

НОВОЕ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА

Р.В. Товмасын - преподаватель кафедры гражданского права Омского юридического института

1 сентября 2008 г. вступил в силу Федеральный закон «Об опеке и попечительстве»¹ (далее - Закон). Теперь отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства, регулируются не только Гражданским кодексом Российской Федерации², но и указанным Законом. Особенности опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми по-прежнему будут определяться Семейным кодексом Российской Федерации³ (далее - СК РФ) и принимаемыми в соответствии с ним другими нормативными правовыми актами, содержащими нормы семейного права.

Законопроект разрабатывали на протяжении нескольких лет. Впервые его внесли в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации в 2005 г., затем он неоднократно дорабатывался. В результате в Законе сформулированы задачи и принципы государственного регулирования деятельности по опеке и попечительству, определены полномочия органов опеки и попечительства, права и обязанности опекунов и попечителей, процедура установления и прекращения опеки и попечительства, более подробно регулируются вопросы охраны имущественных прав и интересов лиц, в отношении которых устанавливается опека (попечительство).

Анализ основных положений Закона позволяет констатировать, что в гражданском и семейном законодательстве появились важные новшества, внешние перемены в правовое регулирование отношений в сфере опеки и попечительства. В частности, внесены изменения в основания возникновения опеки и попечительства. Известно, что опека (попе-

чительство) устанавливалась в административном порядке, на основании акта органа опеки и попечительства. В соответствии со ст. 11 Закона основанием возникновения отношений между опекуном или попечителем и подопечным является акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя. Однако новый закон закрепил также возможность заключения с опекуном или попечителем договора об осуществлении опеки или попечительства. Так, согласно ст. 16 Закона орган опеки и попечительства, исходя из интересов подопечного, вправе заключить с опекуном или попечителем договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях⁴. Причем исходя из ст. 14 Закона опека или попечительство по договору об осуществлении опеки или попечительства устанавливается на основании акта органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя, исполняющих свои обязанности возмездно. Таким образом, на сегодняшний день возможно установление возмездной опеки или попечительства на основании договора, но для этого потребуются также принятие акта органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя.

Произошедшие изменения нельзя назвать кардинальными, внесудебный порядок установления опеки (попечительства), как видим, сохранен, хотя в литературе высказывалось мнение о необходимости отнесения требований об установлении опеки (попечительства) к компетенции судов. Подобное «расширение судебной подведомственности», в частности, обосновывал и Ю. Ф. Беспалов⁵.

¹ См.: Об опеке и попечительстве : федер. закон от 24 апр. 2008 г. № 48-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2008. № 17. Ст. 1755.

² См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

³ См.: Семейный кодекс Российской Федерации от 29 дек. 1995 г. № 223-ФЗ // Российская газета. 1996. 27 янв.

⁴ Ранее на основании договора возникала лишь такая форма устройства несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей, как приемная семья. Теперь по смыслу ст. 152 СК РФ и ст. 14 Закона приемная семья рассматривается как разновидность опеки (попечительства).

⁵ См.: Беспалов Ю. Ф. Защита гражданских и семейных прав ребенка в Российской Федерации. М. : Ось-89, 2004. С. 4, 18.

К числу нововведений относится также и право единственного родителя определить на случай своей смерти опекуна или попечителя ребенку путем подачи заявления в орган опеки и попечительства. Родитель при жизни имеет преимущественное право на воспитание своего ребенка, поэтому справедливым является предоставление ему возможности оказывать непосредственное влияние на устройство ребенка на случай своей смерти.

Кроме того, ст. 13 Закона предусматривает возможность назначения опеки или попечительства по совместному заявлению родителей на период, когда они по уважительным причинам не смогут исполнять свои родительские обязанности, с указанием конкретного лица. Эта норма не учитывает случаи, когда ребенка воспитывает один родитель. Полагаем, что необходимо дополнить данную статью, чтобы временная опека (попечительство) в таких случаях устанавливалась не только по совместному заявлению родителей, но и по заявлению единственного родителя. В остальном появление в законодательстве подобной нормы стоит оценивать положительно, поскольку она позволяет родителям, оказавшимся в сложной жизненной ситуации, заранее позаботиться о ребенке. Временное отсутствие родительского попечения при этом не будет расцениваться как уклонение от воспитания ребенка и позволит избежать возможного лишения или ограничения родительских прав.

Также Закон предусматривает возможность назначения попечителя в отношении несовершеннолетнего гражданина, достигшего возраста 14 лет, по заявлению такого лица. Согласно п. 2 ст. 56 СК РФ при нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет - в суд.

Семейное законодательство и ранее наделяло несовершеннолетнего правом самостоятельно обращаться в орган опеки и попечительства, в том числе с сообщением о том, что он остался без родительского попечения, но теперь появилась специальная норма, предоставляющая несовершеннолетнему право заявить о назначении в отношении него попечительства, причем с указанием конкретного лица.

Новеллой является также и положение ст. 10 Закона, в соответствии с которой допускается назначение нескольких опекунов, попечителей одному подопечному. Так, орган опеки и попечитель-

ства исходя из интересов лица, нуждающегося в установлении над ним опеки или попечительства, может назначить ему нескольких опекунов или попечителей, в том числе при устройстве в семью на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей. Согласно ч. 8 ст. 10 Закона при назначении нескольких опекунов или попечителей представительство и защита прав и законных интересов подопечного осуществляются одновременно всеми опекунами или попечителями. Если ведение дел подопечного поручается опекунами или попечителями одному из них, это лицо должно иметь доверенности от остальных опекунов или попечителей. При этом обязанности опекунов (попечителей) по уходу, обучению и воспитанию подопечного распределяются между ними в соответствии с актом органа опеки и попечительства об их назначении либо договором об осуществлении опеки или попечительства. Если обязанности не распределены, опекуны или попечители несут солидарную ответственность за их неисполнение или ненадлежащее исполнение. Таким образом, на сегодняшний день при установлении и осуществлении опеки (попечительства) возможна множественность на стороне опекуна (попечителя).

Существенными при назначении опеки (попечительства) являются вопросы, связанные с определением будущего опекуна (попечителя). Выбор в пользу того или иного кандидата предопределяет дальнейшую судьбу лица, нуждающегося в опеке или попечительстве. Часть 5 ст. 10 Закона при установлении опеки или попечительства закрепляет преимущественное право быть опекунами (попечителями) за родственниками (бабушками, дедушками, родителями, братьями, сестрами, детьми, внуками), а также супругами.

По смыслу указанной нормы, если есть два и более кандидата, предпочтение необходимо отдать близкому лицу. Однако очевидно, что при определении опекуна (попечителя) критерием выбора должно стать не просто формальное соответствие конкретной кандидатуры требованиям закона, но и интересы ребенка или иного лица, нуждающегося в установлении в отношении него опеки (попечительства). Например, ч. 5 ст. 13 Закона определяет, что орган опеки и попечительства принимает акт об отказе в назначении опекуном или попечителем лица, указанного родителем или родителями несовершеннолетнего гражданина либо самим достигшим возраста 14 лет несовершеннолетним гражданином, только в случае, если такое назначение противоречит гражданскому или семейному законодательству либо интересам ребенка⁶.

⁶ О критериальном значении интересов ребенка см. подроб.: Ильина О. Ю. Интересы ребенка в семейном праве Российской Федерации [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

Еще одно нововведение - упрощенный порядок назначения опеки в случаях, когда необходимо немедленное назначение опекуна или попечителя, т. е. теперь предусмотрена возможность назначения предварительной опеки (попечительства), например при отобрании ребенка у родителей или лиц, их заменяющих, на основании ст. 77 СК РФ. Конечно, в таких случаях нецелесообразно помещать ребенка в организацию для детей, оставшихся без попечения родителей, если есть лицо, желающее стать опекуном (попечителем).

Институт предварительной опеки (попечительства) позволяет без лишней волокиты, в сжатые сроки установить опеку (попечительство) над лицом, нуждающимся в ней. Согласно ст. 12 Закона проведение предварительной проверки сведений о личности опекуна или попечителя в этом случае не требуется. Это логично, поскольку в противном случае процесс опять бы затягивался и цели предварительной опеки не были бы достигнуты.

Но, учитывая особое положение лиц, нуждающихся в опеке (попечительстве), связанное с их возрастом, состоянием здоровья, требуются дополнительные гарантии, обеспечивающие охрану прав и интересов подопечных при установлении предварительной опеки (попечительства). В статье 12 Закона предусмотрено, что в случае установления предварительной опеки или попечительства опекуном (попечителем) может быть назначен только совершеннолетний дееспособный гражданин. Но иное и невозможно, поскольку ст. 10 Закона устанавливает порядок определения лиц, имеющих право быть

опекунами или попечителями. Требования, предъявляемые к опекунам и попечителям, в статье прямо не указаны, однако анализ норм гражданского и семейного законодательства позволяет выделить требования к кандидатам в опекуны (попечители), в числе которых совершеннолетие лица и наличие полной гражданской дееспособности.

В целях своевременного установления предварительных опеки или попечительства орган опеки и попечительства обращается с предложениями об установлении предварительных опеки или попечительства к гражданам, которые выразили желание быть опекунами или попечителями и учет которых ведется в соответствии со ст. 8 Закона.

Полагаем, что данную норму следует изложить в редакции, согласно которой возможно назначение предварительной опеки (попечительства) только из числа лиц, учет которых ведется и сведения о личности которых уже установлены, либо из числа близких лиц (лица, которые имеют преимущественное право быть опекунами). Это, на наш взгляд, позволило бы избежать возможных злоупотреблений, нарушений прав и интересов подопечных.

Несмотря на некоторые недочеты, цели, которые преследовались при принятии данного Закона, в целом достигнуты. Появился специальный закон, объединивший в себе нормы, регулирующие опеку и попечительство. При этом он существенно упорядочил и дополнил их новыми положениями, а это, несомненно, положительно отразится на правоприменительной практике в столь важной сфере общественных отношений.

ПРОИЗВОДНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Н.В.Слесарюк - преподаватель кафедры гражданского права Омского юридического института

Юридическую науку долгое время интересуют вопросы: какие права имеет автор производного произведения, и в какой связи они находятся с правами автора оригинального произведения? До настоящего времени законодатель не урегулировал эти вопросы достаточно ясно, что обуславливает и возникающие проблемы в правоприменении.

Статья 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) устанавливает, что переводчику, а также автору иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжи-

ровки, инсценировки или т. п.) принадлежат авторские права соответственно на перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения. При этом осуществление авторских прав на такие объекты возможно только при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного произведения. Сами же права охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное произведение.