

На правах рукописи

ЛАПИНА Ксения Васильевна

**ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ
И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ ЛИЦАМИ,
ОСУЖДЕННЫМИ К ЛИШЕНИЮ СВОБОДЫ**

Специальность: 12.00.03 – гражданское право,
предпринимательское право, семейное право,
международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

**диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Краснодар

2010

Диссертация выполнена в Академии права и управления
Федеральной службы исполнения наказаний

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Блинков Олег Евгеньевич

**Официальные
оппоненты:** доктор юридических наук, профессор
Цыбуленко Зиновий Иванович
кандидат юридических наук
Ткаченко Ася Алексеевна

Ведущая организация: **Башкирский государственный университет**

Защита состоится 1 июля 2010 г. в 13-00 часов на заседании объединенного диссертационного совета ДМ 220.038.10 при Кубанском государственном аграрном университете по адресу: г. Краснодар, ул. Калинина, 13 215

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кубанского государственного аграрного университета.

Автореферат разослан «__» _____ 2010 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук,
профессор



В.П. Камышанский

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования определяется рядом причин политического, социального, экономического и правового характера. Одними из приоритетных направлений политики современного государства являются поддержка семьи, создание условий, обеспечивающих реализацию прав и законных интересов как семьи в целом, так и ее отдельных членов.

В настоящее время забота о детях, их воспитание рассматривается на конституционном уровне как равное право и обязанность родителей. Это обстоятельство диктует необходимость всестороннего и глубокого анализа сущности и содержания родительских прав и обязанностей, особенно лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы. Кроме того, перенос акцента на права гражданина (ст. 17 Конституции РФ) предполагает принципиально иной взгляд на институт родительских прав и обязанностей. Остроту проблемы наглядно демонстрирует правоприменительная практика, свидетельствующая о растущей тенденции к злоупотреблению родительскими правами, неисполнению родительских обязанностей, увеличению числа детей, лишенных родительского попечения.

Анализ норм Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), Семейного кодекса Российской Федерации (СК РФ), уголовно-исполнительного законодательства, закрепляющих правовое положение осужденных, иных федеральных законов, принимаемых в их развитие, показывает, что права осужденных получили достаточное законодательное закрепление. Однако проблема, связанная с положением лиц, находящихся в местах лишения свободы, остается. Она большей частью сводится к гарантиям и механизму реализации прав осужденных в практической деятельности исправительных учреждений.

«Уголовное наказание, являясь карой за совершенное преступление и выражая отрицательную морально-этическую оценку, порицание преступления и лица, его совершившего, вторгается в сферу личных прав и свобод осужденного, причиняет ему определенные лишения и страдания, ущемляет его в правах и свободах и возлагает на него дополнительные

обязанности»¹. Осужденные к лишению свободы претерпевают ограничения во всех сферах жизни человека, в том числе в сфере осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей в отношении своих детей. Вся жизнь осужденного проходит под контролем администрации мест лишения свободы. В связи с этим интересен вопрос осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными.

В России ежегодно свыше 300 тыс. человек приговаривается к реальному лишению свободы. Так, по данным Судебного департамента при Верховном суде РФ, в 2004 г. лишение свободы на определенный срок было назначено 257,3 тыс. лиц, в 2005 – 306,8, 2006 – 312,5, 2007 – 301, 2008 – более 306, в 2009 г. – 303,2 тыс. лиц. И почти у 70 % осужденных имеются несовершеннолетние дети².

Весьма сложной и не нашедшей своего законодательного регулирования представляется проблема правовой природы родительских прав и обязанностей, закрепления в действующем семейном законодательстве определения родительских прав и обязанностей. Существенный теоретический и практический интерес представляет анализ личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей родителей-осужденных и механизм их осуществления.

Нуждаются в обстоятельном рассмотрении вопросы, касающиеся форм осуществления и исполнения осужденными, находящимися в местах лишения свободы, прав и обязанностей по воспитанию своих несовершеннолетних детей. Заслуживает внимания вопрос осуществления родительских прав осужденными женщинами, так как с 2004 г. наблюдается стабильный рост числа осужденных женщин (2004 г. – 102,2 тыс.; 2005 – 115,6; 2006 – 119,2; 2007 – 133; 2008 – 139,9; 2009 – 138 тыс.)³.

¹ Бажанов О.И., Волков А.Я. Правовое положение осужденных: учеб. пособие. Минск, 1983. С. 5.

² См.: Обзор деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей / Официальный сайт Судебного департамента при Верховном суде Российской Федерации. URL: <http://www.cdep.ru/index> [Электронный ресурс] (дата обращения: 16.02.2010).

³ См.: Обзор деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей.

Количество детей, ежегодно остающихся без одного из родителей, по разным данным, колеблется от 500 до 770 тыс.⁴. В связи с этим встает вопрос о взыскании алиментов на содержание детей, особенно с родителей, которые отбывают наказание в виде лишения свободы.

Тщательного рассмотрения требуют вопросы ответственности родителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение личных неимущественных и имущественных обязанностей родителей, особенно в условиях изоляции от общества. Необходимо рассмотреть специфику институтов ограничения и лишения родительских прав осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы.

Названные правовые аргументы позволяют сделать вывод об актуальности темы диссертации, ее теоретической и практической значимости.

Степень разработанности темы. Различные вопросы гражданско-правового положения лиц, осужденных к лишению свободы, аспекты осуществления семейных прав осужденными к лишению свободы и влияние на их осуществление режимных ограничений нашли свое отражение в научных исследованиях С.Н. Бакунина, Н.П. Волошина, Н.П. Гришина, А.Я. Гришко, О.С. Иоффе, Д.Н. Розанцевой, Л.Е. Чичеровой и др.

Семейные отношения, одним из участников которых выступает родитель, достаточно часто выступают в качестве объекта научных исследований. Однако родительское правоотношение затрагивается в литературе лишь тогда, когда родитель выступает как обязанное лицо. Тем самым учеными обращается внимание преимущественно на вопросы, связанные с защитой прав несовершеннолетних детей.

В научной литературе очень подробно описываются права и обязанности родителей, порядок их осуществления и случаи наступления ответственности при их ненадлежащем исполнении. Однако большинство работ, связанных с осуществлением семейных прав лицами, содержащимися

⁴ См.: *Брынцева Г.* Мы с папой в разводе. Как должны относиться к неплательщикам алиментов государство и общество [Электронный ресурс]: Рос. газ. 2008 30 мая. URL: <http://www.rg.ru/2008/05/30/alimenty-dolzhniki.html> (дата обращения: 26.07.2009).

в местах лишения свободы, были написаны на основе устаревшего законодательства или носили фрагментарный характер (в виде публикаций статей).

Проблемы реализации родительских прав и обязанностей осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы, не были предметом специальных исследований и подняты в юридической литературе впервые. Таким образом, решение обозначенных выше проблем предполагает исследование механизма осуществления и исполнения прав и обязанностей родителей по воспитанию детей осужденными к лишению свободы, что, несомненно, представляет научный и практический интерес, предопределивший выбор настоящей темы.

Объект исследования составляют правоотношения между родителями и несовершеннолетними детьми, складывающиеся во время отбывания родителями (одним из них) наказания в виде лишения свободы.

Предметом исследования являются нормы семейного, гражданского и уголовно-исполнительного законодательства, регулирующие отношения по реализации прав и обязанностей родителей осужденными к лишению свободы, а также практика их применения.

Цель исследования состоит в выявлении основных правовых проблем, возникающих в условиях нахождения родителей (одного из них) в местах лишения свободы, и выработке эффективного правового механизма осуществления родительских прав и исполнения обязанностей лицами, отбывающими наказания в виде лишения свободы.

Реализация поставленной цели потребовала решения следующих **задач**:

- рассмотреть природу и исследовать подходы к определению сущности и признаков родительских прав и обязанностей;
- охарактеризовать основания возникновения и прекращения родительских прав и обязанностей с учетом особенностей отбывания наказания в виде лишения свободы;
- раскрыть личные неимущественные и имущественные права и обязанности родителей;
- проанализировать основные формы осуществления родительских

прав осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы;

– уточнить понятие и выявить условия ответственности родителей за ненадлежащее исполнение родительских обязанностей;

– рассмотреть основания и порядок ограничения родительских прав осужденных к лишению свободы;

– раскрыть основания и порядок лишения родительских прав осужденных к лишению свободы;

– обосновать предложения и практические рекомендации, направленные на совершенствование механизма реализации и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными к лишению свободы.

Методология и методы исследования. Методологическая основа исследования базируется на общих методах: историко-правовом, сравнительного правоведения, статистическом, формально-логическом, комплексного исследования, сравнительно-правовом, системно-структурном, социологическом, аналитическом, диалектическом. Методика исследования включает в себя применение следующих методов: анкетирование, интервьюирование, анализ документов, статистический анализ, беседа.

Теоретической основой исследования стал научный опыт ученых в области общей теории права, в частности: С.Н. Братуся, О.С. Иоффе, О.Э. Лейста, Н.С. Малеина, М.Н. Марченко, В.В. Меркулова, В.А. Рыбакова, В.А. Тархова.

При проведении исследования мы исходили из положений, представленных в работах ученых, занимающихся изучением вопросов семейного права, в том числе реализации семейных прав: М.В. Антокольской, Г.И. Вавильченковой, Е.М. Ворожейкина, А.А. Елисейевой, Н.М. Ершовой, О.Ю. Ильиной, Ю.А. Королева, Л.П. Коротковой, П.В. Крашенинникова, В.Н. Леженина, С.А. Муратовой, А.М. Нечаевой, А.И. Пергамент, Л.М. Пчелинцевой, А.М. Рабец, О.А. Рузаковой, В.А. Рясенцева, С.И. Смирновской, М.М. Старосельцевой, Н.Н. Тарусиной, Е.А. Татаринцевой, Т. А. Шумиловой и др.

Неоценимую помощь при написании работы оказали исследования по проблемам реализации семейных прав ребенка таких ученых как: Ю.Ф. Беспалов, Т.В. Богданова, О.В. Бутько, Н.В. Кравчук, И.Г. Король,

А.Н. Левушкин, М.М. Махмутова, Л.Ю. Михеева, С.А. Сорокин, А.Ю. Чапышкин.

Нормативную базу исследования составили международные правовые акты, Конституция Российской Федерации, уголовное, семейное, гражданское и уголовно-исполнительное законодательство, иные нормативные акты в сфере семейного права, постановления пленумов Верховного Суда России, ведомственные нормативно-правовые акты.

Научная новизна. Диссертационная работа является комплексным исследованием вопросов осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей лицами, отбывающими наказание в виде лишения свободы, проведенным на основании действующего российского законодательства. Комплексное исследование теоретических и практических проблем осуществления и защиты родительских прав было проведено М.М. Старосельцевой. Однако данная диссертация представляет собой отдельное специализированное исследование в области осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей именно осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы, как участников семейных отношений, что также предопределяет ее научную новизну.

Основные положения, выносимые на защиту. На защиту выносятся следующие основные положения и выводы, определяющие актуальность и новизну диссертационного исследования.

1. Действующее семейное законодательство не содержит определения родительских прав и обязанностей, а также не содержит конкретный перечень правомочий родителей в отношении детей. Отсутствие в законе перечня возможных действий родителей, составляющих содержание родительских прав, и их определения, привели к разноречивым суждениям относительно прав, принадлежащих родителям. На основе анализа родительского правоотношения делается вывод о необходимости закрепления на законодательном уровне следующего определения «родительские права и обязанности»: «Родительские права и обязанности – совокупность прав и обязанностей имущественного (права и обязанности по материальному содержанию) и неимущественного характера (право на воспитание и образование детей; право на защиту прав и интересов детей);

право на защиту родительских прав, а также право родителей дать ребенку имя, отчество, фамилию, право изменить фамилию, имя ребенка до достижения им возраста четырнадцати лет), которая принадлежит родителям в силу происхождения от них детей, удостоверенного в установленном законом порядке».

2. Анализ понятия и содержания родительских прав и обязанностей позволяет выделить ряд их особенностей, совокупность которых определяет особую правовую природу данных прав. По нашему мнению ими являются:

– с точки зрения современного понимания права родительские права относятся к числу субъективных прав, которые носят личный характер, используются определенным конкретным индивидом по своему усмотрению, но в рамках, обозначенных в законе, и являются неотчуждаемыми и непередаваемыми;

– родительские права и обязанности в равной мере принадлежат обоим родителям;

– родительские права и обязанности носят срочный характер;

– родительские права и обязанности имеют сложное содержание, включающее совокупность абсолютных родительских и относительных родительских прав;

– родительские права включают в себя как права, так и обязанности, поэтому можно говорить о понятии «правообязанности родителей»;

– родительские права и обязанности осуществляются и исполняются с учетом интересов детей.

3. В настоящее время споры о воспитании детей являются достаточно распространенной категорией дел. В соответствии с этим правильное определение интересов ребенка имеет важное значение для разрешения конкретного спора и обеспечения единообразного применения судами норм семейного законодательства. Несмотря на это, нет определения понятия «интересы ребенка», хотя оно постоянно употребляется. В связи с этим под «интересами детей необходимо понимать установленный государством предел (границу) осуществления родителями своих прав и обязанностей в отношении несовершеннолетних детей, который будет регулировать должное или возможное поведение родителей, с учетом возраста, стремлений,

наклонностей, особенностей (умственного, физического) развития детей».

4. Анализ норм Гражданского, Семейного, Уголовно-исполнительного кодексов Российской Федерации, других федеральных законов, закрепляющих правовое положение осужденных, показывает, что права осужденных получили достаточное законодательное закрепление. Проблема большей частью сводится к механизму и формам их осуществления. На основе проведенного теоретического и практического исследования делается вывод о том, что для осуществления осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы, родительских прав и исполнения обязанностей необходимы определенные формы, с помощью которых осужденные смогут оказать воспитательное воздействие на своих детей. К таким формам следует отнести:

- краткосрочные и длительные свидания осужденных со своими детьми;
- телефонные переговоры;
- переписку осужденных;
- краткосрочные выезды осужденных за пределы исправительного учреждения;
- организацию доставки несовершеннолетних детей осужденным женщинам за их счет.

5. Для наиболее эффективного применения мер ответственности родителей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей предлагается закрепить следующее определение ответственности родителей: «Ответственность родителей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей – это одна из форм воздействия на родителей (одного из них) за виновное неисполнение лежащих на них обязанностей, влекущая за собой неблагоприятные последствия в виде лишения или ограничения имущественных и личных неимущественных прав».

6. К числу мер ответственности родителей могут быть отнесены: ограничение родительских прав; лишение родительских прав; лишение родителя права на общение с ребенком; немедленное отобрание ребенка без лишения родительских прав; отказ в возврате детей от третьих лиц,

удерживающих их без законных оснований. Если рассматривать в качестве субъекта привлечения к семейно-правовой ответственности в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей осужденного, отбывающего наказание в виде лишения свободы, то к нему применимы следующие меры ответственности: лишение родительских прав; ограничение родительских прав; отказ от защиты родительского права.

7. Если осужденный родитель, отбывающий наказание в исправительном учреждении, зная о существовании своих родительских обязанностей и имея возможность для их исполнения, их не реализовывает, то это свидетельствует о его виновном поведении. Однако необходимо учитывать, что осужденный не может осуществлять и исполнять весь комплекс родительских прав и обязанностей постоянно, как, например, родитель, проживающий совместно с ребенком, он может их осуществлять и исполнять через определенные промежутки времени, в соответствии с установленными режимными требованиями. Таким образом, вина осужденного родителя, отбывающего наказание в местах лишения свободы, – это психическое отношение лица к неисполнению или ненадлежащему исполнению родительских обязанностей и к его последствиям, в случае если у осужденного имелась реальная возможность для их исполнения.

8. В теории семейного права выработана конструкция состава правонарушения как основания ответственности. В ней учитывается объективная сторона и субъективная сторона. Однако, как известно, безобъектных правонарушений быть не может, тем более родительские правонарушения отличаются от других деяний специфическим объектом посягательства. Следовательно, для привлечения родителей к ответственности в виде лишения родительских прав и ограничения родительских прав необходимо наличие всех элементов состава правонарушения: объекта, субъекта, объективной стороны, субъективной стороны.

9. Предлагается в качестве самостоятельного основания ограничения родительских прав предусмотреть совершение родителями (одним из них) умышленного преступления, которое оказывает вредное влияние (физический или психический вред) на ребенка. Необходимо учитывать, что

в качестве вреда, причиненного родителем ребенку, можно рассматривать «потенциальный вред» - неблагоприятные последствия, которые наступают сразу при совершении родителем преступления, но внешние их проявления становятся очевидными позже. Применение института ограничения родительских прав возможно немедленно после совершения родителем умышленного преступления, если к нему не применена мера пресечения – административное задержание.

10. Обосновывается положение о необходимости модифицировать институт ограничения родительских прав с целью повышения его эффективности. В связи с этим в случае совершения родителем умышленного преступления, когда нет достаточных оснований для лишения родительских прав, необходимо рассматривать дело в рамках лишения родительских прав и применять к родителю отобрание ребенка с целью его предупреждения. Виновное уклонение родителя-осужденного от осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей во время отбывания наказания в течение года должно рассматриваться как основание для удовлетворения иска о лишении родительских прав.

На основе теоретических выводов и анализа применения гражданско-правовых норм внесены следующие предложения по совершенствованию законодательства:

1. Пункт 1 ст. 61 Семейного кодекса РФ изложить в следующей редакции: «Родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права). Под родительскими правами и обязанностями необходимо понимать совокупность прав и обязанностей имущественного (права и обязанности по материальному содержанию) и неимущественного характера (право на воспитание и образование детей; право на защиту прав и интересов детей; право на защиту родительских прав, а также право родителей дать ребенку имя, отчество, фамилию, право изменить фамилию, имя ребенка до достижения им возраста четырнадцати лет), которая принадлежит родителям в силу происхождения от них детей, удостоверенного в установленном законом порядке».

2. Дополнить ч. 1 ст. 8 Федерального закона от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» пунктом 12 и изложить его в следующей

редакции: «обязательное участие при передаче ребенка, достигшего возраста 3-х лет, родственникам женщины-осужденной или иным лицам».

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что сформулированные в работе теоретические положения и выводы могут обогатить теорию семейного и уголовно-исполнительного права по вопросу осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы. Теоретические выводы и рекомендации могут быть учтены в процессе совершенствования действующего семейного и уголовно-исполнительного законодательства, а также использованы в качестве методологической основы дальнейших исследований проблем осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей.

Практическая значимость исследования состоит в том, что сделанные в работе выводы и рекомендации могут быть использованы в процессе преподавания курса «Семейное право», при проведении занятий по повышению профессиональных знаний сотрудников УИС, при разработке учебных программ и учебных пособий по указанным дисциплинам. Исследуемые в диссертации положения относятся к числу важных проблем современной науки. Их использование позволит заложить теоретическую и методологическую основу деятельности государства в отношении реализации законных прав и обязанностей родителей-осужденных.

Обоснованность и достоверность результатов исследования обусловлены не только его методикой, но и эмпирической базой, которая опирается на теоретический и практический материал, собранный на различных этапах исследования с 2007 по 2009 год.

Эмпирическую базу исследования составили данные, полученные в ходе проведенных социологических опросов и анкетирования. В качестве респондентов социологического исследования выступили осужденные, отбывающие наказание в местах лишения свободы в Рязанской и Кировской областях.

Соискателем были изучены статистические данные Федеральной службы исполнения наказаний, исправительных учреждений, использованы данные НИИ ФСИН России.

Апробация результатов исследования. Работа выполнена на кафедре гражданского права и процесса Академии ФСИН России, где произведено ее обсуждение.

Основные положения и выводы, содержащиеся в диссертации, отражены в статьях, две из которых опубликованы в журналах, рецензируемых ВАК; докладах и сообщениях на научно-практических конференциях.

Структура работы обусловлена целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих в себя восемь параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, степень ее научной разработанности, определяются предмет, объект, цели и задачи исследования, его методологическая основа и научная новизна, формулируются основные положения, выносимые на защиту, показывается практическая значимость исследования и приводятся данные об апробации его результатов.

В **первой главе «Общая характеристика родительских прав и обязанностей»** дается анализ существующих в юридической литературе точек зрения по вопросу сущности родительских прав и их характерных признаков, а также рассматриваются основания возникновения и прекращения родительских прав и обязанностей.

В *первом параграфе «Природа родительских прав и обязанностей»* представлен краткий историко-сравнительный анализ положений отечественных кодексов, регулировавших отношения между родителями и детьми, а также действующего Семейного кодекса РФ, сравниваются высказанные в юридической литературе советского и постсоветского периодов научные позиции относительно определения понятия «родительские права и обязанности». На основании рассмотренных точек зрения и положений действующего семейного законодательства

формулируется собственное определение понятия «родительские права и обязанности».

В диссертации приводится и анализируется научная дискуссия по вопросу о природе родительского правоотношения – абсолютное или относительное это правоотношение, исходя из особенностей соотношения прав и обязанностей родителей и детей. Делается вывод о том, что с точки зрения современного понимания права родительские права относятся к числу субъективных прав, которые носят личный характер и имеют сложное содержание, включающее в себя совокупность абсолютных родительских и относительных родительских прав.

Родительским правам и обязанностям присущ ряд особенностей, совокупность которых определяет особую правовую природу данных прав: родительские права и обязанности в равной мере принадлежат обоим родителям; родительские права и обязанности носят срочный характер; родительские права и обязанности имеют сложное содержание, включающее совокупность абсолютных родительских и относительных родительских прав; родительские права включают в себя как права, так и обязанности; родительские права и обязанности осуществляются и исполняются с учетом интересов детей. В рамках настоящей диссертации предлагается новый взгляд на каждый из указанных признаков.

В работе рассматривается научная полемика относительно определения понятия «интерес ребенка» и формулируется собственное, поскольку выявление сущности, особенностей интересов ребенка имеет крайне важное значение, так как определяет направления правового регулирования отношений между родителями и детьми.

Теоретическая значимость природы родительских прав и характеристика их выявленных признаков определяют специфику осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей лицами, находящимися в местах лишения свободы.

Второй параграф «Возникновение и прекращение родительских прав и обязанностей» посвящен анализу оснований возникновения и прекращения родительских прав и обязанностей применительно к лицам, отбывающим наказание в виде лишения свободы.

Происхождение детей от конкретных родителей, удостоверенное в установленном законом порядке, является основанием для возникновения правовых отношений между родителями и детьми (ст. 47 СК РФ).

Большинство ученых придерживаются точки зрения, и диссертант ее полностью поддерживает, согласно которой основанием возникновения родительских прав и обязанностей является сложный юридический состав, с такими элементами как рождение ребенка и удостоверение происхождения ребенка от определенного лица.

Определяющим в современном семейном законодательстве является признание родительских прав в первую очередь за биологическими (кровными, генетическими) родителями. Однако в настоящее время существуют объективные предпосылки для признания в качестве основания возникновения родительского правоотношения так называемое социальное родительство.

Семейный кодекс РФ предусматривает обязательность установления и различный порядок установления материнства и отцовства.

Установление происхождения ребенка от матери чаще всего не вызывает затруднений. Происхождение ребенка от определенного мужчины устанавливается по-разному и зависит от ряда факторов. Содержание предполагаемого отца в условиях изоляции от общества накладывает определенный отпечаток на процесс установления отцовства.

Автором исследованы основания установления отцовства в добровольном и принудительном порядке. Подробно рассмотрены основания установления отцовства в судебном порядке, применительно к лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы.

Во второй главе «Особенности осуществления родительских прав и исполнения обязанностей лицами, осужденными к лишению свободы» исследуются теоретические основы и практические особенности реализации родительских прав осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы.

В первом параграфе «Личные неимущественные права и обязанности лиц, осужденных к лишению свободы» анализируются права и обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей, носящие

неимущественный характер, а именно: право на воспитание [в соответствии с действующим семейным законодательством право на воспитание детей представляет собой обязанность и включает в себя заботу о всестороннем развитии ребенка (физическом, психическом, духовном, нравственном) (п. 1 ст. 63 СК РФ)]; обязанность обеспечить получение детьми основного общего образования и создать условия для получения ими среднего (полного) общего образования (п. 2 ст. 63 СК РФ); право на защиту прав и интересов детей; право на защиту родительских прав; обязанности при осуществлении права детей на имя, фамилию, отчество.

Диссертантом сделан вывод о том, что лицам, отбывающим наказание в виде лишения свободы, принадлежит весь комплекс родительских прав.

Осуждение к лишению свободы влечет за собой некоторые ограничения личных прав и обязанностей по отношению к детям, поэтому каждому родителю-осужденному принадлежит следующая совокупность личных неимущественных прав и обязанностей: право и обязанность на воспитание и образование детей, право на защиту родительских прав, право дать ребенку имя, отчество, фамилию, право изменить фамилию, имя ребенка до достижения им возраста четырнадцати лет. В связи с отбыванием наказания в виде лишения свободы родитель осужденный не имеет возможности осуществить и исполнить право и обязанность по защите прав и интересов детей.

Второй параграф «Имущественные права и обязанности лиц, осужденных к лишению свободы» посвящен анализу имущественных прав и обязанностей родителей осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы.

Следует подчеркнуть, что в задачи исследования входит только рассмотрение имущественных отношений между родителями и детьми, которые урегулированы нормами семейного законодательства, то есть обеспечение содержанием родителями своих несовершеннолетних детей.

Обязанность родителей по обеспечению содержанием несовершеннолетних детей может быть исполнена как в добровольном, так и в принудительном порядке. В работе подробно рассматривается добровольный и принудительный порядок исполнения обязанности

родителей по обеспечению содержанием несовершеннолетних детей с учетом специфики отбывания наказания в виде лишения свободы.

В диссертации исследуется вопрос о юридической природе и значении соглашения об уплате алиментов. С усилением диспозитивных начал семейного законодательства возросла роль соглашений как регуляторов семейных отношений. В работе анализируются научные позиции по вопросу юридической природы соглашения об уплате алиментов. Диссертантом обоснован и сделан вывод о том, что соглашение об уплате алиментов имеет смешанную юридическую природу.

Все положения действующего семейного законодательства относительно порядка заключения, изменения, расторжения и содержания соглашения об уплате алиментов полностью распространяются на родителей осужденных, находящихся в местах лишения свободы.

Обращается внимание на тот факт, что на практике нередки случаи, когда отсутствует соглашение сторон об уплате алиментов, не предоставляется содержание несовершеннолетним детям, а законный представитель не обращается в суд с требованием о взыскании содержания. Чаще всего это вызвано желанием прекратить все отношения с одним из родителей, например, после развода, или прекратить отношения с родителем, который осужден и отбывает наказание в местах лишения свободы. Данное положение полностью подтверждается результатами проведенного диссертационного исследования.

В работе исследуется вопрос о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей с родителей осужденных, находящихся в местах лишения свободы, так как на сегодняшний день существуют большие проблемы с трудоустройством осужденных в местах лишения свободы по различным причинам. Они нередко не связаны с нежеланием осужденного работать. Автор приходит к выводу, что только полная занятость лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, позволит окончательно решить проблему взыскания алиментов с осужденных, а одним из путей решения проблемы обеспечения содержанием детей родителями, находящимися в местах лишения свободы, является установление

первоочередного порядка предоставления работы осужденным, имеющим несовершеннолетних детей или совершеннолетних нетрудоспособных детей.

В *третьем параграфе «Исполнение обязанностей родителями, осужденными к лишению свободы»* исследуются вопросы правовой формализации поведения родителей-осужденных при осуществлении и исполнении своих родительских прав и обязанностей, анализируются допустимые способы реализации родительских прав и обязанностей осужденными.

Осуждение к лишению свободы влечет за собой определенные ограничения в правовом статусе гражданина, в том числе в осуществлении и исполнении родительских прав и обязанностей. Однако если лицо, отбывающее наказание в местах лишения свободы, не лишено родительских прав, то права и обязанности в отношении детей у него остаются. Конечно же, вряд ли общение с родителем, отбывающим наказание в виде лишения свободы, будет соответствовать интересам ребенка, но родительское правоотношение на период отбывания наказания не прекращается. Следовательно, для осуществления осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы, родительских прав и исполнения обязанностей необходимы определенные формы, с помощью которых осужденные смогут оказать воспитательное воздействие на своих детей. Однако необходимо отметить, что осужденные, отбывающие наказание в виде лишения свободы, могут осуществлять и исполнять родительские права и обязанности лишь в тех формах, которые определяются условиями отбывания наказания.

Трудно категорично утверждать о целесообразности участия родителей (одного из них), осужденных к лишению свободы, в воспитании своих детей. Закон предоставляет право общения и родителям, и ребенку, но в каждом конкретном случае, исходя, прежде всего, из интересов ребенка, следует определять необходимость и формы такого общения.

В диссертации обосновывается положение о том, что формами осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными к лишению свободы являются свидания осужденных со своими детьми, осуществление воспитательного воздействия посредством

переписки, телефонных переговоров, а также во время выездов осужденных за пределы исправительного учреждения.

Диссертант полагает, что одной из форм осуществления родительских прав и исполнения обязанностей осужденными может стать организация доставки несовершеннолетних детей на свидания с матерями, отбывающими наказания в виде лишения свободы, в исправительные учреждения.

Автором подробно рассматривается каждая из форм осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными к лишению свободы.

В работе отдельно исследуется вопрос осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей осужденными-женщинами, имеющими детей в возрасте до трех лет.

Обращается внимание на фактическое неравенство прав матерей и отцов, отбывающих наказание в виде лишения свободы, обосновывается необходимость совершенствования действующего законодательства с целью устранения юридического и фактического неравенства прав родителей, обусловленного их правовой принадлежностью.

В третьей главе «Ответственность лиц, осужденных к лишению свободы, за ненадлежащее исполнение родительских обязанностей» рассматриваются понятие и основания ответственности родителей осужденных в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей, а также исследуются такие меры ответственности родителей, как лишение родительских прав и ограничение родительских прав.

В *первом параграфе «Понятие и основания ответственности родителей»* дается краткий анализ существующих в юридической литературе точек зрения относительно юридической ответственности, рассматриваются основания привлечения родителей-осужденных к семейно-правовой ответственности.

Следует заметить, что в рамках данного диссертационного исследования рассматриваются только меры семейно-правовой ответственности родителей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей.

В науке семейного права категория «ответственность» тесно связана с вопросом защиты родительских прав. На основании проведенного анализа научных точек зрения диссертант приходит к выводу, что основное отличие мер защиты от мер ответственности состоит в том, что первые применяются при объективно противоправных действиях, а вторые – в случае виновных противоправных действий.

Семейный кодекс РФ не приводит определение того, что необходимо понимать под ответственностью родителей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных обязанностей, поэтому в диссертации обосновано и сформулировано определение ответственности родителей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей.

В работе исследуется вопрос о юридических основаниях привлечения родителей к семейно-правовой ответственности, которые обладают определенными особенностями. В теории семейного права выработана конструкция состава правонарушения, в котором учитывается объективная сторона и субъективная сторона. При этом объективная сторона включает в себя противоправность, вред, причинно-следственную связь между противоправным поведением и причиненным ущербом, а субъективная сторона подразумевает только вину.

В контексте рассмотрения вопроса относительно юридических оснований наступления семейно-правовой ответственности родителей подробно исследуются противоправность, вредные последствия, причинная связь между противоправным деянием и причиненным вредом и вина как постоянные элементы состава правонарушения.

Ответственность в области отношений между родителями и детьми возможна лишь при наличии вины субъекта таких отношений. Особое внимание в работе уделено формулировке категории вины применительно к родителям-осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы. В диссертации предлагается определение понятия «вина осужденного родителя, отбывающего наказание в местах лишения свободы», необходимое для квалификации поведения родителя осужденного как ненадлежащее и привлечения его к семейно-правовой ответственности.

Анализ семейного законодательства позволяет утверждать, что к мерам ответственности родителей следует отнести: ограничение родительских прав, лишение родительских прав, лишение права на общение с ребенком, отобрание ребенка без лишения родительских прав; отказ в возврате детей от третьих лиц, удерживающих их без законных оснований. В работе обоснован вывод о том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения родительских обязанностей к осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, будут применимы следующие меры ответственности: лишение родительских прав; ограничение родительских прав; отказ от защиты родительского права.

Второй параграф «Ограничение родительских прав лиц, осужденных к лишению свободы» посвящен анализу семейно-правового института родительских прав.

В литературе по семейному праву отсутствует единое мнение относительно понятия «ограничение родительских прав», в связи с чем в диссертации представлен краткий исторический анализ положений отечественных кодексов, регулировавших ограничение родительских прав, а также действующего Семейного кодекса РФ. В работе проанализированы высказанные в разное время в литературе точки зрения по вопросу определения понятия «ограничение родительских прав». Диссертант придерживается точки зрения, согласно которой ограничение родительских прав может выступать в двух аспектах: как мера защиты прав и законных интересов ребенка и как мера ответственности родителей за противоправное поведение.

Автором исследованы основания применения ограничения родительских прав. В качестве самостоятельного основания ограничения родительских прав предусмотреть совершение родителями (одним из них) умышленного преступления, которое оказывает вредное влияние (физический или психический вред) на ребенка. Необходимо учитывать, что в качестве вреда, причиненного родителем ребенку, можно рассматривать «потенциальный вред» - неблагоприятные последствия, которые наступают сразу при совершении родителем преступления, но внешние их проявления становятся очевидными позже. Применение института ограничения

родительских прав возможно немедленно после совершения родителем умышленного преступления, если к нему не применена мера пресечения – административное задержание. На основании этого предлагается модифицировать институт ограничения родительских прав с целью повышения его эффективности. В связи с этим в случае совершения родителем умышленного преступления, когда нет достаточных оснований для лишения родительских прав, необходимо рассматривать дело в рамках лишения родительских прав и применять к родителю отобрание ребенка с целью его предупреждения. Виновное уклонение родителя-осужденного от осуществления и исполнения родительских прав и обязанностей во время отбывания наказания в течение года должно рассматриваться как основание для удовлетворения иска о лишении родительских прав.

В работе рассмотрены и проанализированы последствия применения ограничения родительских прав с учетом специфики лишения свободы.

В *третьем параграфе рассмотрено «Лишение родительских прав лиц, осужденных к лишению свободы»* рассмотрены каждый элемент состава правонарушения, необходимый для привлечения родителя к ответственности в виде лишения родительских прав, предусмотренный ст. 69 СК РФ, а также особенности и порядок применения лишения родительских прав в отношении осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы.

Диссертантом сделан вывод, что в семейном законодательстве (п. 1 ст. 69 СК РФ) содержатся общие и конкретные признаки, характеризующие поведение родителей как противоправное. Общие – это уклонение родителей от воспитания; злоупотребление своими родительскими правами; жестокое обращение с детьми, а конкретные – отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных организаций; совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга; хронический алкоголизм, наркомания.

В диссертации рассматриваются основания утраты родителями родительских прав и обязанностей с учетом специфики лиц, отбывающих

наказание в виде лишения свободы. По мнению автора основаниями применения лишения родительских прав осужденных, отбывающих наказания в виде лишения свободы, являются: уклонение от выполнения обязанностей родителей; жестокое обращение с детьми, в том числе осуществление физического или психического насилия; наличие хронического алкоголизма или наркомании.

Затрагивается проблема эффективности применения уголовных наказаний, предусмотренных ст. 157 Уголовного кодекса Российской Федерации, в случае злостного уклонения родителей от уплаты алиментов.

Основные положения и выводы диссертации изложены

в следующих опубликованных статьях:

В изданиях, включенных в перечень ВАК:

1. Исполнение алиментных обязательств лицами, осужденными к лишению свободы, в отношении несовершеннолетних детей // Человек: преступление и наказание. – 2008. – № 3. – 0,25 п. л.;

2. Осуществление воспитательного воздействия на детей осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы // Юридический мир. – 2010. – № 4. – 0,3 п. л.;

в иных изданиях:

3. Лишение родительских прав как мера семейно-правовой ответственности: Сб. науч. тр. докторантов, адъюнктов и соискателей. – Рязань: Академия ФСИН России, 2008. – 0,25 п. л.;

4. Вопросы охраны материнства и детства в условиях изоляции от общества // «Актуальные проблемы уголовно-исполнительного права и исполнения наказаний»: материалы Междунар. науч.-практ. конф. – Рязань: Академия ФСИН России, 2008. – 0,25 п. л.;

5. Некоторые вопросы ответственности осужденных при неисполнении алиментных обязательств в отношении несовершеннолетних детей // «Актуальные проблемы уголовно-исполнительного права и исполнения наказаний»: Сб. материалов науч.-практ. конф., посвященной 130-летию образования УИС. – Рязань: Академия ФСИН России, 2009. – Ч. 2. – 0, 25 п. л.;

6. Телефонные разговоры и переписка осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы, как формы осуществления родительских прав и обязанностей: Сб. науч. тр. докторантов, адъюнктов и соискателей. – Рязань: Академия ФСИН России, 2009. – 0,25 п. л.;

7. Возникновение и прекращение родительских прав и обязанностей // Бюллетень нотариальной практики. – 2010. – № 2. – 0,3 п. л.