и др.). Динамически развивающиеся семейные отношения требуют соответствующего правового регулирования, а акты толкования ВС РФ могут занять в этом процессе особое непереоценимое место.

⁷⁶ Крутева Т.В. Проблемы применения сроков исковой давности к требованиям бывших супругов о разделе общего имущества// Вестник магистратуры. 2017. №10 (73). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-primeneniya-srokov-iskovoy-davnosti-k-trebovaniyam-byvshih-suprugov-o-razdele-obschego-imuschestva> (дата обращения: 07.08.2023).

РАЗДЕЛ 3. РАЗВИТИЕ МЕЖОТРАСЛЕВЫХ СВЯЗЕЙ СЕМЕЙНОГО ПРАВА В КОНТЕКСТЕ ЗАЩИТЫ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ЧЛЕНОВ СЕМЬИ

Наибольшую значимость с учетом необходимости развития межотраслевых связей семейного права в контексте обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних членов семьи продолжительное время сохраняет проблематика механизма защиты жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (далее – дети-сироты), имеющих жилое помещение и являющихся соответственно нанимателями или членами семьи нанимателя по договору социального найма либо собственниками (в т.ч. участниками общей долевой собственности). Такие дети не признаются нуждающимися в жилом помещении, главное, чтобы жилое помещение было сохранено и отсутствовали обстоятельства, приводящие к невозможности вселения в него.

В обозначенной сфере общественных отношений возможны следующие нарушения жилищных прав и интересов детей-сирот:

- необоснованная утрата жилого помещения, незаконный захват жилого помещения, в том числе большего по площади, чем то, что будет положено ребенку по достижении 18 лет;
- вселение новых членов семьи без учета интересов ребенка;
- предоставление жилья новому нанимателю, в связи с выбытием ребенка в специализированное учреждение;
- разрушение и порча жилых помещений ввиду их бесхозяйственного использования и содержания;
- образование задолженности по оплате коммунальных услуг.

В соответствии с п. 2 ст. 8 ФЗ от 21.12.1996 года №159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»⁷⁷ (далее – ФЗ о дополнительных

⁷⁷ СЗ РФ. 23.12.1996. №52. Ст. 5880.

гарантиях для детей-сирот) органы исполнительной власти субъектов РФ в порядке, установленном нормативными правовыми актами субъектов РФ, обязаны осуществлять контроль за использованием и сохранностью жилых помещений, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, за обеспечением надлежащего санитарного и технического состояния жилых помещений, а также осуществлять контроль за распоряжением ими.

К сожалению, все регулирование вопроса обеспечения сохранности имеющихся жилых помещений на федеральном уровне сводится к Методическим рекомендациям по организации в субъектах РФ работы по оплате за жилые помещения, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, и коммунальные услуги, сформулированным в письме Минпросвещения России от 01 ноября 2022 года №07-7350⁷⁸.

До настоящего времени нет единой позиции об источниках внесения платы за коммунальные услуги и жилые помещения, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты. На практике это приводит к многочисленным случаям возникновения задолженности.

Если жилое помещение предоставлено по договору социального найма, то:

1) несовершеннолетние не могут нести солидарную с нанимателем ответственность по обязательствам, вытекающим из договора социального найма, в том числе по оплате за жилое помещение и коммунальные услуги;

⁷⁸ Письмо Минпросвещения России от 01.11.2022 №07-7350 «О направлении информации» // Документ не был опубликован. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

2) исходя из положений ч. 3 ст. 30 Жилищного кодекса РФ⁷⁹ (далее – ЖК РФ) и статьи 210 Гражданского кодекса РФ⁸⁰ (далее – ГК РФ), содержание входящих в государственный или муниципальный жилищный фонд жилых помещений, право пользования которыми сохранено за детьми-сиротами, по общему правилу, возлагается на субъекты Российской Федерации (собственника государственного жилищного фонда субъекта Российской Федерации) или муниципальное образование (собственника муниципального жилищного фонда).

Если жилое помещение принадлежит на праве собственности, то по общему правилу собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором (статья 210 ГК РФ). Обязанность собственника своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги установлена в статье 153 ЖК РФ. Сособственники жилого помещения в многоквартирном доме несут обязанность по оплате жилого помещения и коммунальных услуг соразмерно их доле в праве общей долевой собственности на жилое помещение (статья 249 ГК РФ).

В соответствии с разъяснениями Верховного Суда Российской Федерации, в случае, если собственником жилого помещения (доли) является несовершеннолетний, то обязанность по оплате жилого помещения и коммунальных услуг несут его родители независимо от факта совместного с ним проживания (статьи 21, 26, 28 ГК РФ и статьи 56, 60, 64 СК РФ). Вместе с тем несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. При недостаточности у несовершеннолетнего средств обязанность по оплате жилого помещения и коммунальных услуг субсидиарно возлагается на его

⁷⁹ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 №188-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 14.

⁸⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994. №32. Ст. 3301.

родителей (статья 26 ГК РФ) (пункт 28 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27.06.2017 года № 22 «О некоторых вопросах рассмотрения судами споров по оплате коммунальных услуг и жилого помещения, занимаемого гражданами в многоквартирном доме по договору социального найма или принадлежащего им на праве собственности»⁸¹).

Следовательно, обязанность по оплате за жилое помещение и коммунальные услуги возложена на родителей (усыновителей).

Если собственник жилья – это ребенок, оставшийся без попечения родителей, то федеральным законодательством не урегулировано, за счет каких средств его законные представители (опекуны (попечители), приемные родители, организации для детей-сирот) производят оплату за коммунальные услуги, а также за содержание и ремонт жилого помещения.

Следует отметить, что дети-сироты могут быть освобождены от внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги в рамках реализации дополнительных гарантий по социальной поддержке детей-сирот, установленных в субъекте Российской Федерации с учетом положений ФЗ о дополнительных гарантиях для детей-сирот.

Кроме того, встает вопрос о поддержании такого помещения в надлежащем состоянии. В силу статьи 36 ГК РФ, статей 15, 18 и 26 ФЗ от 24.04.2008 года № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»⁸² опекуны и попечители обязаны заботиться о содержании своих подопечных, об обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы, в том числе исполнять обязанности по охране имущества подопечного и управлению имуществом подопечного. Управление имуществом подопечного должно способствовать извлечению из него доходов, осуществляться к выгоде подопечного. В соответствии с вышеуказанными Методическими рекомендациями органы опеки и попечительства, наряду с иными органами,

⁸¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. №8. 2017

⁸² Собрание законодательства РФ. 28.04.2008. №17. Ст. 1755,

уполномоченными осуществлять контроль за использованием и сохранностью жилых помещений детей-сирот, относятся к субъектам контроля.

Субъектам Российской Федерации рекомендуется осуществлять управление имуществом детей-сирот с выгодой для последних. Соответствующие положения содержатся в нормативных правовых актах отдельных субъектов Российской Федерации, регламентирующих порядок осуществления контроля за использованием и сохранностью жилых помещений детей-сирот. Проблема здесь одна масштабная – *отсутствие единого алгоритма действий по учету и обеспечению сохранности жилых помещений, закрепленных за детьми-сиротами.*

Так, например, Закон Московской области от 29.12.2007 года №248/2007-ОЗ «О предоставлении полного государственного обеспечения и дополнительных гарантий по социальной поддержке детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей»⁸³ предусматривает, что сохранность муниципальных жилых помещений обеспечивается органами местного самоуправления муниципальных образований Московской области. Соответственно дальше в муниципальных образованиях Московской области можно встретить Положения об обеспечении сохранности муниципальных жилых помещений, в которых нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей⁸⁴.

Это справедливо, но почему речь идет только о муниципальных жилых помещениях, а что с помещениями с другой формой собственности, в первую очередь, находящихся в частной собственности, ведь таких большинство.

⁸³ Ежедневные Новости. Подмосковье. №245. 30.12.2007.

⁸⁴ См., например: Постановление Главы Сергиево-Посадского городского округа Московской области от 27.11.2020 года №1763-ПГ «Об утверждении Положения об обеспечении сохранности муниципальных жилых помещений, в которых нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма являются дети-сирота и дети, оставшиеся без попечения родителей, на территории Сергиево-Посадского городского округа Московской области» // СПС «КонсультантПлюс».

Кроме того, следует отметить, что муниципальные нормативные правовые акты содержат в основном общие положения жилищного законодательства, но не конкретные мероприятия по обеспечению сохранности жилья (например, если лица, проживающие в данном жилом помещении не будут осуществлять свои обязанности по обеспечению сохранности, оплате коммунальных услуг, то к ним будут приниматься меры, предусмотренные законодательством РФ).

Часто предусматривается также, что сохранность жилых помещений обеспечивается в целях *эффективного использования жилых помещений* на время опеки (попечительства) в отношении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, *с выгодой для них*. Но как этого добиться, если запланированы, как правило, только два вида мероприятий: ведение учета и обследование жилых помещений?

В некоторых регионах есть специальный нормативный правовой акт, разработанный региональными властями, который регулирует данные вопросы, например, в Свердловской области действует Постановление Правительства Свердловской области от 18.04.2019 № 244-ПП «Об утверждении Порядка осуществления контроля за использованием и сохранностью жилых помещений, нанимателями или членами семей нанимателей по договорам социального найма либо собственниками которых являются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, за обеспечением надлежащего санитарного и технического состояния жилых помещений, а также осуществления контроля за распоряжением ими»⁸⁵.

К достоинствам такого акта следует отнести то, что им определены виды проверок жилого помещения, органы, уполномоченные на проведение контрольных мероприятий, предусмотрена первоначальная оценка жилого помещения и выяснение вопроса его пригодности, проверка его состояния непосредственно перед возвращением туда ребенка, выясняется есть ли

⁸⁵ Официальный интернет-портал правовой информации Свердловской области. – Режим доступа: http://www.pravo.gov66.ru/media/pravo/244-%D0%9F%D0%9F_JS0eDox.pdf (дата обращения 01.07.2023 года).

задолженность по оплате коммунальных услуг, устанавливается, кто еще пользуется данным жилым помещением, по итогам проверок предусмотрена выдача рекомендаций законному представителю, если выявляются случаи порчи, разрушения, несоответствия жилого помещения требованиям, то в зависимости от ситуации информация направляется в уполномоченный орган для принятия соответствующих мер, предусмотрены механизмы межведомственного взаимодействия, в том числе с органами власти других регионов.

В Москве также Постановлением Правительства Москвы от 14.06.2015 года №430-ПП «Об обеспечении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жилыми помещениями в городе Москве»⁸⁶ утвержден Порядок осуществления контроля за использованием и сохранностью жилых помещений. К его достоинствам следует отнести то, что в нем сделан акцент на том, что права детей на жилые помещения должны быть надлежащим образом оформлены, соответственно, если этого не сделано, то уполномоченный орган должен предпринять меры по сбору необходимых документов и оформлению прав, если при устройстве ребенка будет установлено, что ребенок утратил права на жилое помещение вследствие неправомерных действий, то опять таки уполномоченный орган принимает меры по признанию таких сделок недействительными.

В качестве общих недостатков, присущих правовому регулированию данного вопроса в целом, следует выделить:

- 1) отсутствие специфики сохранения индивидуальных жилых домов;
- 2) не предусмотрены механизмы продажи имеющегося жилья (например, когда жилью требует дорогостоящих затрат на содержание) и покупки другого жилого помещения;
- 3) не предусмотрена ответственность уполномоченных органов за то, что не сохранили жилье в надлежащем состоянии. В этом случае представляется

⁸⁶ СПС «КонсультантПлюс».

целесообразным предоставить возможность отдавать в муниципальную собственность данное жилое помещение и заявлять требование об обеспечении другим, отвечающим установленным требованиям;

4) нет механизма сохранения нежилых помещений, пригодных для проживания.

Следующая ситуация связана с обеспечением жилищных прав лиц, у которых жилые помещения есть, но по тем или иным причинам они не могут в них вернуться. Собственно проблемой здесь является установление наличия оснований нуждаемости и принятие уполномоченными органами мер, чтобы предупредить их возникновение. Основания, в связи с которым дети не могут вернуться в принадлежащие им жилые помещения или в помещения, в которых за ними сохранено право пользования, не исчерпывающим образом предусмотрены п. 4 ст. 8 ФЗ о дополнительных гарантиях для детей-сирот, иные могут быть предусмотрены законодательством субъектов РФ.

Данные основания появились только с 1 января 2013 года. До этого очень часто суды ограничительно толковали нуждаемость в жилом помещении, сводя ее только к отсутствию жилого помещения.

Ст. 8 ФЗ о дополнительных гарантиях для детей-сирот предусматривает следующие основания для установления факта невозможности проживания в имеющемся жилом помещении:

1) на законном основании проживают лица, лишенные родительских прав.

Если ребенок индивидуальный собственник, а родители с точки зрения жилищного законодательства являются членами семьи собственника жилого помещения, то лишение их родительских прав переводит их в статус бывших членов семьи собственника жилого помещения и на этом основании их право пользования на основании судебного решения подлежит прекращению, а сами они выселению.

В этом случае на законных представителей детей возлагается обязанность предпринять соответствующие меры по освобождению жилого помещения.

Однако если право собственности у ребенка возникло в результате приватизации, а родители тоже участвовали в приватизации, но собственниками не стали, значит они сохраняют бессрочное право пользования данным жилым помещением.

Также у родителей может быть самостоятельное право пользования жилым помещением, принадлежащим несовершеннолетнему, основанное, например, на завещательном отказе. В этом случае собственник может требовать выселения в судебном порядке только, если гражданин, несмотря на предупреждения, продолжает нарушать права и законные интересы соседей, использовать жилое помещение не по назначению, разрушать и повреждать его. Как только такие нарушения выявлены, нужно незамедлительно принимать меры по выселению, что позволит предоставить данное жилое помещение в возмездное пользование иным лицам, пока ребенок в специализированном учреждении, либо даст возможность проживать в этом помещении ребенку вместе с опекуном/попечителем.

В том случае, если жилье предоставлено по договору социального найма, то ч.2 ст. 91 ЖК РФ устанавливает, что если совместное проживание граждан, лишенных родительских прав, с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным, то такие граждане по требованию законных представителей несовершеннолетних, органа опеки и попечительства или прокурора могут быть выселены в судебном порядке из жилого помещения без предоставления другого жилого помещения, если иное не предусмотрено законом субъекта РФ.

Это правило актуально на тот случай, если дети в принципе могут остаться проживать в данной квартире, например, с опекуном, а поведение родителей не отвечает интересам ребенка (родители больны хроническим алкоголизмом, наркоманием, они осуществляли физические или психическое насилие над ребенком). Если же дети определены в специализированные учреждения, то вопрос о выселении родителей, лишенных родительских прав, не стоит.

Соответственно, исходя из положения п. 4 ст. 8 ФЗ о дополнительных гарантиях для детей-сирот, в таком случае необходимо ставить вопрос об обмене жилого помещения, предоставленного по договору социального найма. И при наличии вступившего в законную силу решения суда об отказе в принудительном обмене такой ребенок будет признаваться нуждающимся в жилом помещении.

Вот тут могут возникнуть вопросы. Дело в том, что суд утверждает конкретный вариант обмена, соответственно, если первый вариант не прошел, то можно, подыскав другой вариант, заново предъявить требование об обмене. Исходя из формулировки закона, получается, что достаточно хотя бы одного решения суда.

2) в имеющемся у несовершеннолетнего жилом помещении проживает лицо, страдающее тяжелой формой хронических заболеваний в соответствии с утвержденным перечнем, и проживание с ними в одном жилом помещении невозможно.

Однако такие лица, страдающие определенным заболеванием, сами признаются нуждающимися и вне очереди подлежат обеспечению жилыми помещениями. Но ведь они могут это право и не хотеть реализовывать. Как тут должны вмешаться органы опеки и попечительства или органы исполнительной власти субъекта? Получается активнее переселять такого гражданина.

3) жилое помещение признано непригодным для проживания в порядке, предусмотренном законом.

Опять же, как должны действовать уполномоченные органы, если жилье визуально и очевидно не соответствует требованиям санитарным и техническим, но непригодным пока не признано. Начинать процедуру признания дома аварийным? Если же все-таки дом был признан аварийным, жильем непригодным, но ни в какую региональную программу по расселению дом не включен, соответственно собственник получит денежную компенсацию... Как решать вопрос с несовершеннолетними собственниками?

может здесь стоит сразу предусмотреть вопрос о предоставлении ему жилого помещения, а не компенсации.

4) общая площадь жилого помещения, приходящаяся на одно лицо, проживающее в имеющемся жилом помещении, менее учетной нормы площади жилого помещения, в том числе, если такое уменьшение произойдет в результате вселения в данное жилое помещение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Здесь как раз важно следить за тем, чтобы в жилое помещение не были вселены без законных оснований иные лица. Например, члены семьи собственника, кроме несовершеннолетних детей, могут быть вселены только с согласия другого собственника, а значит законного представителя ребенка и органов опеки и попечительства. То же самое и при социальном найме.

Подводя итог, следует констатировать, что в настоящее время федеральное законодательство не содержит четких положений, эффективно гарантирующих обеспечение жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, имеющих жилое помещение, а региональное законодательство в данной сфере характеризуется отсутствием системности и противоречивостью.