

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ИНСТИТУТА СОГЛАШЕНИЯ О ДЕТЯХ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РАЗЛИЧНЫХ ГОСУДАРСТВ

В статье рассматриваются основные положения по заключению, содержанию и исполнению Соглашения о детях на основании сравнительного анализа законодательства различных стран, в том числе Республики Беларусь, а также предлагается внести изменения в ст. 38 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, чтобы закрепить на законодательном уровне обязанность супругов при подаче искового заявления о расторжении брака представлять в суде проект Соглашения о детях, которое предоставит супругам возможность свести к минимуму возможные спорные вопросы, связанные с воспитанием и содержанием детей, а также урегулировать свои родительские права и обязанности наиболее удобным для них и ребенка образом.

E. N. OMEL'YANOVICH

COMPARATIVE LEGAL ANALYSIS OF THE INSTITUTION AGREEMENT ABOUT CHILDREN UNDER THE LEGISLATION OF VARIOUS COUNTRIES

The article discusses the main provisions on the conclusion, content and implementation of the agreement on children on the basis of comparative analysis of the legislation of various countries, including the Republic of Belarus, and proposes amendments to art. 38 of the marriage and family Code of the Republic of Belarus, in order to establish at the legislative level the obligation of spouses to submit a draft agreement on children to the court when filing a claim for divorce, which will provide the spouses with an opportunity to minimize possible disputes related to the upbringing and maintenance of children, as well as to regulate their parental rights and obligations in the most convenient way for them and for the child.



ОМЕЛЬЯНОВИЧ
Елена Николаевна,

старший преподаватель кафедры
правоведения Гомельского филиала
Международного университета
«МИТСО»

Введение

Одной из основных задач брачно-семейного законодательства является установление, а также охрана прав и законных интересов детей, обеспечение их приоритета и благоприятных условий для развития и становления каждого ребенка.

В настоящее время реализация таких задач, закрепленных нормами семейного законодательства, возможна с помощью ряда правовых инструментов (Брачного договора, Соглашения об уплате алиментов и других), применяемых к родителям детей, а также супругам и бывшим супругам. Кроме того, в целях обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетних детей при отсутствии Брачного договора, а также если в этом договоре оговорены не все права и обязанности супругов в отношении несовершеннолетних детей, супруги при расторжении брака могут заключать между собой Соглашение о детях.

Следует отметить, что такой институт, как Соглашение о детях, достаточно детально закреплен в нормах брачно-семейного законодательства различных стран и успешно применяется на практике. Данный институт закреплен в законодательстве стран Западной Европы, США, бывшего СССР, в том числе в Республике Беларусь, и др.

Таким образом, видится необходимым детально рассмотреть данный институт семейного права в разрезе

сравнительно-правового анализа его основных положений.

Основная часть

В Республике Беларусь он закреплен в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье (далее – КоБС), в Российской Федерации и Украине – в Семейных кодексах. В Германии и Франции вопросы, касающиеся Соглашения о детях, отражены в Гражданском процессуальном уложении Германии и Гражданском кодексе Франции. В США единое семейное законодательство отсутствует. Национальной конференцией уполномоченных в 1973 г. был разработан Единообразный закон о браке и разводе, однако одобрение он получил лишь в 11 штатах. Единообразный закон о юрисдикции дел об опеке и принудительном осуществлении права на общение 1997 г. частично унифицировал законодательство штатов по ряду вопросов. Статутные и подзаконные нормы, а также нормы судебных прецедентов, принимаемых на уровне штатов, регламентируют отдельные семейные отношения по поводу соглашений о детях. Таким образом, в США существуют 50 систем семейного права, в том числе по поводу правоотношений о детях (по количеству штатов). В Финляндии данный институт также закреплен в нескольких законах: в Законе о браке, Законе о праве детей на заботу и общение с родителями, Законе о праве детей на содержание, Законе о праве детей на пособие.

Что касается формы заключения данного соглашения, то согласно ст. 38 КоБС форма Соглашения о детях в Республике Беларусь – утвержденное судом мировое соглашение [1]. В Российской Федерации (ст. 66 Семейного кодекса Российской Федерации) Соглашение о детях при расторжении брака может быть заключено в простой письменной форме вне суда (в нем определяется место жительства детей, порядок общения с ними); в суде в виде мирового соглашения (по всем спорным и разрешенным вопросам, связанным с детьми); в части содержания детей (выплаты алиментов) вне суда и с нотариальным удостоверением [2]. Согласно ст. 109 Семейного кодекса Украины соглашение об осуществлении родительских прав подлежит нотариальному удостоверению [3]. Финляндия требует заключения данного соглашения в письменном виде и представления для утверждения в социальную комиссию муниципалитета. Соглашение вступает в силу и исполняется так же, как вступившее в законную силу решение суда [4]. В США такой договор заключается в виде Родительского соглашения. Положения данного соглашения не имеют для сторон обязательной силы, американский суд вправе изменить его в части, противоречащей интересам ребенка. Американская ассоциация адвокатов разработала Форму 26, положения которой служат образцом для договоров об урегулировании отношений по поводу опеки над детьми и осуществления права на общение.

Проведя сравнительно-правовой анализ относительно содержания соглашения о детях, следует отметить, что законодательство разных стран закрепляет различные положения, подлежащие включению в данный документ. Так, в соответствии со ст. 38 КоБС в Соглашении о детях супруги могут определить, с кем из них будут проживать дети, порядок общения с детьми и участия в их воспитании отдельно проживающего родителя, размер алиментов на детей, порядок выезда из Республики Беларусь детей и иные вопросы воспитания и содержания детей после расторжения брака, если это не нарушает права и законные интересы детей и других лиц и не противоречит законодательству Республики Беларусь [1].

Согласно ст. 24 Семейного кодекса Российской Федерации при расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств. По всем другим вопросам стороны составляют устное или письменное соглашение [2].

На основании ст. 157 Семейного кодекса Украины родители могут закрепить в таком договоре любые условия воспитания ребенка и общения с ним: место общения, время, продолжительность, возможность общего отдыха и т. п. Данная возможность предоставляется для того, чтобы того из родителей, кто проживает с ребенком, в случае его уклонения от выполнения договора можно было привлечь к ответственности, поскольку в соответствии с абз. 2 ч. 4 ст. 157 Семейного кодекса Украины он будет обязан возместить материальный и моральный вред, причиненный другому родителю. Более того, в случае нарушения договора перед судом может подниматься вопрос

об устранении препятствия в общении с ребенком, а иногда и о передаче ребенка другому родителю [3].

Нормами брачно-семейного законодательства Финляндии установлено, что в соглашении могут быть определены следующие положения: место проживания ребенка; кто будет опекуном ребенка; как будет организовано право на встречу; алименты. Согласно финскому Закону о праве детей на содержание ребенок имеет право на достаточное содержание со стороны родителей. Оно включает удовлетворение материальных и духовных потребностей ребенка, соответствующих его уровню развития, необходимый уход и обучение, а также связанные с этим расходы. Родители отвечают за содержание ребенка в соответствии со своими способностями. При рассмотрении возможностей родителей содержать ребенка учитываются их возраст, трудоспособность и возможность работать ради получения доходов, находящиеся в их распоряжении средства и другая основанная на законе ответственность родителей за содержание детей. При оценке размера алиментных обязательств родителей учитываются также способности и возможности самого ребенка отвечать за свое содержание. Размеры алиментов могут быть утверждены в разном объеме в зависимости от периода выплаты. Размер и порядок выплаты алиментов устанавливаются соглашением или решением суда. Соглашение об уплате алиментов должно быть заключено в письменном виде и представлено для утверждения в социальную комиссию муниципалитета.

Размер и порядок выплаты алиментов устанавливается судом на основании отдельного заявления либо в связи с рассмотрением заявления о расторжении брака.

В соответствии с Законом Финляндии о праве детей на пособие ребенок вправе получать пособие от муниципалитета, в частности в том случае, когда на лица была возложена обязанность по выплате алиментов по исполняемому соглашению сторон, решению или постановлению суда, но при этом фактическая обязанность выплаты алиментов не была установлена в силу того, что лицо, имеющее алиментные обязательства, не в состоянии их выполнить или ввиду указанных выше причин был установлен более низкий размер алиментов по сравнению с нормативным размером алиментов. Таким образом, установление более высокого или более низкого размера алиментов по сравнению с нормативным размером алиментов имеет большое значение.

В США Соглашение о детях содержит следующие пункты: обязанность сторон информировать друг друга о жизни детей (в частности, о болезни, проблемах в школе и других важных обстоятельствах) и не препятствовать общению, в том числе по телефону; необходимость консультироваться между собой по вопросам образования, болезней, благополучия, здоровья детей; указание на место проживания ребенка и порядок общения с родителями (время, место свиданий, интервалы времени, в которые ребенок будет проживать с каждым из родителей, и др.); выбор арбитража, действующего в соответствии с правилами Американской арбитражной ассоциации, на случай возникновения спора и т. д. Рост уровня межнациональных браков и разводов в США за последние 30 лет является причиной возникновения споров, касающихся

религиозного воспитания детей. Одним из вариантов преодоления данной проблемы служит заключение соглашений. Однако, несмотря на это, соглашения о религиозном воспитании не всегда получают судебную защиту, так как не в каждом случае суд может определить, о чем конкретно договорились стороны; стороны располагают различными вариантами соглашений; в соглашении не содержится указания на его применение после развода (было заключено много лет назад или до заключения брака); суды не хотят ограничивать родительские права. Одним из основных принципов социальной политики США является признание «права ребенка на общение с обоими родителями, получение заботы и поддержки от обоих родителей, право на принятие решений, основываясь на опыте обоих родителей. Практически всегда при определении порядка осуществления родительских прав после развода суды большинства штатов руководствуются интересами ребенка. Большинство штатов закрепило правило, что суды обязаны принимать во внимание желание ребенка, достигшего возраста 12 лет, если оно отвечает его интересам, и только два штата (Джорджия и Западная Вирджиния) устанавливают, что право выражать свое мнение имеет ребенок, достигший 14 лет [4, с. 369].

В соответствии со ст. 373 Гражданского кодекса Франции для расторжения брака супругам необходимо прийти к взаимному согласию по данному вопросу, представив проект соглашения, регулирующего последствия прекращения брачных отношений. Из абз. 2 ст. 232 Гражданского кодекса Франции следует, что судья «вправе отказать в утверждении соглашения и не расторгнуть брак, если установит, что соглашение недостаточно защищает интересы детей или одного из супругов». Если все условия соблюдены, судья своим решением утверждает соглашение и расторгает брак. В случае отказа от утверждения соглашения супругам предоставляется срок, не превышающий шести месяцев, для подачи нового соглашения. Иск о расторжении брака утратит силу, если стороны не подадут в установленный срок нового соглашения либо судья вновь откажет в его утверждении.

Порядок осуществления родительских прав в случае раздельного проживания супругов может устанавливаться соглашением, которое также должно быть утверждено судьей. «Судья должен утвердить соглашение, если только он не придет к выводу, что оно недостаточно обеспечивает интересы ребенка или что волеизъявление родителей не было свободным» [5].

Гражданское процессуальное уложение Германии содержит норму, согласно которой заявление супруга для производства дела о расторжении брака по согласию сторон должно содержать «согласованные объяснения супругов по поводу того, что ходатайства о передаче права родительской заботы о ребенке в полном объеме или в части, а также об урегулировании общения родителей с ребенком не будут заявлены, поскольку супруги пришли к соглашению в вопросе о продолжении осуществления заботы о ребенке и об общении с ним...» (п. 2 абз. 1 § 630).

Родительская забота осуществляется родителями под свою ответственность, на благо ребенка и по взаимному согласию. В случае когда родители проживают раздельно и совместно осуществляют заботу о ребенке, каждый

из них вправе ходатайствовать перед семейным судом о передаче ему единоличного права на заботу о ребенке в части или полностью. Такое ходатайство подлежит удовлетворению, если нет возражений со стороны второго родителя и ребенка, достигшего 14-летнего возраста (абз. 1, п. 1 абз. 2 § 1671 Гражданского уложения Германии). Супруг, не являющийся вторым родителем, вправе принимать совместные решения по вопросам повседневной жизни ребенка по согласию с родителем ребенка (абз. 1 § 1687b ГУ Германии) [6].

Как правило, родительские права сохраняются за обоими родителями, которые сами или при посредничестве специальных консультантов, а то и адвокатов разрабатывают в каждом конкретном случае ту или иную модель общения с ребенком. Чаще всего ребенок остается постоянно жить у одного из родителей (в 80 % случаев – у матери), а другой бывший супруг забирает ребенка в установленные дни. Что касается уплаты алиментов на ребенка, то выплаты увеличиваются с его возрастом и, если ребенок учится в вузе, продолжают до достижения им 25-летнего возраста. Размеры определяет так называемая Дюссельдорфская таблица. Формально она имеет лишь рекомендательный характер, но в Германии почти всегда ориентируются именно на нее.

Следует отметить, что достаточно большой интерес вызывает роль суда и других социальных органов, участвующих в заключении Соглашения о детях и контролирующего его исполнение.

Так, в ст. 38 КоБС закреплена, что Соглашение о детях утверждается судом. В случае если один из родителей не выполняет условия соглашения, другая сторона может обратиться в суд по месту проживания бывшего супруга, который не выполняет свои обязанности или выполняет их ненадлежащим образом. Тогда обеспечивать принудительное исполнение условий заключенного соглашения о детях будет судебный исполнитель [1].

По законодательству Российской Федерации в случае если отсутствует соглашение между супругами по рассматриваемым вопросам, а также в случае если установлено, что данное соглашение нарушает интересы детей или одного из супругов, суд обязан: определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода; определить, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на их детей. Письменное соглашение о детях, заключенное вне суда, исполняется сторонами добровольно, а для обеспечения его принудительного исполнения подается иск о защите нарушенных родительских прав; после вступления судебного решения в силу на руки взыскателю выдается исполнительный лист.

Чтобы принудить к исполнению мирового соглашения, взыскатель получает исполнительный лист и предъявляет его в службу судебных приставов.

В соответствии с п. 2 ст. 100 Семейного кодекса Российской Федерации нотариальное соглашение об уплате алиментов само по себе является исполнительным документом [2].

Статьей 109 Семейного кодекса Украины закреплена, что развод супругов, которые имеют детей, происходит в судебном порядке по совместному заявлению супругов.

Бракоразводный процесс при таких обстоятельствах происходит в короткие сроки по сравнению с исковым производством по расторжению брака.

Суд расторгает брак, если будет установлено, что заявление соответствует действительной воле супругов и что после развода не будут нарушены их личные и имущественные права, а также права их детей. Суд выносит решение о разводе по истечении месяца со дня подачи заявления [3].

В законодательстве Финляндии содержатся нормы, по которым, если одновременно с подачей одним из супругов заявления о расторжении брака выдвигаются требования, касающиеся ребенка, рассмотрение дела начинается нотариусом. Второму супругу предоставляется возможность давать отзыв на заявление. Если требование, касающееся ребенка, не становится предметом спора, нотариус рассматривает дело до конца. В остальных случаях рассмотрение дела переходит к рассмотрению лагманом или судьей уездного суда. Согласно Закону о браке при рассмотрении дел о расторжении брака суд должен по собственной инициативе рассмотреть вопрос о том, как будет реализовано право ребенка на заботу, жилье и общение с родителями с учетом интересов ребенка.

Суд выносит решение на основании отдельного заявления или одновременно с рассмотрением заявления о расторжении брака. Суд может при необходимости вынести определение, касающееся задач попечителя, его прав и обязанностей, а также, если у ребенка два или несколько попечителей, принять решение о распределении их функций. Вынося решение, касающееся условий встреч и общения ребенка с одним из родителей, суд должен определить точные условия встреч и временного проживания ребенка у другого родителя. Суд должен принимать решение по делу прежде всего исходя из интересов ребенка. Если родители не пришли к единодушному мнению по всем вопросам и ребенок находится на попечении другого человека, а не своего родителя, а также если на основании ряда причин эту ситуацию следует считать обоснованной с точки зрения интересов ребенка, необходимо выяснить мнение самого ребенка и определить его желания, насколько это возможно с учетом возраста и уровня развития ребенка. Заслушивание мнения ребенка в суде возможно только с согласия самого ребенка, если очевидно, что это не принесет ему вреда. Суд должен запросить заключение органа опеки и попечительства, но только в случае, если оно необходимо для принятия решения по делу.

Пока дело находится в процессе судебного рассмотрения, суд может вынести временное определение о том, с кем должен жить ребенок, о праве встречаться и условиях встреч и временного проживания у одного из родителей. В особых случаях определение может касаться того, кому будет доверен уход и воспитание ребенка до того момента, пока по делу будет принято окончательное решение. Временное определение не может быть обжаловано. Оно действует до тех пор, пока суд не принимает окончательное решение.

Решение суда о праве на заботу или на общение с родителями либо о том, с кем ребенок должен жить, может быть исполнено немедленно, даже если оно не вступи-

ло в законную силу, если в решении не указано иначе. Утвержденное социальной комиссией соглашение или решение суда может быть изменено, если обстоятельства изменились после утверждения соглашения или вынесения решения или если для этого имеется какая-либо другая причина.

В США суды по семейным делам некоторых штатов, рассматривая критерий эмоциональной связи ребенка с каждым из родителей, отдают предпочтение родителю, который в наибольшей мере заботился о ребенке в период проживания единой семьей.

Решая вопрос, кто из родителей в наибольшей мере заботится о ребенке, суды сосредоточивают внимание на прямых родительских обязанностях.

Согласно текущему законодательству почти всех штатов матери и отцы имеют равное право на осуществление родительских прав после развода. Однако при определении вопроса, с кем будет проживать ребенок после развода, суды рассматривают критерий возраста и пола ребенка. Обычно предпочтение отдается матерям, если ребенок является малолетним или женского пола [4, с. 371].

Примечательно, что во Франции в деле о расторжении брака обязательно присутствие адвоката, который выступает от лица обоих супругов (либо адвокаты каждого из них). При наличии несовершеннолетних детей судья принимает решение о порядке осуществления родительской власти. Он может также принять решение доверить детей третьему лицу. Он также выносит постановление по поводу права на посещение и предоставления крова и определяет сумму расходов на содержание и воспитание детей, выплачиваемую тем из родителей, у которого они не проживают постоянно или который не осуществляет родительских прав. Согласно абз. 1 ст. 373 Гражданского кодекса Франции, решая любой вопрос о порядке осуществления родительских прав, судья может привлечь специалиста для проведения опроса общественности, целью которого является получение сведений о том, как живут и воспитываются дети. Утвержденное соглашение может быть изменено или дополнено судьей по заявлению родителей (одного из них) или органа прокуратуры, куда обратилось третье лицо [5].

По Гражданскому процессуальному уложению Германии при разводе родителей закон ставит во главу интересы детей. Если (бывшие) супруги не могут или не хотят сами договориться, с кем будет жить после развода ребенок, то решение принимает суд при участии ведомства по делам несовершеннолетних и экспертов-психологов. При этом учитываются различные аспекты: пол ребенка, к кому из родителей он больше привязан, где могут быть созданы лучшие условия – причем не только материальные – для его развития, кто до сих пор в первую очередь занимался его воспитанием. И, разумеется, чего хочет сам ребенок (его мнением начинают интересоваться уже с 4 лет) [6].

Заключение

Подводя итог проведенного исследования, необходимо отметить, что бракоразводный процесс в ряде стран напрямую связан с наличием Соглашения о детях между родителями ребенка, желающими расторгнуть свой брак.

Например, в Финляндии в тех случаях, когда одновременно с подачей заявления о расторжении брака выдвигаются требования, касающиеся ребенка, рассмотрение дела начинается нотариусом. Во Франции для расторжения брака супругам необходимо прийти ко взаимному согласию по данному вопросу, представив проект соглашения, определяющего последствия прекращения брачных отношений для их несовершеннолетних детей. Из абз. 2 ст. 232 Гражданского кодекса Франции следует, что судья вправе отказать в утверждении соглашения и не расторгнуть брак, если установит, что соглашение недостаточно защищает интересы детей. В случае отказа в утверждении соглашения, супругам предоставляется срок, не превышающий шести месяцев, для подачи нового. Гражданское процессуальное уложение Германии содержит норму (п. 2 абз. 1 § 630), согласно которой заявление о расторжении брака по согласию сторон должно содержать договоренность супругов по поводу родительской заботы о ребенке и общения с ним.

Таким образом, на основании вышеизложенного в целях дополнительной защиты прав и интересов несовершеннолетних детей видится возможным внести изменение в ст. 38 КоБС и закрепить на законодательном уровне обязанность супругов при подаче искового заявления о расторжении брака представлять в суде проект Соглашения о детях, которое позволит супругам свести к минимуму возможные спорные вопросы, связанные с воспитанием и содержанием детей, а также урегулировать свои родительские права и обязанности наиболее удобным для них и ребенка образом.

Данное изменение позволит супругам, расторгающим брак, в первую очередь думать о правах своих несовершеннолетних детей и возможности защитить их интересы, а не о своих личных интересах и желаниях, так как зачастую при расторжении брака супруги отстаивают исключительно свои личные права и обязанности, связанные с правовыми последствиями расторжения брака.

Список использованных источников

1. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье [Электронный ресурс] : 9 июля 1999 г., № 278-З : принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 24 окт. 2016 г. № 439-З // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
2. Семейный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : 29 дек. 1995 г. № 223-ФЗ : принят Государственной Думой 8 дек. 1995 г. : в ред. Федер. закона от 29 дек. 2017 г. № 438-ФЗ. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_76452/fbe4e6f32cee0f38d8df88a04775fe4e88464aa8/#dst100028. – Дата доступа: 13.05.2018.
3. Семейный кодекс Украины [Электронный ресурс] : 10 янв. 2002 г. № 2947-III : в ред. Закона от 19 дек. 2017 г. № 2249-VIII. – Режим доступа: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2947-14>. – Дата доступа: 13.05.2018.
4. Никитин, Д. Н. Зарубежный опыт договорного регулирования личных неимущественных отношений субъектов семейного права / Д. Н. Никитин // Молодой ученый. – 2013. – № 3. – С. 369–372.
5. Гражданский кодекс Франции [Электронный ресурс] : 21 марта 1804 г. : в ред. от 2 марта 2017 г. – Режим доступа: <http://www.wipo.int/wipolex/ru/details.jsp?id=17359>. – Дата доступа: 13.05.2018.
6. Гражданское процессуальное уложение Германии [Электронный ресурс]: 30 янв. 1877 г.: в ред. от 20 июля 2017 г. – Режим доступа: <http://zakoniros.ru/?p=20159>. – Дата доступа: 13.05.2018.