

Секция «Юриспруденция»

Отличия в правовом регулировании определения места жительства ребенка при раздельном проживании родителей по законодательству России и США

Вайнер Елена Семеновна

Студент

*Казанский (Приволжский) Федеральный университет, Юридический факультет,
Казань, Россия*

E-mail: vainere@mail.ru

В Российской Федерации вопрос об определении места жительства ребенка и порядка общения с ним решается в соответствии со ст. 64, 66 Семейного Кодекса Российской Федерации [n1]. Так, место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решение вопросов получения ребенком образования.

Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Таким образом, в Российской Федерации определяется «место жительства» ребенка. Разумеется, сегодня при определении «места жительства» ребенка определяется не только адрес, по которому он будет проживать, но фактически устанавливается главенствующая роль родителя, с которым проживает ребенок. Хотя де-юре права отца и матери при их раздельном проживании являются абсолютно одинаковыми. Таким образом, фактически имеется противоречие между тем, что закреплено в законодательстве, и тем, что происходит на практике.

Однако, по мнению П.В. Крашенинникова, «совместное осуществление родителями прав по законному представительству на практике подчас невозможно при раздельном проживании. Случается, что один из родителей проживает на значительном расстоянии от ребенка и участвует в его воспитании крайне ненавязчиво, ограничиваясь исполнением обязанностей по его содержанию. Тогда как волеизъявление этого лица как законного представителя ребенка бывает просто необходимо» [n2]. Действительно, в ряде случаев, для совершения ребенком каких-либо действий необходимо выражение согласия обоих родителей. Это, в частности, такие случаи как: эмансипация, перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет. Однако согласие родителя, фактически не принимающего участия в воспитании ребенка и проживающего по неизвестному для ребенка и второго родителя адресу, нередко довольно-таки сложно получить.

Иначе данный вопрос разрешается в ряде зарубежных государств. Так, на сегодняшний день во многих иностранных государствах действует механизм установления «опеки» одного из родителей над детьми в случае раздельного проживания отца и матери. Этот термин в Англии и США носит название “custody”. То есть, если в Российской

Федерации определяется «место жительства» ребенка, то во многих зарубежных государствах определяется какую роль в воспитании ребенка будет играть каждый из родителей. Вероятно, понятие «опеки» действительно адекватнее отражает сущность прав и обязанностей родителей при их раздельном проживании.

Проанализировав законодательство нескольких иностранных государств по данному вопросу, можно сказать, что «опека» обыкновенно подразделяется на несколько видов. Так, в штате Пенсильвания, США, где под опекой понимается законное право заботиться и контролировать ребенка, выделяют опеку физическую, юридическую и совместную.

Под физической опекой понимается обладание абсолютным контролем над ребенком. При этом один из родителей именуется полным опекуном, который контролирует ребенка более 50% времени, а второй из родителей именуется частичным опекуном, который имеет право на время забирать ребенка у постоянного опекуна, но проводит с ребенком менее 50% времени.

Под юридической опекой понимается право принятия основных решений, затрагивающих интересы ребенка, включающие вопросы медицины, религии и образования.

Наконец, под совместной опекой в Пенсильвании понимается совместная юридическая и/или физическая опека над ребенком, предполагающая частый и продолжительный контакт с обоими родителями [13].

Таким образом, при назначении одного из родителей юридическим опекуном над ребенком, он будет решать единолично все важнейшие вопросы, среди которых возможность вывоза ребенка за границу, не требующая согласия другого родителя, а также представительство интересов ребенка.

Таким образом, когда выносится решение об установлении опеки, выносится решение не только о месте проживания ребенка, но и о том, кто из родителей будет принимать важнейшие решения в жизни ребенка, кто будет представлять интересы ребенка, и необходимо ли будет согласие второго родителя на совершение каких-либо действий в отношении ребенка.

Вопрос о том, является ли предпочтительнее вынесение решения о «месте жительства ребенка», или вынесение решения о «родительской опеке», на наш взгляд, однозначного ответа не имеет. Однако к положительным моментам института родительской опеки, можно отнести примерное соответствие того, что закреплено в законодательстве и того, что складывается на практике. Также, плюсом данного института является отсутствие необходимости получения согласия от родителя, не участвующего в воспитании ребенка, согласия на ряд юридически значимых действий. Далее, введение данного института на территории РФ помогло бы избежать неточностей при исполнении на территории РФ решений судов иностранных государств. Принимая во внимание, что сегодня нередко имеет место проживание родителей в разных государствах, а также нередко встречается такое явление как родительский киднеппинг, этот аспект действительно является актуальным.

Литература

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. №1. Ст. 16.

2. Pennsylvania Rules of Court, Rule 1915.1 through 1915.25
3. Газета «Солидарность»: www.solidarnost.org

Слова благодарности

Выражаю благодарность профессорско-преподавательскому составу Казанского(Приволжского) Федерального университета и лично научному руководителю Низамиевой Ольге Николаевне за помощь в проведении научных исследований