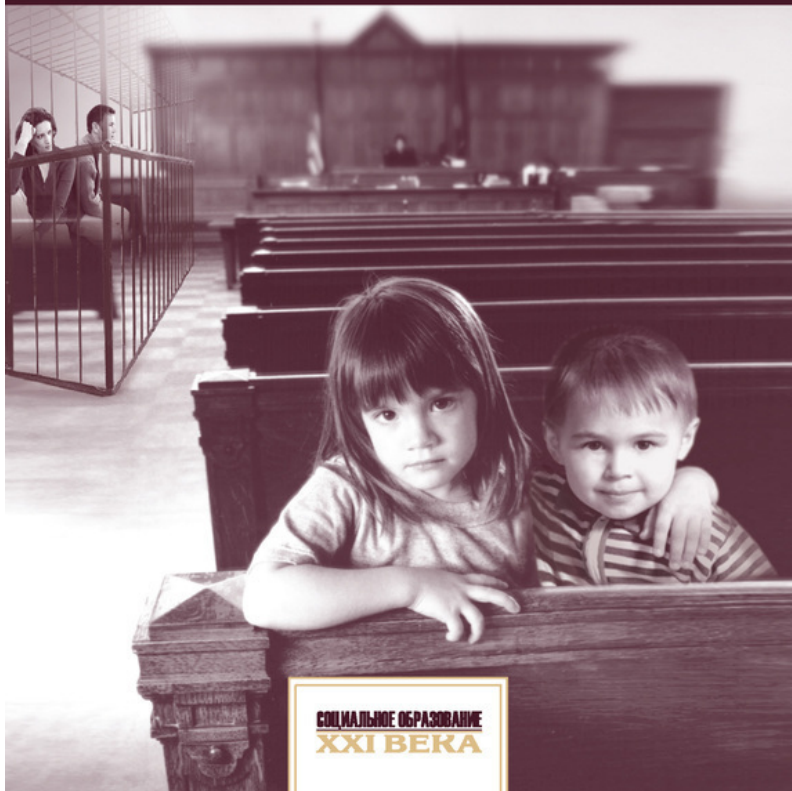


ЮВЕНАЛЬНОЕ ПРАВО

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ



СОЦИАЛЬНОЕ ОБРАЗОВАНИЕ
XXI ВЕКА

Коллектив авторов
Ювенальное право
Серия «Социальное
образование XXI века»

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=20106104

*Ювенальное право: учеб, пособие для вузов / отв. ред. В.С. Толстой,
Д.А. Сумской.: ПГСУ; Москва; 2015
ISBN 978-5-7139-0918-5, 978-5-7139-1263-5*

Аннотация

Настоящее учебное пособие подготовлено коллективом факультета юриспруденции и ювенальной юстиции Российского государственного социального университета в соответствии с программой для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция».

В пособии рассматриваются реалии и перспективы развития ювенального права как науки и учебной дисциплины, основы правового статуса несовершеннолетних, правовое положение несовершеннолетних по нормам отдельных отраслей материального права России, особенности ювенальной юстиции. Материал излагается на основе новейшего законодательства РФ с привлечением примеров из судебной практики. Представлены

теоретические воззрения по основным проблемам ювенального права.

Пособие предназначено для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов. Учебное пособие может быть также полезно студентам, обучающимся по направлениям подготовки «Социальная работа», «Педагогическое образование», «Психолого-педагогическое образование», «Психология» и «Организация работы с молодежью», а также юристам, социальным работникам, педагогам и психологам.

Содержание

Принятые сокращения	9
1. Нормативные правовые акты	9
2. Официальные издания	12
Ювенальное право: реалии и перспективы развития	13
Раздел I	27
Глава 1	27
§ 1. Понятие ювенального права	27
§ 2. Ювенальное право как наука и учебная дисциплина	34
Вопросы для самоконтроля	37
Глава 2	38
§ 1. Общее понятие правового статуса человека	38
§ 2. Правовое положение несовершеннолетних	52
Вопросы для самоконтроля	57
Глава 3	58
§ 1. Права и обязанности родителей и детей в истории семейного права в России	58
§ 2. Историческое развитие института опеки и попечительства в России	68
§ 3. История развития наследственных прав	77

детей в России	
§ 4. История развития уголовного законодательства об ответственности несовершеннолетних правонарушителей в России	80
Вопросы для самоконтроля	87
Раздел II	89
Глава 4	89
§ 1. Общая характеристика конституционно-правового положения несовершеннолетних	89
§ 2. Личные права и свободы несовершеннолетних	94
§ 3. Политические права несовершеннолетних	112
§ 4. Экономические, социальные и культурные права и свободы несовершеннолетних	121
§ 5. Обязанности несовершеннолетних	137
Вопросы для самоконтроля	144
Глава 5	145
§ 1. Гражданская правосубъектность несовершеннолетних	145
Конец ознакомительного фрагмента.	165

Ювенальное право: **учеб, пособие для вузов** **Ответственные редакторы** **В.С. Толстой, Д.А. Сумской**

*Посвящается 20-летию
Российского
государственного социального университета*

Министерство образования и науки российской Федерации
Российский государственный социальный университет

Рекомендовано

Министерством образования и науки РФ в качестве учебного пособия для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция»

Учебное пособие «Ювенальное право» разработано и издано в рамках научной школы академика Российской академии наук, ректора-основателя Российского государственного социального университета В.И. Жукова «РОССИЯ В ГЛОБАЛЬНОЙ СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ КООРДИНАТ: ИСТОРИКО-СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ КОМПАРАТИВИСТИКА»

Ответственные редакторы:

В.С. Толстой – доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки РФ:

Д.А. Сумской – доктор юридических наук, профессор.

Авторский коллектив:

А. Л. Анисимов, канд. юрид. н., профессор – гл. 8 (совместно с Л.Н. Анисимовым); Л.Н. Анисимов, канд. юрид. н., профессор, заслуженный юрист РФ – гл. 8 (совместно с А.Л. Анисимовым); И. А. Бурмистров, канд. юрид. н., доцент-гл. 15 (совместно с В. М. Лебедевым); В.М. Лебедев, – гл. 15 (совместно с И.А. Бурмистровым); Н.В. Ляшенко, канд. юрид. н., доцент – гл. 11; Е.И. Майорова, канд. юрид. н., доцент – гл. 10; С.Н. Махина, д-р юрид. н., профессор – гл. 9,13; Л.В. Прохорова, канд. филос. н., доцент – гл. 7; А.М. Рабец, д-р юрид. н., профессор, заслуженный деятель науки РФ – гл. 6; Л.Б. Ситдикова, д-р юрид. н., доцент – гл. 12; Д.А. Сумской, д-р юрид. н., профессор – гл. 4, 5; А.И. Толстая, канд. филос. н., доцент – гл. 3; В.С. Толстой, д-р юрид. н., профессор, заслуженный деятель науки РФ – введение, гл. 1, 2; С.Н. Чурилов, д-р юрид. н., профессор, заслуженный юрист РФ – гл. 14.

Рецензенты:

В. Е. Сафонов – доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой истории права и государства Россий-

ской академии правосудия;

Ю.Е. Ширяев – доктор юридических наук, профессор, проректор Московского государственного университета технологий и управления им. К.Г. Разумовского.

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Всеобщая декларация прав человека – Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г.

Конвенции о правах ребенка – Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах – Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г., принятый Генеральной Ассамблеей ООН

Международный пакт о гражданских и политических правах – Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., принятый Генеральной Ассамблеей ООН

Конституция РФ – Конституция РФ от 12 декабря 1993 г.

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс РФ

ГК РФ – Гражданский кодекс РФ

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс РФ **ЖК РФ** – Жилищный кодекс РФ

КоАП РФ – Кодекс РФ об административных правонарушениях

НК РФ – Налоговый кодекс РФ

СК РФ – Семейный кодекс РФ

ТК РФ – Трудовой кодекс РФ

УИК РФ – Уголовно-исполнительный кодекс РФ

УК РФ – Уголовный кодекс РФ

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс РФ

Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» – Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»

Федеральный закон «ио опеке и попечительстве» – Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»

Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» – Федеральный закон от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»

Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» – Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»

Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» – Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»

Федеральный закон «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, остав-

шихся без попечения родителей» – Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»

2. Официальные издания

БВС РФ – Бюллетень Верховного Суда РФ

Ведомости (СССР, РСФСР) – Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР)

Ведомости СНД и ВС (СССР, РСФСР, РФ) – Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ)

Вестник ВАС РФ – Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ
СЗ РФ – Собрание законодательства РФ

СПС «КонсультантПлюс» – справочная правовая система «КонсультантПлюс»

Ювенальное право: реалии и перспективы развития

В общественном сознании и праве с древнейших времен особое место занимает положение детей. Издавна им предписывалась обязанность почитать старших и выполнять все их указания, а родителям предоставлялось право передавать детей в подчинение (а иногда даже – в рабство) другим лицам. В последующие века появилась более развитая система норм, которая определяла правовое положение детей в обществе (в том числе – в семье). Указанные процессы происходили по всему миру и в истории России.

В XIX–XXI вв. идеи **ювенальной юстиции** и попытки их осуществления в деятельности государственных органов (в том числе правоохранительных) получили широкое распространение в мире¹.

Трактовка ювенальной юстиции в публикациях весьма неоднозначна. В *первой группе работ* авторы в рамках этого понятия анализируют главным образом внутригосударственные и международные нормы, регулирующие деятельность административных, судебных и пенитенциарных учре-

¹ См., например: Ювенальная юстиция в Российской Федерации: криминологические проблемы развития. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2006. – С. 472–554, 599–609.

ждений, касающуюся девиантного поведения несовершеннолетних². Во *второй группе работ* под названием ювенальной юстиции обсуждаются в основном социологические, криминологические и психологические проблемы отклоняющегося поведения несовершеннолетних, а также системы профилактики их безнадзорности и участия в правонарушениях³. К третьей группе можно отнести работы, в которых обсуждаются все названные выше области исследования, начиная от философских и социологических проблем формирования личности до предложений о создании ювенальных судов в современной России⁴.

Поводом для формирования положений ювенальной юстиции послужило наблюдение, согласно которому неблагоприятная обстановка в семье является причиной отклоняющегося, а затем – преступного поведения несовершеннолетних. Чтобы предотвратить наступление социально неблагоприятного поведения (и затем преступления) предлагалось ввести реабилитационные процедуры, имеющие целью ре-

² См., например: *Мельникова Э.Б.* Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: учеб, пособие. – М.: Дело, 2000; Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – М.: Юстицинформ, 2005; *Комарницкий А.В.* Основы ювенальной юстиции: учебник. – СПб.: Знание, 2010.

³ См., например: *Нагаев В.В.* Ювенальная юстиция. Социальные проблемы: учеб, пособие. – М.: Закон и право: ЮНИТИ-ДАНА, 2009.

⁴ См., например: Ювенальная юстиция в Российской Федерации: криминологические проблемы развития.

социализацию подростков, оказавшихся в неблагоприятной среде. При этом вне поля зрения оставалась компенсационная роль правосудия: вред, причиненный потерпевшему преступлением, чаще всего оставался возмещенным. На несовершеннолетнего причинителя вреда не возлагалась соответствующая обязанность. Судья в таких процедурах являлся инициатором и руководителем процесса воспитания, в котором участвовал ряд иных лиц.

На следующем этапе развития теоретических положений и практической деятельности органов ювенальной юстиции пришлось вернуться к репрессивной и компенсационной функциям правосудия в отношении несовершеннолетних. В это же время некоторые виды деятельности, выполнявшиеся под руководством судьи активистами и общественными формированиями, перешли к государственным органам, что дало повод говорить об огосударствлении ювенальной юстиции.

В связи с этим авторами публикаций и юристами-практиками обсуждается вопрос о том, в какой мере эффективна складывающаяся система ювенальной юстиции. Сомнения здесь вполне закономерны: фундаментальные причины отклоняющегося (в том числе преступного) поведения лежат не только в семейном и ином воспитании – они находятся гораздо глубже и пока вообще не обсуждаются в литературе, которая считает себя научной.

Имея благие намерения, авторы концепций ювенальной

юстиции ориентированы в основном на то, чтобы внушить несовершеннолетним понимание их широких прав и принять всевозможные меры к защите таких прав. Конечно, защита прав несовершеннолетних – важная задача. Однако не менее значима и другая цель: внушить несовершеннолетним, что у них имеется также широкий круг обязанностей, которые подлежат безусловному исполнению. Основным смыслом жизни заключается в том, чтобы служить своей семье, своим близким, обществу, в котором несовершеннолетний растет. Каждый человек должен с малых лет понимать и принимать к исполнению эту норму. Пока широкое правозащитное движение преуспело лишь в том, чтобы внушить обществу, особенно его малолетним гражданам, что у детей имеются права, которые все обязаны уважать и защищать. Показателен в этом смысле диалог, который состоялся в телеэфире с участием Президента РФ Д.А. Медведева. Одна из участниц сообщила мнение своего сына, который якобы утверждает: «Я все время учусь и учусь, а когда я жить буду?» Значит, учеба и труд – это, по его мнению, не жизнь.

Несимметричная воспитательная деятельность правозащитного движения ведет к тому, что несовершеннолетние граждане имеют слабое представление о своих обязанностях. Так, значительная их часть не знает своих обязанностей (либо сознательно игнорируют) беречь свое здоровье и не травить его курением и употреблением алкогольных напитков и наркотиков, учиться и участвовать в ведении общих дел се-

мы, не нарушать правил поведения в общественных местах, уважать право других людей на собственное достоинство и здоровье, не покушаться на имущественные права других лиц и т. д.

Данные статистики дают основания для подобных безрадостных выводов. В 2008 г. в органы внутренних дел за совершение правонарушений всего доставлено 928 219 подростков, из них в возрасте до 15 лет почти 500 тыс. человек. Следует учесть, что в поле зрения милиции попали далеко не все правонарушители. Ссылки, которые приводятся в ряде публикаций, что основными поставщиками в контингент правонарушителей являются дети, живущие без родителей или в неполных семьях, лишены оснований: в 2008 г. из общего числа попавших в поле зрения органов внутренних дел дети, не имеющие родителей или воспитывающиеся в неполных семьях, составили в общем 387 758 человек. Значит, значительное большинство из этого числа составляют лица, живущие в полной семье.

Эти цифры говорят сами за себя: общество должно не только защищать права и интересы детей, но и само защищаться от своих детей, совершающих противоправные действия.

Несовершеннолетние должны учитывать, что их права являются благом, производным от добросовестного исполнения ими своих обязанностей.

Показателен в этом смысле опыт проведения единого го-

сударственного экзамена. Как известно, он был введен с целью предоставить выпускникам школ из разных регионов равный доступ к высшему образованию в ведущих вузах страны. Между тем пресса пестрит сообщениями о нарушениях процедуры сдачи экзаменов: очень хочется и учащимся, и их родителям, и работникам школы получить доступ в вуз, не прилагая к этому адекватных усилий. В то время, как право на получение высшего образования производно от добросовестного исполнения учащимися обязанности учиться в средней школе, равно как и от поведения родителей и учителей. Невозможно построить эффективную систему контроля знаний выпускников средней школы, если хотя бы некоторая часть участников процесса обучения и управления образованием стремится с разных сторон проделать в ней лазейки.

На фоне скептического отношения к ювенальной юстиции в последние годы обсуждаются предложения о построении более широкой системы – **ювенального права**.

Положительная отличительная особенность ювенального права, судя по высказанным в литературе предложениям, заключается прежде всего в том, что оно стремится уйти от криминологической ориентации, которая присуща ювенальной юстиции и которая наряду с общесоциальными дисциплинами (социология, психология, педагогика и т. д.) ориентируется главным образом на анализ норм уголовного права и уголовного судопроизводства.

Ювенальное право предлагает сосредоточить усилия на целостном анализе всех отраслей законодательства, которые содержат нормы, определяющие права несовершеннолетних. В этом – безусловное положительное свойство предлагаемого подхода: в современной истории отношения с участием несовершеннолетних граждан получили развернутое правовое регулирование, причем не только во внутригосударственном масштабе, но и на международном уровне. Одним из свидетельств этому является прежде всего принятие Конвенции о правах ребенка.

Однако концепция ювенального права в современном исполнении сохраняет ориентации, выработанные ювенальной юстицией: всемерная охрана прав и интересов несовершеннолетних. Так, С.Т. Гаврилов, А.В. Заряев и В.Д. Малков утверждают, что «ювенальное право – это комплексная отрасль отечественной системы права, объединяющая юридические нормы, регулирующие общественные правоотношения, одной из сторон которых как минимум выступает ребенок (ювенальные правоотношения); формирующая правовой статус несовершеннолетнего как участника этих правоотношений; устанавливающая механизмы правовой защиты несовершеннолетних, а также определяющая полномочия и принципы деятельности системы органов и учреждений, направленной на реализацию и охрану прав и законных интересов несовершеннолетних (органов ювенальной юсти-

ции)»⁵. Л.Ю. Гольшева также констатирует: отличительной особенностью ювенальных правовых норм от норм других отраслей права (ювенальное право – уже отрасль! – *В.Т*) является то, что «они возникают в сфере защиты субъективных прав и интересов несовершеннолетних в связи с реализацией прав и свобод ребенка, а также исполнения обязанностей со стороны обязанных лиц при осуществлении государственной ювенальной политики»⁶.

Если исходить из того, что ювенальное право имеет ту же целевую ориентацию, которая сформировалась в теории ювенальной юстиции, – защита прав и свобод детей, – выделение ювенального права имеет мало смысла по ряду причин.

Во-первых, выделение правового положения ребенка среди других граждан не соответствует Конституции РФ. Согласно ее ч. 2 ст. 6 все имеют равные права и обязанности. И осуществлять свои права и обязанности несовершеннолетние могут не только по достижении возраста 18 лет (ст. 60). Согласно ст. 28 ГК РФ некоторые свои права граждане могут реализовывать самостоятельно начиная с шести лет.

Во-вторых, такая теоретическая установка и практика государственных органов могут создать искаженное представление у несовершеннолетних о своем участии в будущей (да

⁵ Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 15.

⁶ Гольшева Л.Ю. Российское ювенальное право: монография. – Ставрополь: Пресса, 2004. – С. 15.

и настоящей – несовершеннолетней) их жизни. Л.Ю. Голышева утверждает, что «создание ювенально-правовых норм обусловлено признанием со стороны государства детства как важного периода в жизни человека. Это влечет за собой установление приоритетной подготовки детей к жизни в обществе в сложных рыночных отношениях»⁷. Примечательно: в изложенном тезисе в сознание несовершеннолетнего гражданина закладывается неадекватное представление о жизни в любом обществе, а тем более в рыночных отношениях. Подготовка к взрослой жизни требует от ребенка упорного совершенствования своего характера, приобретения широкого круга знаний, уважения своих обязанностей перед обществом, аккуратного исполнения обязанностей перед другими гражданами и юридическими лицами. Если подготовка к жизни состоит в том, чтобы повседневно внушать детям, что их права и интересы являются приоритетными (как это делает современное правозащитное движение, а вслед за ним – педагогическая и юридическая литература), и при этом оставлять вне поля зрения их настоящие и будущие обязанности, то общество никогда не сможет решить своих проблем, ныне признанных первоочередными: модернизации производства, повышения производительности труда, преодоления коррупции, совершенствования образования, укрепления семьи, усиления ее воспитательной роли и др. В самом деле, если ребенок растет в окружении, в котором ему

⁷ Там же. – С. 23.

принадлежат только права, то став взрослым, а затем главой семьи, разве сможет он воспитывать своих детей в духе ответственного отношения к своим обязанностям в семье, коллективе, обществе?

Попытки представить ювенальное право как отрасль законодательства⁸ вообще малоубедительны. Сейчас можно говорить только о предложениях в этой области. Причем термины «отрасль», «система», «комплексная отрасль» и т. п. не спасают положение.

«Предмет регулирования ювенального права, – пишут авторы одного из учебников, – составляет не ребенок как таковой, а совокупность существующих общественных отношений, как минимум одной из сторон в которых выступает несовершеннолетний. Их круг составляют: условия и порядок обеспечения надлежащего статуса ребенка в отношениях, традиционно урегулированных профилирующими отраслями права (конституционным, финансовым, налоговым, семейным, гражданским, гражданско-процессуальным, трудовым, социального обеспечения, административным, уголовным, уголовно-исполнительным, уголовно-процессуальным и др.); личные неимущественные и имущественные, социально-экономические, политические отношения, в кото-

⁸ См., например: *Борисова Н.Е.* Развитие ювенального права в России. – М., 1999. – С. 79; *Большаева Л.Ю.* Указ. соч. – С. 21; Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 14; *Абрамов В.И.* Ювенальное право как отрасль современного российского законодательства // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. – 2008. – № 1 (1). – С. 86–90.

рых ребенку как их участнику противостоят взрослые; формы и порядок юридической ответственности несовершеннолетних в русле отношений, связанных со становлением и функционированием системы ювенальной юстиции... Очевидно, что круг указанных общественных отношений предельно разнороден. Единым началом в них выступает лишь один из субъектов – несовершеннолетний»⁹. С одной стороны, авторы утверждают, что круг общественных отношений (конституционных, финансовых, налоговых, семейных и др.), регулируемых гипотетическим ювенальным правом, весьма разнороден. С другой – их объединяет то обстоятельство, что одним из участников является несовершеннолетний. Однако тем самым не учитывается главное основание для деления норм по отраслям – свойства регулируемых правом отношений. Интересно было бы наглядно посмотреть, как авторы обсуждаемой концепции объединяют в единой отрасли нормы гл. 11 СК РФ о правах ребенка в семье с нормой ст. 19 УК РФ об ответственности детей за совершение некоторых видов тяжких преступлений.

Если допустить, что законодатель принял предложение о формировании отдельной отрасли – ювенального права – и решил в специальном акте регулировать отношения с участием несовершеннолетних, то в таком случае наряду с нормами ГК РФ о праве собственности следовало бы ввести комплекс норм о праве собственности несовершеннолетних,

⁹ Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 14.

наряду с нормами о договоре купли-продажи в ГК РФ надо было бы разработать правила о купле-продаже, в которой по меньшей мере одной из сторон является несовершеннолетний и т. д.

У сторонников выделения норм, касающихся отношений с участием несовершеннолетних, в отдельную отрасль права имеется еще один довод: в литературе сложилась точка зрения, согласно которой единство предмета и метода характерно не для всех отраслей права. Это касается, в частности, системы норм торгового, космического, информационного (компьютерного), морского, воздушного, горного, аграрного, экологического, лесного, жилищного права и некоторых других. «Все перечисленные (отрасли права. – *В.И*) относятся к так называемым комплексным отраслям российского права; они охватывают несколько сфер жизнедеятельности общества, не имея, как правило, единого метода правового регулирования. К этой же группе в полной мере можно отнести и ювенальное право»¹⁰. Данному аргументу придается преувеличенное значение. Во-первых, не все перечисленные группы норм имеют статус отраслей права, как, например, нормы торгового, воздушного, морского права. Во-вторых, некоторые названные группы норм сложились в советское время, когда в одном нормативном акте наряду с гражданско-правовыми отношениями регулировались и административные, вызванные необходимостью планировать

¹⁰ Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 13.

соответствующую деятельность перевозчиков. В современной России соответствующие группы отношений по традиции регламентируются отдельными нормативными актами. Однако сейчас в них отсутствуют нормы об издании административно-плановых актов. Названные системы норм не могут служить аргументом в пользу выделения ювенального права в качестве отдельной комплексной отрасли, потому что в советское время они регулировали узкую группу однородных отношений и связанное с ними планирование – административные отношения. Сейчас, в условиях свободного предпринимательства, названные комплексы норм нет оснований называть отраслями.

В настоящее время если и можно вести речь о выделении ювенального права в самостоятельную отрасль, то лишь в отдаленной перспективе, когда существенно изменится методология нормативной регламентации общественных отношений. Пока же имеется настоятельная необходимость формирования ювенального права как отрасли юридической науки и учебной дисциплины. **Ювенальное право** – междисциплинарная юридическая наука, которая исследует правоотношения с участием несовершеннолетних граждан и разрабатывает меры по развитию соответствующего законодательства.

Российский государственный социальный университет (далее – РГСУ) является одним из первых вузов России, в котором преподавание ювенального права ведется еще с

1998 г., а в 2004 г. в структуре Университета создана первая в стране кафедра семейного и ювенального права.

Авторский коллектив, состоящий из преподавателей факультета юриспруденции и ювенальной юстиции РГСУ, посвящает настоящее учебное пособие 20-летию Российского государственного социального университета.

Раздел I

Основы правового статуса несовершеннолетних

Глава 1

Общие положения ювенального права

§ 1. Понятие ювенального права

Ювенальное право в настоящее время может рассматриваться лишь как научная дисциплина. Нормы права, которые регулируют отношения с участием несовершеннолетних граждан, рассредоточены в большом количестве нормативных правовых актов. Они содержатся в Гражданском, Трудовом, Семейном, Уголовном, Уголовно-исполнительном кодексах и др., причем законодатель выделяет некоторые нормы, специально посвященные правовому положению несовершеннолетних и отношениям с их участием. Однако несомненное большинство норм касается всех граждан независимо от их возраста. В качестве примера можно привести

Гражданский кодекс РФ, который включает в себя правила о дееспособности лиц, не достигших возраста 18 лет, в то время, как большинство других норм ГК РФ регулирует отношения с участием всех граждан, в том числе малолетних.

В связи с этим современная законодательная техника не позволяет объединить нормы о правовом положении несовершеннолетних в едином акте. В настоящее время нет оснований говорить об отрасли ювенального права.

Ювенальное право в современных условиях – это отрасль науки, которая изучает множество норм, определяющих статус несовершеннолетних граждан и регулирующих отношения с их участием, принадлежащих к разным отраслям права. При этом пример с ювенальным правом не является исключительным: достаточно, в частности, назвать общую теорию права, которая исследует нормы, принадлежащие ко всему комплексу отраслей законодательства.

Предметом ювенального права являются правовые нормы, которые регулируют отношения с участием несовершеннолетних. В первую очередь здесь следует назвать правила, которые непосредственно относятся к лицам, не достигшим возраста 18 лет. В качестве примера можно назвать ст. 38 и 60 Конституции РФ, нормы гл. 11 СК РФ и др. Ювенальное право обязано исследовать также нормы, которые регулируют отношения с участием всех граждан, в том числе несовершеннолетних, в той мере, конечно, в какой они их касаются.

Если это множество норм объединено тем, что они явля-

ются предметом анализа одной научной дисциплины, то по данному критерию они тоже могут рассматриваться как система, несмотря на то, что она, конечно, не представляет собой отрасль в современном понимании этого термина.

Анализ системы норм – это выявление их собственного содержания, а также сравнительное рассмотрение норм, принадлежащих к разным отраслям. Цель такого анализа состоит, в частности, в том, чтобы оценить соответствие содержания норм из разных отраслей, в том числе согласование их с нормами, которые имеют большую юридическую силу. Например, соответствие постановлений Правительства РФ федеральному законодательству, федерального законодательства – Конституции РФ.

Целью ювенального права является также изучение опыта применения нормативных правовых актов самими участниками отношений, а также практики работы с несовершеннолетними учреждений муниципального управления, административных органов и суда.

Задачей такого анализа является определение направления совершенствования законодательства, регулирующего отношения с участием несовершеннолетних, а также отношений несовершеннолетних с муниципальными и государственными органами.

Общая цель анализа законодательства средствами ювенального права – в том, чтобы определить направления его совершенствования.

Основные задачи науки ювенального права можно определить следующим образом.

1. *Системный анализ норм, которые определяют права и обязанности детей в разных сферах общественных отношений.*

В настоящее время в решении этой задачи имеются проблемы, что отражается на содержании действующего законодательства. Например, ст. 43 Конституции РФ предусматривает право на обучение. Она также устанавливает, что образование обязательно. Вместе с тем в нормативных правовых актах не предусмотрена обязанность детей учиться. Они, соответственно, знают о наличии своего права на обучение, которым, по их мнению, можно пользоваться или которое можно игнорировать.

При этом у самих активных сторонников ювенального права есть проблемы с системным анализом законодательства. В качестве примера можно привести следующий пассаж: «Отечественное законодательство, как и международные акты, широко использует термин “несовершеннолетний” (малолетний, ребенок, молодежь). Дополнительные сложности создает тот факт, что законодатель, как правило, не считает нужным сформулировать четкое определение этого понятия для каждой отрасли права, вероятно, относя его к очевидным. Такую ситуацию можно наблюдать на примере источников гражданского, административного, трудового и ряда других отраслей законодательства. В то же вре-

мя в российском праве существуют отрасли законодательства, где дается трактовка указанного термина (например, в уголовном, семейном). Общим ориентиром для понимания несовершеннолетия в отечественном праве могли бы стать соответствующие положения Конституции, однако в главном законе страны они отсутствуют»¹¹. В связи с этим можно напомнить ст. 61 Конституции РФ, которая устанавливает, что граждане могут осуществлять свои права и обязанности по достижении ими возраста 18 лет. Да и упрек в адрес гражданского законодательства лишен оснований. Как известно, ст. 21 ГК РФ предусматривает, что дееспособность граждан в полном объеме возникает по достижении ими возраста 18 лет – с этого времени гражданин признается совершеннолетним.

2. Разработка предложений не только о признании и защите прав несовершеннолетних, но и об установлении их обязанностей.

В настоящее время в этом отношении наблюдается явная диспропорция. В качестве примера можно привести семейное законодательство: гл. 11 СК РФ устанавливает только права детей в семье. Таким образом, получается, что у них нет обязанности обслуживать себя, уважать интересы других членов семьи, беречь семейное имущество, участвовать в ведении совместного хозяйства, прилежно учиться, соблюдать

¹¹ Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 10–11.

правила поведения в общественных местах и т. д. Если дети не знают об этих своих обязанностях, не обучены навыкам их исполнения, можно констатировать печальную истину, что они не готовы к взрослой жизни.

3. Разработка мер ответственности несовершеннолетних за неисполнение ими своих обязанностей в семье и учебном заведении.

В настоящее время в основном дебатироваться вопросы ответственности несовершеннолетних при выявлении участия их в состоявшихся преступлениях. Однако главное место занимают проблемы защиты прав детей. Уже сейчас активно формируется сеть уполномоченных по правам ребенка. В последние годы все чаще поднимается тема насилия над детьми в семье. Тем не менее всякое общество для укрепления правопорядка, повышения эффективности производственной деятельности, развития производительных сил, охраны среды обитания должно совершенствовать систему обязанностей. Причем начинать эту работу надо с воспитания детей.

Парадоксальность ситуации состоит в том, что у родителей и лиц, их заменяющих, нет возможности воздействовать на ребенка. Такие возможности появляются у органов, которые занимаются профилактикой безнадзорности и правонарушений. Однако у этих государственных органов такие возможности появляются в отношении детей: уже употребляющих наркотические средства или психотропные вещества

без назначения врача либо употребляющих одурманивающие вещества, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе; уже совершивших правонарушение, влекущее применение мер административного взыскания; уже совершивших общественно опасное деяние и не подлежащих уголовной ответственности в связи с недостижением возраста, с которого наступает уголовная ответственность, или вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством (ст. 5 Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»). Согласно УК РФ в отношении детей, достигших возраста 14 лет, правоохранительные органы могут начать уголовное преследование, если они совершили: убийство (ст. 105), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112), похищение человека (ст. 126), изнасилование (ст. 131), насильственные действия сексуального характера (ст. 132), кражу (ст. 158), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162) и другие тяжкие преступления (ст. 19). Однако меры воздействия (порой достаточно жесткие) в отношении детей родители должны иметь право применять еще до совершения перечисленных правонарушений.

Представляется противоречивой ситуация, предусмотренная ст. 20.22 КоАП РФ: появление в состоянии опьянения несовершеннолетних в возрасте до 16 лет на улицах,

стадионах, в скверах, парках, транспортном средстве общего пользования и других общественных местах влечет наложение административного штрафа на родителей или иных законных представителей несовершеннолетних в размере от 300 до 500 руб. Получается такая ситуация, что у самих несовершеннолетних нет обязанности вести себя достойно в общественных местах и не совершать действия, перечисленные в ст. 20.22 названного Кодекса. Родителям не дано права наказывать свое чадо за недостойное поведение, однако самих родителей наказывать в случае недостойного поведения их детей можно.

Таковы общие положения и особенности ювенального права в современных условиях.

§ 2. Ювенальное право как наука и учебная дисциплина

Построение системы ювенального права – задача отнюдь не тривиальная.

Дело в том, что большинство отраслей российского законодательства содержит правила, касающиеся несовершеннолетних. Даже налоговое законодательство исходит из того, что его нормы распространяются и на несовершеннолетних граждан, когда они являются плательщиками налогов на имущество, которое находится у них в собственности, а также в ряде иных случаев. При этом ювенальное право яв-

ляется не самостоятельной отраслью права, а междисциплинарной юридической наукой, которая исследует правоотношения с участием несовершеннолетних граждан и разрабатывает меры по развитию соответствующего законодательства.

Выработанная **ювенальным правом как юридической наукой** совокупность знаний о правовом положении несовершеннолетних составляет ее содержание.

Анализ юридической литературы, посвященной ювенальному праву, позволяет делать вывод о том, что существуют **два подхода к раскрытию содержания ювенального права как науки.**

Особенность *первого подхода* заключается в том, что наука ювенального права ставит своей задачей изучение отраслевых норм, определяющих права и обязанности несовершеннолетних в отдельных сферах общественной жизни, при котором предпочтительным является анализ соответствующих норм по отраслям. Такой подход направлен на оценку полноты норм каждой отрасли, определяющих правовое положение несовершеннолетнего, надежность обеспечения механизма самозащиты его прав и ответственности, а также эффективность процедур, предусмотренных процессуальным законодательством.

В данном учебном пособии реализован *второй подход* к решению рассматриваемой задачи. Он предполагает, что содержание ювенального права как науки можно условно раз-

делить на три части. Первая часть включает в себя *основы правового статуса несовершеннолетнего* – понятие и предмет ювенального права, ювенальное право как наука и учебная дисциплина, правовое положение человека в теории права, правовое положение несовершеннолетних в истории России.

Ко второй части относится *правовое положение несовершеннолетних, система их прав и обязанностей* на базе совместного рассмотрения норм отраслей материального права – конституционного, гражданского, семейного, трудового, административного и уголовного. Также здесь характеризуются условия ответственности несовершеннолетних за нарушение обязанностей согласно нормам соответствующих отраслей права.

И наконец, третья часть – *ювенальная юстиция* – регламентирует порядок применения норм об ответственности несовершеннолетних на основе правил административного, гражданского и уголовного процесса.

Ювенальное право представляет собой также специальную **учебную дисциплину**. Основное содержание этой дисциплины – изучение действующего международного и отечественного законодательства и практики его применения в сфере обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетних.

При рассматриваемом нами подходе учебный курс ювенального права также должен включать в себя три *раздела*:

- 1) основы правового статуса несовершеннолетнего;
- 2) правовое положение несовершеннолетних по нормам отдельных отраслей материального права России;
- 3) ювенальная юстиция.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое ювенальное право?
2. В чем особенности системы ювенального права как науки?
3. В чем особенности системы ювенального права как учебной дисциплины?

Глава 2

Правовое положение человека в теории права

§ 1. Общее понятие правового статуса человека

Проблемы правового положения человека в общей теории права привлекают все более пристальное внимание российских исследователей. Данное обстоятельство обусловлено тем, что в современной России кардинально изменилось отношение общества и государства к отдельному человеку, его правам и свободам. Однако публикации по этой теме свидетельствуют также, что среди авторов имеются существенные расхождения по ряду позиций.

Прежде всего отметим, что термины «правовое положение», «правовой статус» и «статус» используются в самых разных значениях – правовое положение расчетных обязательств¹², правовое положение имущества¹³, правовое поло-

¹² См., например: *Сморodinский Е. А.* Гражданско-правовое положение расчетных обязательств и контрольные функции правоохранительных органов: автореф. дисс. канд. юрид. наук. – СПб., 2003.

¹³ См., например: *Семенова А. М.* Правовое положение имущества органов му-

жение капитана судна¹⁴, статус психолога и педагога в уголовном судопроизводстве¹⁵ и т. д. Как видим, указанные термины используются для характеристики и объектов прав, и субъектов. При этом и в общей теории права одни авторы говорят о правовом положении, другие – о правовом статусе субъектов права, а третьи – о правосубъектности. Еще одна группа авторов считает, что указанные термины могут быть использованы как взаимозаменяемые¹⁶. Конечно, такая точка зрения вполне допустима, несмотря на то, что она дополнительно создает определенные трудности.

Носителями статуса (правового положения) принято считать «каждого», «человека», «гражданина», «личность». Первые два термина можно считать синонимами, потому что закон, в первую очередь Конституция РФ, говоря о каждом, имеет в виду каждого человека. Несмотря на то что ч. 2 ст. 19

ниципального образования // Конституционные гарантии правового статуса личности в России: теория и практика: матер. межвуз. науч. – практ. конф. – Чебоксары: Изд-во Чуваш, ун-та, 2006. – С. 205–209.

¹⁴ См., например: *Смотряева Н.П.* Правовое положение капитана судна при осуществлении функций органа дознания // Научные труды Московского гуманитарного университета. – М.: Изд-во Моек, туманит, ун-та, 2006. – Вып. 67. – С. 20–26.

¹⁵ См., например: *Матвеев С.В.* Актуальные проблемы правового статуса психолога и педагога в уголовном судопроизводстве по делам несовершеннолетних // Российский судья. – 2002. – № 3. – С. 12–14.

¹⁶ См.: *Воеводин Л.Д.* Юридический статус личности в России: учеб. пособие / отв. ред. Н.А. Богданова. – М.: Изд-во МГУ: ИНФРА-М: Норма, 1997. – С. 28; *Басик В.П.* Эволюция понятия «правовой статус человека и гражданина» в российской правовой науке // Право и политика. – 2003. – № 5. – С. 10–17.

Конституции РФ гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина, в самом Основном законе заложено неравенство статусов представителей этих двух множеств. Дело в том, что некоторые права предоставлены каждому, а некоторые – только гражданам. Согласно Конституции РФ каждый имеет право на жизнь (ст. 19), свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), неприкосновенность частной жизни (ст. 23), возможность определять и указывать свою национальную принадлежность (ст. 26) и т. д., однако ряд прав при этом может принадлежать только гражданам: собираться мирно, проводить собрания, митинги и демонстрации (ст. 31), участвовать в управлении делами государства, избирать и быть избранными (ст. 32), иметь в частной собственности землю (ст. 36). Обязанности также несут не все индивиды: каждый обязан платить налоги и сборы (ст. 57), сохранять природу и окружающую среду (ст. 58), а вот защита Отечества является долгом и обязанностью лишь граждан (ст. 59).

Что касается правового положения личности, то здесь ситуация тоже не вполне прозрачна. Дело в том, что понятие личности носит междисциплинарный характер (оно рассматривается в психологии, социологии, политологии и других науках). Общеизвестно, что личностью не рождаются, ею становятся. Личность формируется в результате развития человека в социуме. Значит, в первое время после рождения личности еще нет. Личность приобретает статус по достижении некоторого уровня развития, по мере социализации,

усвоения общественных ценностей и норм поведения. Тем не менее ст. 64 Конституции РФ устанавливает, что положения гл. 2 составляют «основу правового статуса личности» в Российской Федерации. Отсюда следует вывод, что, исходя из содержания иных норм этой главы Конституции, в данной статье личность – это каждый человек независимо от его возраста и уровня развития, т. е. со времени его рождения.

В теории права принято считать, что содержание **правового статуса человека** составляют его права и обязанности. **В.М. Сырых** полагает, что правовой статус – это «совокупность прав, свобод и обязанностей, которыми обладает личность в соответствии с действующими нормами международного и внутреннего права»¹⁷. Эта точка зрения преобладает в литературе¹⁸.

Близка к рассмотренной и позиция **Е. А. Лукашевой**, которая включает права и свободы в качестве элемента правового статуса, причем, по ее мнению, имеются в виду «не

¹⁷ *Сырых В.М.* Теория государства и права: учебник. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юстицинформ, 2004. – С. 475.

¹⁸ См. например: *Садина О.В.* Общий, специальный и индивидуальный правовые статусы личности // Социальные и гуманитарные исследования: традиции и реальность: межвуз. сб. науч. тр. – Вып. IV. – Саранск, 2005. – С. 70–71; *Витрук Н.В.* Общая теория правового положения личности. – М.: Норма, 2008. – С. 24, 297–304; Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – 4-е изд. – М.: Зерцало, 2009. – С. 371–372; *Цветков А.О.* Современный подход к пониманию правового статуса личности // Подходы к решению проблем законодательства и правоприменения: сб. науч. тр. адъюнктов и соискателей. – Вып. 16. – Омск, 2009. – С. 25–32.

только основные (конституционные) права, но и весь комплекс прав, вытекающих из законов (внутригосударственных и международных)»¹⁹. В другом месте она констатирует: «В правовой статус личности включается все многообразие прав, охватывающих самые разные стороны его деятельности», а далее перечисляет некоторые из таких прав²⁰.

Л.Д. Воеводин называет **правовое положение человека и гражданина**, установленное Конституцией РФ, «основами правового положения личности», потому что их содержание определяется Основным законом. Он полагает, что содержание правового положения не исчерпывается конституционными нормами, так как по нормам Конституции РФ нельзя в полной мере судить о социальном статусе членов общества, отражением которого и являются основы. Нормы Конституции нуждаются в конкретизации и развитии в законах, прежде всего на уровне федерального законодательства, а также в отдельных случаях – и в законах субъектов РФ. Правовое положение в целом носит объективный характер. Его содержание не зависит от воли и сознания отдельной личности и даже сколько-нибудь обширной группы людей²¹.

В литературе принято считать, что человек может иметь

¹⁹ Права человека: учебник / отв. ред. Е.А. Лукашева. – М.: ИНФРА-М: Норма, 1999. – С. 96.

²⁰ См.: Проблемы общей теории права и государства: учебник / под ред. В.С. Нерсесянца. – М.: ИНФРА-М: Норма, 1999. – С. 232–233.

²¹ См.: Воеводин Л.Д. Указ. соч.

несколько статусов.

Как отмечено выше, В.М. Сырых констатирует, что правовой статус человека определяется нормами международного и внутреннего права. В соответствии с этим он различает: *международно-правовой статус личности*, который образуют права и обязанности, закрепленные нормами международного права; *конституционно-правовой статус*, который основывается на правах, свободах и обязанностях личности, закрепленных Конституцией РФ; *отраслевой статус*, который составляют права, свободы и обязанности, предусмотренные в нормах отдельных отраслей права; *специальный статус*, характерный для отдельных слоев и социальных групп общества; *индивидуальный статус*, который личность приобретает при вступлении в конкретные правоотношения либо который она способна реально приобрести в ходе активного участия в делах общества и государства²².

В принципе теоретически возможно выделение таких статусов, как это делает В.М. Сырых и другие авторы. В частности, виды статусов человека подробно рассматривает Н.В. Витрук²³.

Принимая, однако, такую точку зрения, нельзя не учитывать некоторые обстоятельства. Общепризнанные нормы международного права в ряде случаев являются и неотъем-

²² См.: Сырых В.М. Указ. соч. – С. 476–478.

²³ См.: Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. – С. 255–304.

лемой частью права внутригосударственного. Аналогичным образом ряд прав, установленных в гл. 2 Конституции РФ, названы также в ст. 150 ГК РФ. В связи с этим встает вопрос: к какому виду относится соответствующий статус личности – международно-правовому, конституционному или гражданско-правовому? Далее, при определении понятия, которое имеет юридическое значение, исходными следует считать положения законодательства, прежде всего Конституции РФ. Ее ч. 2 ст. 19 предусматривает, что государство гарантирует равенство прав человека и гражданина независимо от ряда обстоятельств, в том числе от имущественного и должностного положения. Эта норма исключает признание по меньшей мере специального и индивидуального правового статуса.

Если сравнить фактическое правовое положение отдельных субъектов, то на первый взгляд можно сделать вывод, что у разных людей оно существенно различно. Достаточно сравнить статус новорожденного и совершеннолетнего, гражданина и иностранца, безработного и ответственного должностного лица и т. д. Объяснение такого кажущегося различия состоит в том, что отдельные составляющие из комплекса прав и обязанностей, принадлежащих субъекту, находятся в разном состоянии. Большинство прав и свобод, установленных в гл. 2 Конституции РФ, принадлежат каждому человеку от рождения, а вот право проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия (ст. 31), право участ-

воваться в управлении делами государства (ст. 32) и др. появляются у человека только при условии, что он приобретает гражданство. Причем для того чтобы он мог реально совершать действия по управлению делами государства, требуется наступление и других условий. Прежде всего гражданин должен достичь совершеннолетия. Для занятия некоторых должностей устанавливается еще более высокий возрастной ценз. В ряде случаев государственные должности могут занимать лишь лица, получившие необходимое образование, а для совершения непосредственно юридически значимых действий в качестве управленца гражданин должен быть избран или получить соответствующее назначение.

В связи с этим возникает вопрос: возникают ли субъективные права и обязанности до наступления названных выше (и других аналогичных) юридических фактов? Общая теория права давно столкнулась с этой проблемой.

С.Ф. Кечекьян утверждал, что из нормы права для лица может следовать четыре сменяющие друг друга *возможности поведения: общая правоспособность, специальная правоспособность, субъективное право*, а также еще не осуществленное в конкретном правоотношении (право на труд, на образование и др.) *субъективное право*, возникающее в конкретном правоотношении²⁴. Согласно этой точке зрения у субъекта имеется не только общая, но и специальная пра-

²⁴ См.: Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. – М.: Изд-во АН СССР, 1958. – С. 19, 31–34, 63.

воспособность. Такая интерпретация не соответствовала законодательству по крайней мере того периода, когда формулировалась указанная точка зрения: специальной правоспособностью обладали только юридические лица, но у них не было общей правоспособности. У граждан же была только общая правоспособность. Остается также непонятным, что такое «субъективное право, не осуществленное в конкретном правоотношении». Как бы то ни было, С.Ф. Кечекьян признавал, что субъективное право проходит несколько стадий в своем развитии.

Подход, предложенный С.Ф. Кечекьяном, воспринял Н.В. Витрук, который полагает, что права и обязанности в своей динамике проходят разные стадии проявления²⁵. В зависимости от стадии, в которой они находятся, он делит их на две группы. «Первую группу составляют права, которые вытекают из закона для личности непосредственно. Эти права для личности выступают сразу *6 стадий обладания*» (свободы слова, уличных шествий и демонстраций и т. д.). Вторая группа – «права и обязанности, которые до момента приобретения личностью проходят особую стадию, предшествующую стадии обладания». Эту стадию Н.В. Витрук называет *стадией общего состояния* (это касается прав собственно-

²⁵ См.: Витрук Н.В. Субъективные права советских граждан и их развитие в период строительства коммунистического общества: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Киев, 1963. – С. 6–8; *Он же*. Стадии проявления прав советских граждан // Вестник Киевского университета. Сер. «Право». -1968. – № 9. – С. 63–69; *Он же*. Общая теория правового положения личности. – С. 314–317.

сти, наследования, авторства)²⁶. Не вдаваясь в обсуждение точки зрения Н.В. Витрука по существу, надо учесть, что автор (как и С.Ф. Кечекьян до него) тоже признает несколько стадий в развитии субъективного права.

Заметим, что, во-первых, права и свободы человека появляются у него в связи с вполне конкретным фактом – его рождением, вследствие чего он сразу состоит во вполне конкретных правоотношениях с широким кругом других субъектов, обязанных не нарушать его права. Во-вторых, возможности, которые возникают у субъекта прав и свобод в свете интерпретаций, изложенных выше (С.Ф. Кечекьян, Н.В. Витрук), отнюдь не потенциальные, а вполне реальные – они поддаются нарушениям, а значит, и защите правоохранительными органами.

Основание для изложенных точек зрения состоит в том, что в ряде случаев права и обязанности с самого начала возникновения не могут быть осуществлены (права) или не подлежат исполнению (обязанности). К ним относятся, например, право участвовать в управлении делами государства либо обязанность защищать Отечество. Вряд ли корректно называть их потенциальными.

Потенциальные – значит те, которые еще не существуют, но при определенных условиях могут возникнуть. Значит, они существуют реально, при определенных условиях могут

²⁶ См.: *Витрук Н.В.* Общая теория правового положения личности. – С. 314–315.

быть нарушены, а потому поддаются защите. С наступлением определенных фактов (юридических) или последовательности таких фактов права могут быть реализованы, а обязанности подлежат исполнению.

При указанных выше обстоятельствах более точным будет утверждать, что права и обязанности, возникнув, до определенного момента могут оставаться в пассивном состоянии, а затем при наступлении известных обстоятельств переходят в активное состояние. Вопрос о *пассивных* и *активных нравах и обязанностях* имеет значение не только при анализе соотношения правоспособности и субъективного права. Он возник при анализе процесса исполнения сложных обязательственных правоотношений по гражданскому законодательству. Тогда было установлено, что ряд прав и обязанностей в соответствующих правоотношениях, возникнув, например, при заключении договора (либо по иному основанию), вначале, до наступления согласованного срока исполнения встречной обязанности, либо до состоявшегося нарушения, либо до предъявления претензии либо иных фактов, не могут быть осуществлены. Например, покупатель в соответствии с содержанием договора купли-продажи сразу после его подписания получает право его расторгнуть, потребовать замены переданной ему вещи, взыскать убытки и неустойку (как это предусмотрено в законе и договоре). Однако осуществить свои права он может лишь в случае, если продавец передал ему вещь, не соответствующую заключен-

ному соглашению (некачественную либо некомплектную). И в таком случае продавец становится обязанным передать вещь с наступлением согласованного срока либо после получения денег в порядке ее оплаты (когда это предусмотрено договором). В рассмотренном случае обязанность продавца из пассивного состояния переходит в активное.

Некоторые права участников прекращаются, так и не будучи реализованными. Если в приведенном примере участники исполнили все свои обязанности без нарушений (т. е. вещь передана своевременно и с соблюдением всех условий по качеству и количеству, контрагент оплатил полученную вещь в полном объеме и в установленный срок), то тем самым погашаются также и права сторон на взыскание санкций, предусмотренных на случай нарушений²⁷. Подобная интерпретация развития правоотношений согласуется с тем подходом, который предложил С.Ф. Кечекьян, как это описано выше.

Права и обязанности в составе статуса человека и гражданина возникают с момента рождения в полном объеме. Их перечень определен в Конституции РФ. Он достаточно широк, вместе с тем его нельзя считать исчерпывающим. В процессе развития системы отношений в обществе возможно появление естественных прав и обязанностей, не зафиксиро-

²⁷ См.: Толстой В.С. Содержание относительных правоотношений // Советское государство и право. – 1969. – № 3. – С. 128–130; *Он же*. Исполнение обязательств. – М.: Юридическая литература, 1973. – С. 184–187.

рованных в Конституции и международных правовых актах. Как известно, Конституция РФ устанавливает (ч. 1 ст. 55), что перечисление в ней основных прав и свобод не должно рассматриваться как отрицание или умаление других прав и свобод.

Совокупность прав и обязанностей, как активных, так и пассивных, составляет *содержание статуса (правового положения) личности*. Статус у человека один. Его содержание определяется нормами естественного права, которые получили выражение и конкретизацию в ряде актов международного права – Всеобщей декларации прав человека, Конвенции о правах ребенка и др. Конституции ряда современных государств восприняли основные нормы международных документов. К числу таких конституций относится и Основной закон РФ. Система норм получила развитие (в сравнении с Конституцией РФ) в широком и многоуровневом законодательстве.

Каждый человек с рождения находится в этой системе. По мере взросления он включается в отдельные подсистемы общественных отношений, в связи с чем он приобретает те или иные статусные позиции. Вначале он – субъект семейных отношений, обладающий набором прав по отношению к родителям и другим членам семьи. Придя в дошкольное учреждение, он приобретает ряд прав и обязанностей к этому учреждению, а также к его персоналу. Его статус приобретает дополнительные свойства в связи с поступлением в школу и

т. д. На этом этапе можно говорить о его статусе несовершеннолетнего. Со вступлением в брак или получением эмансипации тот же гражданин оказывается в правовом положении эмансипированного либо несовершеннолетнего супруга. Еще позднее он может стать индивидуальным предпринимателем, акционером, членом товарищества собственников жилья, судьей, депутатом Государственной Думы РФ и т. д. В теории права принято считать, что в каждой из этих ситуаций он имеет соответствующий статус. В таком случае подобных статусов оказывается достаточно много. Более того, индивид приобретает несколько и даже много статусов в зависимости от своей активности.

Фактически у индивида один статус. Его содержание определяется нормами естественного права и сформированной на его основе системой позитивного права. Он с рождения имеет естественные права и обязанности, предусмотренные в международных актах и конституции своей страны. Он может приобрести некоторые имущественные права и обязанности в активном состоянии сразу со времени рождения (например, приобрести право собственности в порядке наследования или вследствие дарения). Иные его права переходят из пассивного состояния в активное позднее, в зависимости от его возраста, активности, избранных направлений деятельности и других обстоятельств.

§ 2. Правовое положение несовершеннолетних

Понятие «правовой статус ребенка» в современной литературе до настоящего времени остается неразработанным²⁸. Впрочем, буквально в последнее время, судя по публикациям, это понятие привлекает к себе все более пристальное внимание исследователей²⁹.

Исходным пунктом для его определения служит выяснение содержания таких терминов, как «ребенок», «несовершеннолетний». Основой для этого может быть ст. 60 Конституции РФ, а также ст. 21 ГК РФ, п. 1 ст. 54 СК РФ, ст.

²⁸ См.: *Нечаева А.М.* Семейное право: актуальные проблемы теории и практики. – М.: Юрайт, 2007. – С. 280.

²⁹ См., например: *Бутько О.В.* Правовой статус ребенка: теоретико-правовой анализ: автореф. дне... канд. юрид. наук. – Краснодар, 2004; *Темникова Н.А.* Особенности семейно-правового статуса ребенка // Вестник Омского юридического института. – 2005. – № 3 (03). – С. 38–43; *Беседкина Н.И.* Правовое регулирование статуса ребенка в Российской Федерации // Государство и право. – 2006. – № 11. – С. 44–51; *Савельева Н.М.* Правовое положение ребенка в Российской Федерации: гражданско-правовой и семейно-правовой аспекты / науч. ред. В.Д. Рузанова. – Самара: Универс-групп, 2006; *Беспалов Ю. Ф.* Семейно-правовое положение ребенка в Российской Федерации. – Владимир: Атлас, 2008; *Невинский В.В.* Правовой статус личности: сравнительно-правовой анализ Конституции РФ и Всеобщей декларации прав человека // Российский юридический журнал. – 2009. – № 5 (65). – С. 75–82; *Рогова М.И.* Конституционно-правовой статус ребенка в Российской Федерации // Современное право. – 2009. – № 6. – С. 18–21.

1 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» и ст. 3 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации». Данное понятие определяют также некоторые законы субъектов РФ, например: в ст. 1 Закона Воронежской области от 1 июля 1999 г. «О защите прав ребенка на территории Воронежской области», в ст. 1 Закона Ивановской области от 24 апреля 1997 г. «О защите прав ребенка», в ст. 1 Закона Костромской области от 5 ноября 1998 г. «О гарантиях прав ребенка в Костромской области», в ст. 1 Закона Тульской области от 25 июня 1998 г. «О защите прав ребенка» и др., как об этом сообщает Н.М. Савельева³⁰. Позиция российского законодательства соответствует ст. 1 Конвенции о правах ребенка, предусматривающей, что ребенок – человеческое существо до достижения 19-летнего возраста, «если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее».

Таким образом, вполне однозначно можно утверждать, что в Российской Федерации ребенок – любое лицо, не достигшее возраста 18 лет.

В четком определении законодателя нуждается нижняя возрастная граница, с которой можно говорить о человеке как субъекте права. Приведенные выше определения дают основания полагать, что субъектом права человек становится с момента своего рождения. Однако такое утверждение нуждается в уточнении. Конвенция о правах ребенка прини-

³⁰ См.: Савельева Н.М. Указ. соч. – С. 9.

малась с учетом положений Женевской декларации прав ребенка 1924 г. Эта Декларация предусматривала, что «ребенок ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения». В российском законодательстве это правило учтено в п. 1 ст. 1116 ГК РФ, который включает неродившихся в состав наследников «граждан, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства». В то время, как ч. 2 ст. 17 Конституции РФ гласит, что основные права и свободы человека принадлежат ему от рождения. Другими словами, по Конституции эмбрион не является субъектом права.

Правовое положение эмбриона в последние годы активно обсуждается в литературе³¹.

³¹ См. например: *Романовский Г.Б.* Человеческий эмбрион: субъект или предмет правоотношений? // Юрист. – 2001. – № 11. – С. 48–51; *Данихно С.Н., Скорик А.П.* Правовой и социальный статус эмбриона человека // Юристы-Правоведь. – 2003. – № 1. – С. 57–59; *Панкратова Е.А., Перевозчикова Е.В.* Конституционное право на жизнь и правовой статус эмбриона человека // Медицинское право. – 2006. – № 2. – С. 16–22; *Митрякова Е.С.* Правовой статус эмбриона в России // Обеспечение прав и свобод человека и гражданина: сб. ст. по итогам Междунар. науч. – практ. конф. Тюмень, 17–19 ноября 2005 г.: в 5 ч. – Тюмень, 2006. Ч. 5. – С. 103–107; *Федосеева Н.Н., Фролова Е.А.* Проблема определения правового статуса эмбриона в международном и российском праве // Медицинское право. – 2008. – № 1. – С. 36–40; *Тверитинова О.Г., Макарецва М.В.* Понятие и правовое положение ребенка по российскому законодательству // Актуальные вопросы экономики и права. – Вып. 2. – Брянск, 2009. – С. 174–175; *Свитнев К.Н.* Юридический статус эмбриона в международном праве (правоприменительная практика) // Медицинское право. – 2009. – № 3 (27). – С. 31–36; *Пестрикова А.Л.* Наследственные права и правовой статус эмбриона // Наследственное право. –

Как известно, в соответствии с ч. 4 ст. 17 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью правовой системы Российской Федерации и эти правила имеют приоритет перед внутренними нормами. Значит, в Российской Федерации эмбрион имеет статус субъекта права.

В соответствии с нормами международного права и Конституции РФ все дети имеют одинаковый статус. Более того, если принять во внимание Конвенцию о правах ребенка, то статус человека появляется у детей со стадии эмбриона. Тем не менее неразрешенным остается вопрос: с какого момента жизни ребенок приобретает правовой статус?

Как говорилось в параграфе 1 этой главы, все индивиды имеют одинаковый правовой статус в том смысле, что каждый из них может приобрести любые права и обязанности, известные в Российской Федерации (как и в иной стране их проживания), а также права и обязанности, которые могут следовать из смысла законодательства РФ, несмотря на то, что они прямо и не предусмотрены им. По мере того, как в жизни человека происходят определенные события, его права и обязанности переходят из более пассивного состояния в менее пассивное, приближаясь к тому моменту, когда они станут активными и послужат непосредственной осно-

вой для совершения тех или иных действий. Например, если гражданин в момент рождения не имеет гражданства, а затем его получает, то, значит, со временем он сможет участвовать в управлении делами государства. По достижении им совершеннолетия такая возможность становится вполне реальной, а именно он вправе избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 32 Конституции РФ).

Положение о том, что все права и обязанности человека возникают одновременно с начала его жизни отнюдь не является экстравагантным. Аналогичное установление имеется в ст. 17 ГК РФ, в которой способность гражданина иметь права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. **Правовое положение** – это способность иметь права и нести обязанности, которая в равной мере принадлежит всем гражданам, что непосредственно следует из ч. 2 ст. 6 Конституции РФ.

В содержание правового статуса несовершеннолетних входят и те обязанности, которые они могут приобрести в соответствии с законодательством. Конечно, такие обязанности в большинстве своем находятся в пассивном состоянии, поскольку они могут стать активными с наступлением тех или иных фактов в будущем. Однако в ряде случаев обязанности несовершеннолетнего становятся активными с малых лет. Так, например, подлежат исполнению обязанности по оплате долгов, оказавшихся в составе наследства. Независи-

мо от возраста собственника должны быть оплачены налоги, например на недвижимое имущество. Малолетний является должником по обязательствам, которые возникают из доверительного управления его имуществом. Разумеется, самостоятельно исполнить их он не в состоянии.

Отдельные отрасли права в порядке конкретизации или развития тех или иных положений вводят нормы, касающиеся специально несовершеннолетних. Такие положения содержатся в нормах конституционного, гражданского, семейного и иных отраслей права, вследствие чего принято выделять соответствующее правовое положение несовершеннолетних в отраслях законодательства.

Выделение *отраслевого статуса ребенка* не исключает, а, наоборот, предполагает, что он имеет общий статус, установленный российским законодательством.

Вопросы для самоконтроля

1. В чем особенности правового статуса человека?
2. В чем отличие правового статуса человека от правового положения человека?
3. Какие виды правового статуса личности вы знаете?
4. В чем особенности правового положения несовершеннолетних?

Глава 3

Правовое положение несовершеннолетних в истории России

§ 1. Права и обязанности родителей и детей в истории семейного права в России

В истории России правовое регулирование положения детей в обществе определялось главным образом через указание на их положение в семье. **Семья** – это особый мир отношений и авторитетов, она заинтересована в соблюдении обычаев, переходящих из поколения в поколение. В семье человек формируется как личность, входит в сложный круг общественных отношений, становится гражданином. Семья с древних времен является основой материальной и психологической поддержки человека, обеспечивает преемственность культурного наследия. В ее недрах закладываются и реализуются практически подлинные общественные ценности, нормы поведения. Семья – один из важнейших социальных институтов. Здоровье и процветание семьи – это га-

рант спокойствия общества, стабильности и развития государства. Однако в истории России семья не всегда воспринималась как ячейка взаимодействия ее членов. Реальные взаимоотношения внутри семьи порождали нередко жестокость в обращении с женщинами и детьми, далеко уходящую от смысла христианских заповедей. Неоспоримое правило о правоте старшего в семье не способствовало смягчению нравов.

В ранний период развития государства семья представляла собой организацию людей, основанную на рабском повиновении и страхе, прежде всего перед главой семьи. Регулирование семейных отношений основывалось на нормах права, выросшего из обычаев первобытно-общинного строя. Отношения в семье базировались на власти отца. Дети находились в зависимости от родителей. Жизнь ребенка полностью принадлежала родителям. Отец и мать могли распоряжаться не только свободой, но и жизнью своих детей. «Право на жизнь детей у большей части первобытных народов проявляется в том, что новорожденному ребенку жизнь оставляется лишь в том случае, когда дарует ее ему отец; в противном случае детей, особенно же девочек, предавали смерти»³². Из славянских народов такой обычай существовал у поморян. У восточных славян такого обычая скорее всего не было, так как подобными сведениями источники не распо-

³² *Владимирский-Буданов М.Ф.* Обзор истории русского права. – СПб.; Киев, 1905.-С. 472.

лагают.

Правовое положение детей в дохристианский период в истории России было бесправным. Воспитание детей происходило в строгом соблюдении языческих обычаев и традиций. Родители могли продавать своих детей. Первое запрещение продажи детей появилось только в XIV в. До этого времени власть отца была всеобъемлющей. Отцы распоряжались брачной судьбой своих детей: женили сыновей и выдавали замуж дочерей по своей воле.

С принятием христианства в X в. церковь стала вести активную борьбу с язычеством за торжество индивидуальной семьи и семейной нравственности. Брак, развод, моральные отношения в семье стали регулироваться церковью. Неосвященный брак считался грехом и мог отразиться на потомках.

Христианская семья должна была подчиняться высоким нравственным канонам. В основе новой идеологии лежали трудолюбие, смирение, ответственность перед Богом. В своей деятельности церковь руководствовалась нормами византийского права, которые были включены в Кормчие книги. В Кормчих книгах ограничивалась власть отца над жизнью детей: родители уже не имели права ни на жизнь, ни на свободу своих детей³³. Церковь взяла жизнь детей под свою защиту. Что же касается семейного воспитания детей, то церковь придерживалась своей постоянной заповеди: «Дети учить,

³³ См.: *Кон И.С.* Ребенок и общество. – М.: Наука, 1988. – С. 216.

ать чтят родитель своих»³⁴.

Положение ребенка в семье и обществе нашло отражение в летописях, Кормчих книгах, Поучениях князей, среди которых особенное место занимает Поучение Владимира Мономаха. В. Мономах учил детей, как вести себя в обществе, относиться к старшим и больным, защищать сироту: «Всего же паче убогих не забывайте, но елико могуще по силе кормите, снабдите сироту».

С XI в. на мировоззрение русских людей сильно влияла переводная литература. Самыми ранними переводами были греческие сборники двестишый, в которых были изречения, несущие нравственные поучения. Это были изречения авторитетных философов и знаменитых писателей, а также влиятельных христианских авторов: Василия Великого, Григория Богослова, Иоанна Златоуста. Сборники изречений, такие как Изборник 1076 г., «Слово о Хмеле», «Пчела», «Мерило Праведное» стали важными учебными пособиями того времени. По ним учились грамматике и основам логического суждения.

Изборник 1076 г. – одна из старейших древнерусских рукописных книг. В нем собраны нравоучительные тексты, которые представлены в виде беседы умудренного человека с сыном.

В XVI в. в Московском государстве был составлен «До-

³⁴ *Неволин К.А.* История российских гражданских законов: в 4 т. – Т. 1. -М.: Статут, 2006. – С. 317.

мострой» – типичный для Средневековья памятник нравоучительной литературы. В основе «Домостроя» лежат «поучения от отца к сыну», известные на Руси с середины XI в. и «слова святых отец, како жити христианам». Это не литературное произведение, это своего рода сценарный план проведения жизненно важных семейных и общественных действий. Содержащиеся в «Домострое» наставления «о богоугодном устройстве жизни» представляют собой государственную идеологию в регулировании семейных отношений. Свой дом, свое личное «государство», домохозяин обязан обеспечить экономически и устроить его обитателей нравственно. Хозяйка дома в иерархии семейных отношений занимает особое место. Права и обязанности хозяина и хозяйки не пересекались, а находились во взаимодополнении. Мужчина должен быть строг, справедлив и честен. От женщины требовались чистота и послушание.

Что же касается воспитания детей, а именно с помощью довольно суровых мер, то в этом «Домострой» не оригинален. Вся средневековая педагогика была построена на телесных наказаниях. «Домострой» призывает родителей строго наказывать своих детей. «Наказывай сына своего с юности и порадуюшься за него в зрелости его, и среди недоброжелателей сможешь им похвалиться, и позавидуют тебе враги твои»³⁵.

Однако рукой отца, взявшего розгу, двигала не личная

³⁵ Домострой. – СПб.: Наука, 1994. – С. 159.

озлобленность карающего праведника, а идея неотвратимости наказания за проступок. Семейное начало воспитывало все последующие этапы в социальном бытии и общественном развитии человека.

«Домострой» повторял церковную заповедь о почитании родителей: «Любите отца своего и мать свою и слушайтесь их, и повинуйтесь им божески во всем, и старость их чтите, и немощь их и страдание всякое от всей души на себя возложите, и благо вам будет, и многие лета пребудете на земле. За то простятся грехи ваши, и Бог вас помилует, и прославят вас люди, и дом ваш пребудет вовеки, и наследуют сыновья сынам вашим, и достигните старости маститой, в благоденствии дни свои проводя»³⁶.

Призывая родителей воспитывать своих детей в строгости, ограничении свободы, «Домострой» обращает внимание и на родительскую любовь, но остерегает родителей от любви открытой, явленной. Родителям не рекомендуется проявлять вообще никаких чрезмерных эмоций, как положительных (бурная радость, восторги, умиления), так и отрицательных (гнев, ярость). Умение сдерживать себя, скрывать свои чувства считалось важнейшим достоинством хозяина, главы семьи. Любовь к детям должна проявляться в делах, а не на словах: в каждодневной заботе, расчетливом ведении хозяйства, умении родителей обеспечить будущее своим детям.

³⁶ Там же. – С. 158.

До конца XVII в. жизнь несовершеннолетнего не признавалась равнозначной жизни взрослого; своего ребенка можно было даже убить, особенно если он посягнул на жизнь и достоинство родителей; внебрачные дети вообще не находили никакой социальной защиты.

Первые шаги в целях защиты прав детей были сделаны Ярославом Мудрым, который является составителем Русской Правды – первого древнерусского источника светского права, в котором регулируется положение детей. Однако в целом в отношениях между родителями и детьми продолжал витать дух рабства. В голодное время родители имели право на продажу своих детей в рабство. Судебник Ивана IV 1550 г. также разрешал продажу детей в холопы с тем условием, что и отец, и мать поступают вместе с ними в холопство. В XVII в. исчезло право родителей на продажу детей в холопство, однако право родителей отдавать детей в заклад за долги существовало еще долгое время.

В Соборном Уложении 1649 г. появилось право отдавать детей в услужение и монастырь. Это следовало не столько из прав родителей на детей, сколько из обязанности отдавать их в обучение и заботиться об их прокормлении. Таким образом, отношения к детям как к рабам сменяются исполнением родительских обязанностей. Подобным же образом право на жизнь детей постепенно преобразуется в право наказания их в интересах воспитания. По Соборному Уложению власть мужа над женой и детьми еще сохранялась. Отец мог нака-

зывать своих детей, но не чрезмерно. За убийство ребенка грозило тюремное заключение. Дети за убийство родителей карались смертью. Дети отвечали за долги своих родителей. Им запрещалось жаловаться на родителей. Жалобы не рассматривались, а жалобщиков «били кнутом нещадно». Сыновья, достигшие возраста 16 лет, обязаны были начинать службу.

Петр I своим Указом от 15 апреля 1771 г. ограничил права родителей над детьми и церковную власть над брачно-семейными отношениями. При Петре I был ограничен срок отдачи детей внаем до пяти лет и запрещена подневольная отдача детей в монастыри. В Указе «О порядке наследования» в 1714 г. установлен возраст для вступления в брак: для жениха – 20 лет, для невесты – 17 лет. Родителям было запрещено принуждать своих детей к браку. Помещики не имели права продавать своих крепостных крестьян порознь, а только семьями.

Родителям разрешалось принимать воспитательные меры против непокорных детей, а в случае безуспешности таких мер родители могли отдавать своих детей в общественные заведения или смирительные дома, а также подавать жалобы в суд. В эпоху петровских преобразований в целях создания благоприятного климата в семье распространялись всякого рода поучения родителям и детям. Наиболее известны такие поучения, как «Юности честное зеркало, или Показание к житейскому обхождению» и «Завещание отеческое к сыну»

крестьянина Ивана Посошкова.

«Юности честное зерцало» представляет собой сборник этических правил поведения молодых людей дома и особенно в гостях. Предназначался он прежде всего для дворянских детей. В нем обращалось внимание на необходимость воспитания молодежи в духе послушания и уважения своих родителей: «Наипаче всего должны дети отца и мать в великой чести содержать. Злословя отца и мать, смертью да умрешь»³⁷; «Молодой отрок должен быть бодр, трудолюбив и прилежен»³⁸. Петр I ставил прежде всего задачу воспитания и просвещения молодых дворян с пользой для государства. Дворянину рекомендовалось учиться в первую очередь иностранным языкам, верховой езде, танцам и фехтованию. Он должен был гордиться не знатностью, а делами и избегать роскоши. Крестьянские дети содержались в великом страхе, не допускались к праздности, всегда принуждались к работе.

Во время царствования Екатерины II с 1775 г. стали создаваться «смирительные дома». Они предназначались для детей, «кои родителям своим непослушны, или пребывают злого жития, ни к чему доброму не склонны»³⁹. В эти дома детей помещали по просьбе родителей. Содержание детей определялось за счет родителей.

³⁷ Юности честное зерцало, или Показание к житейскому обхождению. – СПб., 1717.–С. 13.

³⁸ Там же. – С. 14.

³⁹ Там же.

Родительская власть над детьми сохранялась и в XIX в. Однако в Свод законов Российской империи в 1832 г. были внесены новые положения. Закон уделял особое внимание возрасту ребенка. До 14-летнего возраста дети лишены всякой гражданской дееспособности, до 17-летнего – дети именуются как «малолетние», с 17 до 21 года – «несовершеннолетние». До 21 года дети не могли совершать сделки самостоятельно. В ст. 177 Свода законов фиксировались права и обязанности родителей и детей: дети должны были чистосердечно почитать родителей, быть послушными, покорными и любить их; дети обязаны отзываться о родителях в почтении и сносить родительские увещевания, исправления терпеливо и без ропота.

Свод закреплял властные полномочия отца, а после его смерти – матери. Родительская власть не ограничивалась возрастом детей. Место жительства детей определялось местом жительства родителей. Родители могли применять к неповивающимся детям домашние исправительные меры. По инициативе родителей без судебного рассмотрения за особые пороки и развратный образ жизни дети могли подвергаться тюремному заключению от двух до четырех месяцев.

Закон допускал узаконение и усыновление собственных внебрачных детей. Дети, рожденные незамужней женщиной от прелюбодеяния, были лишены родительского покровительства.

Родители несли ответственность за вред и убытки, причиненные малолетними детьми.

Существенно ограничивали родительскую власть дополнения к Своду законов от 12 марта 1914 г. В соответствии с ними родители уже не имели право на жизнь детей. За убийство детей их судили и наказывали по уголовным законам. Родители не могли принуждать своих детей к совершению противозаконных действий.

Таким образом, в начале XX в. сформировались основные принципы государственной политики по законодательному обеспечению интересов разных категорий детей: законных, внебрачных, усыновленных и узаконенных. Определены формы защиты прав несовершеннолетних и ограничения родительской власти над ними.

§ 2. Историческое развитие института опеки и попечительства в России

Разновидностью родительской власти был институт опеки. **Опека** в России существовала с давних времен и относилась к компетенции государства, а не духовной власти. На Руси всегда существовало гуманное отношение к детям-сиротам, особенно брошенным. На Руси призрение (одна из форм помощи нуждающимся; призреть – значит дать кому-нибудь приют и пропитание) детей-сирот развивалось со становлением христианства и возлагалось на князей и цер-

ковь. Первое **общественное призрение** для детей-сирот было создано в 996 г. Великим князем Владимиром I. Его преемник, Великий князь Ярослав Мудрый, учредил сиротское училище, в котором проживали и обучались 300 юношей. Практиковалось усыновление осиротевших детей. Процедура усыновления освящалась особым церковным обрядом. «Тот, кому отдавали на руки осиротевшего ребенка, назывался печальником, ему поручалось печаловаться о детях, а печаль – это больше, чем забота. Она включала и нравственное участие»⁴⁰. Нередко осиротевшие дети попадали в монастыри. Существовало такое понятие, как «монастырские детеныши». По мере подрастания детей приспособляли к разным работам. Осиротевших детей брали и в зажиточные дома, где их воспитывали и обучали какому-нибудь мастерству, а по достижении совершеннолетия отпускали, что называлось «благословлять в мир».

До XVI в. институт опеки был развит слабо. Специальных законоположений на этот счет не издавалось. Чаще всего опекунами становились ближайшие родственники малолетнего без особого на то назначения. Их деятельность контролировалась приходскими священниками, в чьи обязанности входило знать семейную жизнь своих прихожан, особенно тех семей, где имелись сироты. Священник уделял этим семьям больше внимания, помогал вдовам в воспитании де-

⁴⁰ *Ошанин М.* О призрении покинутых детей. – Ярославль: Типография губернской земской управы, 1912. – С. 11.

тей. При Иване IV опека над несовершеннолетними устанавливалась до достижения 15-летнего возраста. Затем мальчики должны были поступать на службу

В царствование Ивана IV забота о детях-сиротах входила в круг задач государственных органов управления – специальных приказов. В середине XVII в., при царе Алексее Михайловиче, получила свое дальнейшее развитие идея постепенного сосредоточения призрения в руках гражданской власти. В это время были созданы приказы, специально занимающиеся призрением бедных и сирот. После смерти мужа вдова с малолетними детьми стала получать часть поместья на «прожиток». При этом мать не являлась по закону опекуншей детей и могла управлять имением только до нового замужества. Если она выходила замуж, то опекунские обязанности возлагались на ее мужа или на родственников детей. Опекаемый по достижении совершеннолетия имел право обратиться с жалобой на действия опекуна, ущемляющего его интересы. Закон в основном регулировал конфликтные дела об опеке, но не регламентировал саму эту деятельность. Законодательство не предусматривало вознаграждение за опеку.

В 1682 г. был подготовлен проект указа, в котором впервые ставился вопрос об открытии для детей-сирот специальных домов в целях обучения их грамоте, ремеслам и наукам. Именно этот проект зародил идею государственного призрения. В 1706 г. Новгородский митрополит Иов построил на

свои средства в Холмово-Успенском монастыре первую «сиропитательницу» для детей-сирот, а в самом Новгороде он основал еще 10 таких заведений, где воспитывалось до 3 тыс. детей-сирот. Петр I в 1715 г. своим Указом предписал устраивать в Москве и других городах «гошпитали» «для зазорных младенцев, которых жены и девки рожают незаконно, и стыда ради отметывают в разные места»⁴¹. Эти «гошпитали» существовали обычно около церковных оград. Когда дети подрастали, то мальчиков отдавали в учение какому-нибудь мастерству, а девочек в услужение. Петр I изменил возраст совершеннолетия – с 15 до 20 лет. В его Указе о единонаследии 1714 г. были определены *три способа назначения опекунов*:

- 1) завещание родителей;
- 2) законное правило;
- 3) распоряжение правительства.

О правах и обязанностях опекунов говорилось не только в Указе о единонаследии, но и в Инструкции магистратам 1724 г. Наследник недвижимого имущества должен был иметь у себя в сохранении часть движимого имущества, принадлежащего его братьям и сестрам, пока они не достигнут совершеннолетия. Он должен был кормить их, снабжать чем надобно и учить грамоте. По достижении ими совершеннолетия он должен был каждому выдать сполна его на-

⁴¹ Брокгауз Ф.А., Ефрон ИЛ. Энциклопедический словарь: в 86 т. – СПб., 1890–1907. -Т. 7. – Кн. 13.

следственный жребий, не вычитая издержек, потраченных на него во время его малолетства.

Магистрат имел право назначать опекуна. Опекуну по описи передавалось все движимое и недвижимое имущество подопечного. По достижении питомцем совершеннолетия опекун должен дать отчет о своем управлении. После тщательной проверки отчета имущество передавалось подопечному под роспись. Кроме того, магистрат обязан был осуществлять контроль за деятельностью опекунов, определенных родителями, чтобы они содержали детей в добром призрении и воспитании, а оставшееся после родителей имущество питомцев хранили и приумножали. В 1722 г. Указом Петра I введена опека над душевнобольными (безумными и сумасшедшими – «дураками», как говорилось в Указе).

Указ о единонаследии был отменен Анной Иоанновной в 1731 г. Оставлен был лишь запрет верить каким-либо письмам и записям несовершеннолетних.

В 1742 г. Елизавета Петровна разрешила Сенату продавать имения малолетних для уплаты долгов.

При Екатерине II был сделан самый значительный шаг вперед по пути развития института опеки и попечительства за всю предшествующую историю государства. Закон от 7 ноября 1775 г. «Учреждения для управления губерний Всероссийской империи» учреждал дворянскую опеку, сиротский суд и другие органы, обязанные следить за деятельностью опекунов. Опекунами могли стать родственники си-

роты или посторонние лица, зарекомендовавшие себя с положительной стороны. Закон запрещал определять опекунами расточителей собственных имений, лиц, находившихся в ссоре с родителями сироты, и лиц, совершивших неблагоприятные поступки.

В обязанности опекунов входило вести учет прихода и расхода, стараться увеличить доходы с имущества малолетнего, содержать в порядке строения, находящиеся на территории, принадлежащей опекаемому. По окончании своей деятельности опекуны давали полный отчет дворянской опеке. За труды опекунам разрешалось брать 5 % из ежегодных доходов подопечного. **Дворянская опека** подчинялась Верхнему земскому суду, который рассматривал конфликты между опекунами и дворянской опекой.

По образцу дворянской опеки был учрежден городской **сиротский суд**, который ведал опекунскими делами купеческих и мещанских вдов и малолетних сирот. Обязанности сиротского суда были аналогичны обязанностям дворянской опеки. Таким образом, Закон 1775 г. предусматривал регулирование всей *системы опеки*: органов, в чью компетенцию входила организация опеки, порядка обжалования действий опекунов, а также вознаграждения за их работу. Государство придало институтам опеки правовое закрепление, которое имело цель защитить права несовершеннолетних.

Опекунство существенно отличалось от родительской власти рядом признаков. Во-первых, оно длилось до совер-

шеннолетия подопечного. Во-вторых, неправомерные действия опекунов осуждал закон и несовершеннолетний мог просить о защите для себя.

К опекуну законодатель относился как к постороннему лицу, который временно помогает несовершеннолетнему управлять имением. Поведение опекуна могло стать предметом разбирательства в органах государственной власти. В семейные же отношения государство не вмешивалось. Более того, оно защищало интересы главы семьи. Родители, желавшие сохранить власть над детьми, всегда находили у государства поддержку.

Екатерина II существенно изменила положение незаконнорожденных подкидышей. Если раньше они становились крепостными своего воспитателя, то теперь они стали поступать до совершеннолетия в ведомство приказов общественных учреждений, после чего они становились вольными. За владельцами закреплялись только незаконнорожденные дети крепостных матерей. В каждой губернии, а их было 50, учреждались *приказы общественного призрения*, в обязанности которых входил контроль за сиротскими домами. С 1770 г. стали строиться *воспитательные дома*, целью которых было истребление злодейства, уменьшение нищенства и воспитание детей с выгодой и пользой для государства. Крестьянские дети, оставшиеся без родителей, поступали на воспитание родственникам или посторонним людям вместе с наследством. Сироты, у которых не осталось после смерти

родителей никакого имущества, существовали на мирские подаяния. Широкое распространение имел детский труд. Дети в возрасте от 9 до 12 лет трудились на полотняных мануфактурах. По действующему законодательству в XVIII–XIX вв. дети мастеровых принадлежали заводскому ведомству и использовались на работе с 12 лет. Однако на практике часто использовался труд детей, не достигших этого возраста. Фабрикантам и заводчикам это было выгодно, так как детский труд ценился гораздо дешевле, чем труд взрослых. И лишь в 1885 г. были введены ограничения на использование детского труда, которые состояли в следующем:

- дети, не достигшие возраста 12 лет, к работам не допускались;
- дети в возрасте 12–15 лет должны были работать не более 8 часов;
- дети до 15 лет не могли работать в ночное время и выходные дни;
- труд детей в возрасте до 15 лет не должен был использоваться на производстве с вредными для здоровья условиями;
- продолжительность рабочего дня для детей в возрасте до 18 лет устанавливалась не более 10 часов в сутки.

Ответственность за нарушение этих правил возлагалась на владельцев заводов и фабрик. Контроль за ними осуществляла особая правительственная инспекция с широкими полномочиями.

В 1817 г. была установлена опека в отношении детей свя-

ценнослужителей, в 1818 г. – в отношении сирот личных дворян, в 1820 г. – в отношении лиц, осиротевших за границей. Законов о крестьянской опеке не было: в этой сфере действовал обычай.

В XVIII–XIX вв. происходило формирование системы общественного и частного призрения. В 1837 г. появился новый вид социальной опеки – *детский приют*. Первый детский приют «Убежище для детей» был открыт при Демидовском доме призрения трудящихся в Петербурге. Приют предназначался для дневного присмотра за детьми, матери которых работали на промышленных предприятиях. Вскоре стали открываться детские приюты и в других регионах страны. Это побудило правительство принять в 1839 г. Положение о детских приютах. Заметной вехой в законодательстве стал Закон от 12 марта 1891 г. «О детях, усыновленных и узаконенных». Отныне детей можно было не только узаконивать, но и усыновлять. Причем это правило распространялось на всех детей без исключения. Ограничения вводились лишь для усыновителей. Так, не разрешалось усыновлять тем, кто имел своих собственных или узаконенных детей, а также лицам моложе 30 лет.

В XX в. детские и попечительские организации входили в Ведомство учреждений императрицы Марии – государственный орган по управлению благотворительностью в Российской империи.

В 1913 г. ввиду большой смертности детей, особенно мла-

денческого возраста, было создано Всероссийское попечительство об охране материнства и младенчества под покровительством императрицы Александры Федоровны.

Попечительство должно было устраивать приюты для матерей и детей и способствовать усвоению правильных навыков по уходу за младенцами. Во главе Попечительства стоял совет, назначаемый императрицей. Средства Попечительства образовывались из пособий, поступающих из казны, и пожертвований.

Романовский комитет, созданный в память 300-летия царствования Дома Романовых, покровительствовал делу призрения беспризорных сирот сельского населения. Это было оформлено Законом от 29 июня 1914 г., а 7 июля 1915 г. во время Первой мировой войны царем подписан Указ «Об учреждении земледельческих приютов для детей увечных и павших воинов».

Романовский комитет оказывал помощь сиротам в возрасте от 2 до 12 лет, содержащимся в сиротских домах, и детям в возрасте до 17 лет, проживающим в общежитиях при ремесленных отделениях и школах.

§ 3. История развития наследственных прав детей в России

В российском законодательстве определены имущественные права детей на наследство своих родителей. Законо-

дательно наследственное право закреплено уже в Русской Правде – памятнике законодательства XI–XII вв., считающемся самым ранним из дошедших до современных исследователей кодексом правовых норм раннесредневековой Руси. Приоритетным было наследование по завещанию с обеспечением законной доли всех членов семьи. Наследование по закону применялось лишь в том случае, когда после смерти главы семьи не оставалось завещания. В этом вопросе наблюдается разный подход законодателя к определению круга наследников. Например, после смерти бояр и дружинников наследовать недвижимое имущество могли сыновья и дочери, а после смердов – только сыновья. Во всех случаях «двор» переходил к младшему сыну как менее способному к самостоятельному существованию. Имущество малолетних детей после смерти отца находилось под управлением матери – вдовы, но если она выходила замуж, то назначался опекун из отцовского рода. Мать и опекун отвечали за имущество малолетних детей и несли материальную ответственность за его утрату.

В источниках права Московского государства – Судебниках 1497 и 1550 гг. детям оставались родовые вотчины и поместья с обязательным условием поступления на службу к царю. Имущественные права дочерей и сыновей были неодинаковыми. Сыновья получали в наследство недвижимое и движимое имущество, а дочери только движимое (приданое). Внебрачные дети «как плод блуда» не имели права на

наследство.

По Соборному уложению 1649 г. недвижимое имущество могли наследовать и дочери, но лишь при условии отсутствия сыновей. Вдова с малолетними детьми получала часть поместья на «прожиток», т. е. в пожизненное владение.

При Петре I недвижимое имущество могло быть завещано только одному из сыновей, а при отсутствии их – одной из дочерей. Остальные наследовали лишь свою долю движимого имущества. При наследовании по закону действовал майоратный порядок, согласно которому недвижимость передавалась старшему сыну, а движимое имущество делилось поровну между остальными наследниками. Наследник недвижимого имущества назначался опекуном над малолетними братьями и сестрами.

Изменилось также положение незаконнорожденных детей: по Воинскому уставу отец был обязан содержать своих незаконнорожденных детей, а также их мать. Однако незаконнорожденные дети были сильно ограничены в правах: они не имели право носить фамилию отца и наследовать имущество родителей.

По законодательству XIX в. наследниками первой очереди по закону считались сыновья, затем – внуки и правнуки. При отсутствии наследников мужского пола ими становились дочери, внучки и правнучки умершего. Сестры при живых братьях получали $1/4$ часть недвижимого имущества и $1/8$ часть движимого.

До 1912 г., если среди наследников были и сыновья дочери, наследство делилось таким образом, чтобы сыновьям досталась большая часть, а дочерям – меньшая. Новый Закон от 3 июня 1912 г. отменил это правило и уравнил права сыновей и дочерей в наследовании движимого и недвижимого имущества. Внебрачные дети могли по закону наследовать только благоприобретенное имущество матери.

§ 4. История развития уголовного законодательства об ответственности несовершеннолетних правонарушителей в России

Несмотря на то что древнерусское законодательство имело довольно развитую систему норм, упорядочивающих имущественные отношения, ответственность малолетних за совершение ими тех или иных правонарушений оно никак не регулировало. В начальном периоде развития уголовного права Российского государства не были установлены возрастные границы несовершеннолетних правонарушителей, однако действовало церковное правило, которое считало, что до 7 лет ребенок безгрешен.

В разных правовых сборниках того времени можно встретить статьи в защиту несовершеннолетних и даже об освобождении их от наказания. Так, в Уставе Ярослава Мудро-

го о земских делах говорится о том, что лица, не достигшие 12-летнего возраста могут подвергаться разным наказаниям наравне со взрослыми, однако смертная казнь к ним не применяется. Судебник 1550 г. не разрешал несовершеннолетним участвовать в поединках со взрослыми и целовать крест как доказательство своей невиновности. А вот по Соборному уложению 1649 г. царя Алексея Михайловича детей вместе с родителями, которые совершили преступление против церкви и личности царя, могли «казнить смертью»⁴².

В законодательстве Петра I не было общего закона о малолетних преступниках – имелось лишь несколько частных постановлений. По Воинским артикулам Петра I малолетних преступников за воровство должны были наказывать лозами их родители⁴³. Малолетние преступники освобождались от пыток, кроме тех случаев, когда они обвинялись в государственных преступлениях или убийстве.

Указ Елизаветы Петровны от 23 августа 1742 г. определил возраст малолетнего преступника в уголовных делах – это лицо в возрасте до 17 лет. До достижения этого возраста малолетних преступников не могли пытать, наказывать кнутом и казнить. С 1744 г. возраст малолетних преступников был снижен до 12 лет. За совершение тяжких преступлений малолетние подвергались публичному сечению плетьюми и от-

⁴² Соборное уложение 1649 года. – М.: Изд-во МГУ, 1961. – Гл. 1. – Ст. 6.

⁴³ См.: Артикул воинский (1715) // Российское законодательство X-XX вв.: в 9 т. – М.: Юридическая литература, 1986. – Т. 4. – Ст. 195.

сылались в монастыри, где должны были работать на самых тяжелых работах. За менее тяжкие преступления малолетних правонарушителей наказывали плетьюми и розгами. Таковы были первые законодательные акты о малолетних преступниках.

Несколько полнее определен порядок ответственности малолетних в Указе Екатерины II 1765 г., по которому была установлена ответственность малолетних с 10 лет. Детей, не достигших этого возраста, отдавали для наказания и исправления родителям или помещику, если это был ребенок крепостных крестьян. Правонарушителей от 10 до 15 лет наказывали розгами, а от 15 до 17 – плетьюми. Для подростков от 10 до 17 лет допускались смягчения наказаний. В 1775 г. были созданы *совестные суды*, в которых рассматривались дела по обвинению малолетних преступников. Совестные суды в своей деятельности должны были руководствоваться человеколюбием и справедливостью.

Во второй половине XVIII в. в Санкт-Петербурге открывается *рабочий дом* для освобожденных из тюрьмы, для необученных ремеслам и «вообще для павших, но не утративших чувство стыда и доброй воли»⁴⁴. Таким образом, можно считать, что в XVIII в. были заложены основы законодательной защиты несовершеннолетних.

Свод законов Российской империи 1832 г. малолетних

⁴⁴ Шимановский М.В. Патронат в России. – Одесса: Изд-во «Одесского вестника», 1978. – С. 9.

преступников до 10 лет признавал абсолютно невменяемыми и отдавал виновных на исправление родителям или опекунам. Малолетние преступники в возрасте от 10 до 14 лет освобождались от каторжных работ, наказаний кнутом и плетью. Преступники в возрасте от 14 до 17 лет освобождались от телесных наказаний, но приговаривались к каторжным работам.

Уложение 1845 г. установило следующие возрастные градации:

- до 7 лет – ребенок невменяемый;
- от 7 до 10 лет – ребенок отдается родителям или опекунам для домашнего исправления;
- от 10 до 14 лет – период отрочества;
- от 14 до 21 года – период юности.

Отрочество и юность признавались законодателем как основание для смягчения наказания за совершенные преступления. Согласно ст. 146 Уложения 1845 г. наказание уменьшалось на одну или две степени, если несовершеннолетний был вовлечен в преступление совершеннолетним. Однако в случае повторного совершения преступления он нес ответственность наравне с совершеннолетними.

В 1864 г. был издан «Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями», в котором в первый раз упоминалось о помещении малолетних преступников в *исправительные приюты*. В декабре 1866 г. появился «Закон об учреждении исправительных приютов». Данный Закон считал исправи-

тельные приюты средством нравственного воспитания несовершеннолетних, которые попадают туда по приговору суда. Исправительные приюты находились в подчинении Министерства внутренних дел. Срок нахождения в исправительном приюте определял мировой судья. Несовершеннолетние преступники могли оставаться в приюте только до достижения ими 17-летнего возраста.

Закон от 2 июня 1897 г. «О малолетних и несовершеннолетних подсудимых» установил в отношении малолетних и несовершеннолетних подсудимых значительные позитивные процессуальные изменения, которые предусматривали:

- особое производство о разумении;
- обязательную защиту;
- участие законных представителей;
- ограничение принципа гласности;
- возможность удаления несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания;
- выделение в особое производство дел о соучастии несовершеннолетних;
- особые меры пресечения в случае уклонения от суда – ответственный надзор, помещение в воспитательные исправительные учреждения, помещение в монастыри вместо заключения под стражу

К несовершеннолетним в возрасте от 17 до 21 года Закон допускал возможность применения каторги и отправки на поселение, а также заключения в тюрьму или в специальные

помещения.

Русские прогрессивные юристы того времени оценивали Закон «О малолетних и несовершеннолетних подсудимых» как реакционный.

Однако изложенные выше нормы позволяют говорить и о положительных тенденциях развития уголовного судопроизводства в отношении несовершеннолетних, в частности о совершенствовании защиты их прав. Усилиями передовых отечественных правоведов уголовное законодательство дополнилось нормами, смягчающими наказание несовершеннолетних преступников. Впервые в уголовном праве появилось понятие вменяемости несовершеннолетних. Специальные исправительные учреждения стали заменять содержание несовершеннолетних преступников в тюрьмах иными мерами наказания. В России появились первые признаки ювенального права, в основу которого были положены принципы гуманизма и справедливости.

К первому десятилетию XX в. уголовный процесс был дополнен особым ювенальным судопроизводством. В 1910 г. в Санкт-Петербурге был создан первый *суд по делам несовершеннолетних*. Затем такие суды были созданы в Москве, Харькове, Киеве, Одессе, Любаве, Риге, Томске, Саратове.

Функции производства по делам несовершеннолетних осуществлял специальный мировой судья, избираемый мировым съездом по постановлению общего собрания судей. Профессиональная подготовка такого судьи предполагала

знание им детской психологии, поэтому предпочтительны здесь были врачи и педагоги. К его компетенции относились дела о преступлениях несовершеннолетних в возрасте от 10 до 17 лет, а также суд над взрослыми, посягающими на права детей, не достигших 17 лет, или отрицательно влияющих на них. Такой судья осуществлял судебный надзор за работой учреждений, принимающих на себя заботу о несовершеннолетних преступниках.

В 1913 г. в компетенцию «детского суда» были включены дела о беспризорных несовершеннолетних в возрасте до 17 лет. Это сразу расширило сферу гражданского и опекунского судопроизводства.

Создание ювенальных судов способствовало устранению жестокости обычного разбирательства уголовных дел. Эти суды ставили на первый план воспитательные цели, что восполняло недостатки надзора и попечения о ребенке и ослабляло угрожающую ему опасность разрушения семейных уз. Большое значение придавалось изучению личности несовершеннолетнего правонарушителя и причин, побудивших его к совершению правонарушений.

Таким образом, в законодательстве России конца XIX – начала XX в. содержались юридические нормы, предусматривавшие уменьшение ответственности для несовершеннолетних преступников. Как уголовное, так и уголовно-процессуальное законодательство включали в себя положения о повышенной юридической защите несовершеннолетних

подсудимых. Применение тех или иных мер наказания находилось в зависимости от возраста преступника и характера совершенного им преступления. Самой жестокой мерой наказания являлось лишение свободы, менее жестокой – стеснение свободы малолетнего, а самой мягкой категорией мер были поручительство и ответственный надзор родителей, опекунов и других близких обвиняемому лиц.

Целью судов по делам малолетних преступников было не возмездие, а исправление и сохранение для общества работников и граждан.

Рассмотрев уголовное законодательство в историческом аспекте, можно сделать вывод, что оно в разные периоды своего развития преследовало цели перевоспитания и исправления несовершеннолетних преступников, а также предупреждения детской преступности.

Вопросы для самоконтроля

1. Какими нормами права регулировались семейные отношения в XVII в.?
2. В чем особенности правового положения незаконно-рожденных детей в истории права России?
3. Какие правила об опеке и попечительстве были установлены при Петре I и Екатерине II?
4. В чем заключалась уголовная ответственность несовершеннолетних правонарушителей по Соборному уложению

1649 г.?

5. Как определена ответственность малолетних и несовершеннолетних правонарушителей по Закону «О малолетних и несовершеннолетних подсудимых»?

6. Где и когда был создан в России первый суд по делам несовершеннолетних?

Раздел II

Правовое положение несовершеннолетних в России по нормам отдельных отраслей материального права

Глава 4

Конституционно-правовое положение несовершеннолетних

§ 1. Общая характеристика конституционно-правового положения несовершеннолетних

Как известно, чаще всего в правоотношения вступают физические лица, т. е. люди. Вместе с тем в гл. 2 Конституции РФ, посвященной анализу прав и свобод человека и гражданина, понятия «ребенок» и «дети» употребляются только в трех статьях: в ст. 38, которая закрепляет обязанность госу-

дарства и родителей заботиться о детях; ст. 39, содержащей нормы о социальной защите детей; ст. 43, устанавливающей право на образование. В остальных нормах ребенок подразумевается в качестве субъекта правоотношений и включается в термины «гражданин» и «каждый»⁴⁵. Более того, ст. 1 и 6 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в РФ» прямо указывают, что ребенок (т. е. физическое лицо, не достигшее возраста 18 лет) рассматривается в качестве человека и гражданина. Таким образом, несовершеннолетний обладает всеми правами и свободами, присущими любому гражданину России.

Гражданство означает устойчивую политико-правовую связь человека с государством, которая проявляется в наличии у них взаимных прав, обязанностей и ответственности. Отношения, связанные с гражданством в Российской Федерации, регулируются Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации».

В соответствии со ст. 12 Федерального закона «О гражданстве РФ» ребенок приобретает гражданство РФ по рождению, если на день рождения ребенка:

а) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от ме-

⁴⁵ См.: *Борисова Н.Е., Дмитриев Ю.А., Захаров С.В.* и др. Конституционно-правовой статус ребенка в Российской Федерации. – М.: Манускрипт, 1998. – С. 10; *Демидова О.В., Серов Ю.В.* Основы конституционно-правового статуса несовершеннолетних // Ювенальное право: учебник / под ред. А.В. Заряева, В.Д. Малкова. – С. 50.

ста рождения ребенка);

б) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

в) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории РФ, либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;

г) оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории РФ, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории РФ, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

Ребенок, который находится на территории РФ и родители которого неизвестны, становится гражданином РФ в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения.

Согласно и. 6 ст. 14 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации» в гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке ребенок и недееспособное лицо, являющиеся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в следующем порядке:

а) ребенок, один из родителей которого имеет гражданство РФ, – по заявлению этого родителя и при наличии согласия другого родителя на приобретение ребенком гражданства РФ. Такое согласие не требуется, если ребенок проживает на территории РФ;

б) ребенок, единственный родитель которого имеет гражданство Российской Федерации, – по заявлению этого родителя;

в) ребенок или недееспособное лицо, над которыми установлены опека или попечительство, – по заявлению опекуна или попечителя, имеющих гражданство Российской Федерации.

Выход из гражданства Российской Федерации ребенка, один из родителей которого имеет российское гражданство, а другой родитель является иностранным гражданином либо единственный родитель которого является иностранным гражданином, осуществляется в упрощенном порядке по заявлению обоих родителей либо по заявлению единственного родителя (и. 3 ст. 19 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации»).

Ребенок приобретает гражданство Российской Федерации, если оба его родителя или единственный его родитель приобретают российское гражданство.

Гражданство Российской Федерации ребенка прекращается при прекращении российского гражданства обоих его родителей или единственного его родителя при условии, что

ребенок не станет лицом без гражданства (ст. 24 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации»).

Содержание конституционно-правового положения несовершеннолетнего составляют конституционные права, свободы и обязанности ребенка.

При этом по своей юридической природе и системе гарантий права и свободы идентичны – они очерчивают обеспечиваемые государством социальные возможности человека в разных сферах. Вместе с тем анализ конституционного законодательства призван подчеркнуть, что термин «свобода» означает более широкие возможности индивидуального выбора, не очерчивая конкретного его результата: «...каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания...» (ст. 28 Конституции РФ); «...каждому гарантируется свобода мысли и слова» (ст. 29 Конституции РФ), в то время как термин «право» определяет конкретные действия человека (например, право участвовать в управлении делами государства, право избирать и быть избранным)⁴⁶.

Конституционные права и свободы ребенка в зависимости от характера отраженных в них общественных отношений условно делят на три группы: *личные\ политические; экономические, социальные и культурные*⁴⁷.

⁴⁶ См.: Лукашева Е.А. Структура прав человека и гражданина // Права человека: учебник / отв. ред. Е.А. Лукашева. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2003. – С.133.

⁴⁷ См.: Маклаков В.В., Страшун Б.А. Конституционно-правовой статус гражданина // Конституционное (государственное) право зарубежных стран: учебник: в 4 т. Т. 1–2 / Отв. ред. Б.А. Страшун. – М.: БЕК, 1995. – С. 114; Лукашева Е.А.

§ 2. Личные права и свободы несовершеннолетних

Личные права и свободы ребенка призваны обеспечивать свободу и автономию несовершеннолетнего как члена гражданского общества, его юридическую защищенность от какого-либо внешнего вмешательства. Причем эти права и свободы прямо не касаются статуса гражданства лица. Данная категория прав характеризуется тем, что государство признает свободу ребенка в определенной сфере отношений, которая отдана на усмотрение несовершеннолетнего и не может быть предметом притязаний государства.

К личным правам и свободам ребенка относятся:

- 1) право на жизнь;
- 2) право на имя;
- 3) право на охрану чести, достоинства и доброго имени;
- 4) право на свободу и личную неприкосновенность;
- 5) право на неприкосновенность частной и семейной жизни, а также на сохранение ее тайны;
- 6) тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых,

Структура прав человека и гражданина // *Права человека: учебник / отв. ред. Е.А. Лукашева. – С. 132; Демидова О.В., Серов Ю.В. Указ, соч. – С. 50; Глотов С.А., Мазаев В.Д. Современная концепция прав человека в принципах и нормах Совета Европы. Путеводитель по специальному лекционному курсу для студентов. – М., 2001. – С. 32–33; Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: учебник. – М.: Норма: ИНФРА-М, 1998.-С. 165.*

телеграфных и иных сообщений;

7) право на неприкосновенность жилища;

8) свобода передвижения и выбор места жительства;

9) свобода мысли, слова и массовой информации;

10) свобода совести и вероисповедания;

11) свобода выбора национальности и языка общения.

Рассмотрим подробнее *личные права и свободы ребенка*.

1. Право на жизнь является ключевым правом любого человека, в том числе и ребенка. Как правило, его рассматривают в двух аспектах: во-первых, как право личности на свободу от любых незаконных посягательств на ее жизнь со стороны государства, его представителей или частных лиц; во-вторых, как право личности на свободное распоряжение своей жизнью (ст. 20 Конституции РФ).

Конституционное право на жизнь используется в качестве важного аргумента сторонниками запрещения абортов, в частности католической церковью, которая в ряде стран пользуется значительным влиянием.

2. По верному замечанию В.С. Толстого, *право на имя* имеет два значения.

Во-первых, оно включает в себя право человека получить имя после рождения и быть зарегистрированным под этим именем в установленном порядке. Право на имя как неотъемлемое личное неимущественное право провозглашено в ст. 24 Международного пакта о гражданских и политических правах. В нем установлена норма, что каждый ребенок дол-

жен быть зарегистрирован немедленно и иметь имя. Аналогичная норма предусмотрена и ст. 7 Конвенции о правах ребенка. В российском законодательстве право на имя признается ст. 150 ГК РФ, которая называет это право среди естественных прав человека, возникающих в силу факта рождения человека.

Во-вторых, иной смысл этому термину придает ст. 19 ГК РФ, которая предусматривает, что гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая⁴⁸.

Имя является одним из средств индивидуализации гражданина как участника правоотношений. При этом гражданин обязан приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Иногда в случаях, установленных законодательством РФ (например, в авторских правоотношениях), человек вправе участвовать в правоотношениях под псевдонимом (вымышленным именем) или анонимно (без имени). Право на псевдоним является личным неимущественным правом автора произведения литературы, искусства или науки (ст. 1265 ГК РФ). Ребенок, достигший возраста 14 лет, может являться автором объекта авторского права, вправе опубликовывать произведение под

⁴⁸ См.: Толстой В.С. Личные неимущественные правоотношения. – М.: Изд-во АПК и ППРО, 2009. – С. 152–153.

своим именем, под псевдонимом либо без обозначения имени – анонимно.

В соответствии со ст. 58 СК РФ имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ. Споры по этому поводу разрешаются органами опеки и попечительства.

По общему правилу гражданин вправе переменить свое имя по достижении им возраста 16 лет. Порядок перемены имени регламентируется СК РФ и Федеральным законом «Об актах гражданского состояния»⁴⁹.

Сведения об имени (фамилии, имени, отчестве), полученном гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат государственной регистрации в порядке, предусмотренном для регистрации актов гражданского состояния.

3. Право ребенка на охрану чести, достоинства и доброго имени является основной целью всех остальных прав, поскольку честь и достоинство человека – это источник его прав и свобод⁵⁰. Посягательство на данное право может

⁴⁹ СЗ РФ. – 1997. – № 47. – Ст. 5340.

⁵⁰ См.: Лукашева Е.А. Личные (гражданские) права человека и гражданина // Права человека: учебник / отв. ред. Е.А. Лукашева. – С. 144–145.

быть средством как физического, так и психического воздействия. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению и наказанию, а также без добровольного согласия – медицинским, научным или иным опытам. В соответствии со ст. 23 Конституции РФ государство охраняет честь, достоинство и доброе имя (т. е. репутацию лица).

При этом *честь* в юридической литературе трактуется как уважительное отношение к личности со стороны общества в целом или отдельных лиц⁵¹. Под *достоинством* понимается уважение своих положительных качеств в собственном сознании⁵².

Честь и достоинство ребенка охраняется нормами гражданского⁵³, административного и уголовного права.

4. Право ребенка на свободу и личную неприкосновенность согласно ст. 22 Конституции РФ означает, во-первых, индивидуальную свободу несовершеннолетнего располагать собой по своему усмотрению, а во-вторых, физическую, нрав-

⁵¹ См.: Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Волтере Клувер, 2004. – С. 116.

⁵² См.: Там же. – С. 115.

⁵³ Особенности рассмотрения гражданских дел по защите чести, достоинства и деловой репутации регламентируются постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» (Российская газета. 2005 г. 15 марта).

ственную и психическую неприкосновенность ребенка.

Незаконное лишение свободы квалифицируется в уголовном праве как акт насилия – физического или психического. Ограничения свободы и личной неприкосновенности ребенка допускаются лишь в случаях, прямо установленных законом (например, направление несовершеннолетнего в интернат, спецшколу и т. п.). Вместе с тем заключение под стражу несовершеннолетнего до судебного разбирательства может применяться судом лишь в качестве крайней меры и в течение кратчайшего периода времени (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»⁵⁴).

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 108 УПК РФ и ч. 6 ст. 88 УК РФ избрание меры пресечения в виде заключения под стражу не допускается в отношении несовершеннолетнего, не достигшего возраста 16 лет, который подозревается или обвиняется в совершении преступлений небольшой или средней тяжести впервые, а также в отношении остальных несовершеннолетних, совершивших преступления небольшой тяжести впервые.

Применение к несовершеннолетнему меры пресечения в виде заключения под стражу возможно лишь в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого

⁵⁴ Российская газета. – 2011. – 11 февр.

или особо тяжкого преступления, с обязательным указанием правовых и фактических оснований такого решения.

5. *Право на неприкосновенность частной и семейной жизни ребенка, а также на сохранение ее тайны* (ст. 23 и 24 Конституции РФ) означает право несовершеннолетнего контролировать информацию о себе, препятствовать разглашению сведений личного, интимного характера. В содержание данного права входит также охрана тайны всех тех сторон личной жизни несовершеннолетнего, оглашение которых он по тем или иным причинам считает нежелательным (например, тайна усыновления).

Особенности обработки персональных данных (под которыми понимается любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе: его фамилия, имя, отчество; год, месяц, дата и место рождения; адрес; семейное, социальное, имущественное положение; образование, профессия, доходы; другая информация) определяются Федеральным законом от 27 июля 2006 г. 152-ФЗ «О персональных данных»⁵⁵.

Следует согласиться с выводом О.В. Демидовой и Ю.В. Серова о том, что фактически право на неприкосновенность частной жизни ограничивается со стороны родителей или опекунов (попечителей). Первостепенное значение в данном случае имеют интересы детей, которые также во мно-

⁵⁵ СЗ РФ. – 2006. – № 31. – Ст. 3451.

гом определяются родителями или лицами, их заменяющими. При этом степень вмешательства определить в законодательном порядке невозможно⁵⁶.

6. *Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений ребенка* предусмотрена п. 2 ст. 23 Конституции РФ.

Ограничение данного права допускается в исключительных случаях и только на основании закона и соответствующего судебного акта. Как правило, наложение ареста и выемка корреспонденции осуществляется в соответствии с нормами уголовно-процессуального права. За нарушение тайны переписки устанавливается уголовная ответственность.

Представляется верной точка зрения О.В. Демидовой и Ю.В. Серова о том, что фактически данное право также ограничивается со стороны родителей или опекунов (попечителей)⁵⁷.

7. *Право ребенка на неприкосновенность жилища* (ст. 25 Конституции РФ). Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

8. *Свобода передвижения и выбор места жительства ребенка*.

Статья 13 Всеобщей декларации прав человека провоз-

⁵⁶ См: Демидова О.В., Серов Ю.В. Указ. соч. – С. 50.

⁵⁷ Там же.

глашает, что каждый человек имеет право свободно передвигаться и выбирать себе место жительства в пределах каждого государства.

В соответствии со ст. 27 Конституции РФ каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Таким образом, законодательство РФ разграничивает место пребывания гражданина и его место жительства. В первом месте он находится временно – гостиница, санаторий и т. д. Вторым является место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, члена семьи, по договору найма (поднайма) либо на ином основании, предусмотренном законодательством РФ, – жилой дом, квартира, служебное помещение, общежитие, специальный дом для одиноких и престарелых граждан, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и подобные жилые помещения.

Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (и. 1 ст. 20 ГК РФ).

Каждый дееспособный гражданин РФ избирает место жительства по своему усмотрению. Право выбора места жительства как нематериальное благо, принадлежащее гражданину, защищается законом (ст. 150 ГК РФ). Однако его нельзя понимать в том смысле, что каждый гражданин может поселиться в любом месте России, поскольку существуют тер-

ритории, где действует особый режим⁵⁸.

Основным подтверждением факта постоянного места жительства гражданина является регистрация по месту жительства. Порядок регистрации определяется Законом РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 (ред. от 27 июля 2010 г.) «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»⁵⁹ и Правилами регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713⁶⁰.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, является место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов (и. 2 ст. 20 ГК РФ).

При раздельном проживании родителей они определяют, с кем из них будет проживать ребенок, а в случае спора данный вопрос решается судом исходя из интересов и с учетом мнения детей (и. 3 ст. 65 СК РФ). Несовершеннолетние, достигшие возраста 14 лет, и граждане, находящиеся

⁵⁸ См.: Киров А.А. Правовое регулирование свободы передвижения: исторический опыт и российская действительность: дис... канд. юрид. наук. – М., 2002. – С. 39.

⁵⁹ Ведомости РФ. – 1993. – № 32. – Ст. 1227.

⁶⁰ СЗ РФ. – 1995. – № 30. – Ст. 2939.

под попечительством, могут выбирать место своего жительства с согласия родителей и иных попечителей. Однако ст. 36 ГК РФ предусматривает возможность раздельного проживания родителей и иных попечителей с подопечным только после достижения последним 16-летнего возраста и с разрешения органа опеки и попечительства. При этом СК РФ вообще не предусматривает возможности раздельного проживания несовершеннолетних с их законными представителями. В связи с этим следует согласиться с точкой зрения М.Г. Масевич о том, что несовершеннолетние в возрасте с 14 до 18 лет могут выбирать место жительства с согласия законных представителей в соответствии с положениями ст. 26 ГК РФ⁶¹.

9. Свобода мысли, слова и свобода массовой информации (ст. 29 Конституции РФ).

Свобода мысли – это прежде всего свобода от любого идеологического контроля, когда человек сам решает, что и как ему думать, каких духовных ценностей придерживаться. Никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них.

Не допускается пропаганда или агитация, возбуждающая социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, ра-

⁶¹ См.: Масевич М.Г. Комментарий к ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации // Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). – 2-е изд., испр. и доп., с использованием судебно-арбитражной практики / под ред. О.Н. Садикова. – М.: ИНФРА-М, 2002. – С. 77.

сового, национального, религиозного или языкового превосходства.

Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Вместе с тем запрещается распространять детям информацию, которая причиняет вред их здоровью и развитию. В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 29 декабря 2010 г. № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию»⁶² (вступает в силу с 1 сентября 2012 г.) к информации, причиняющей вред здоровью и (или) развитию детей, относится:

- 1) информация, запрещенная для распространения среди детей;
- 2) информация, распространение которой среди детей определенных возрастных категорий ограничено.

К информации, запрещенной для распространения среди детей, относится информация:

- а) побуждающая детей к совершению действий, представляющих угрозу их жизни и (или) здоровью, в том числе к причинению вреда своему здоровью, самоубийству;
- б) способная вызвать у детей желание употребить наркотические средства, психотропные и (или) одурманивающие вещества, табачные изделия, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, принять участие в азартных играх, заниматься про-

⁶² СЗ РФ. – 2011. – № L–Ct.48

ституцией, бродяжничеством или попрошайничеством;

в) обосновывающая или оправдывающая допустимость насилия и (или) жестокости либо побуждающая осуществлять насильственные действия по отношению к людям или животным, за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом;

г) отрицающая семейные ценности и формирующая неуважение к родителям и (или) другим членам семьи;

д) оправдывающая противоправное поведение;

е) содержащая нецензурную брань;

ж) содержащая информацию порнографического характера.

К информации, распространение которой среди детей определенных возрастных категорий ограничено, относится информация:

а) представляемая в виде изображения или описания жестокости, физического и (или) психического насилия, преступления или иного антиобщественного действия;

б) вызывающая у детей страх, ужас или панику, в том числе представляемая в виде изображения или описания в унижающей человеческое достоинство форме ненасильственной смерти, заболевания, самоубийства, несчастного случая, аварии или катастрофы и (или) их последствий;

в) представляемая в виде изображения или описания половых отношений между мужчиной и женщиной;

г) содержащая бранные слова и выражения, не относящи-

еся к нецензурной брани.

Согласно ст. 6 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» **классификация информационной продукции** осуществляется по следующим категориям:

а) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;

б) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;

в) информационная продукция для детей, достигших возраста 12 лет;

г) информационная продукция для детей, достигших возраста 16 лет;

д) информационная продукция, запрещенная для детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную ст. 5 данного Федерального закона).

А. К информационной продукции для детей, не достигших возраста шести лет, в соответствии со ст. 7 указанного Федерального закона может быть отнесена информационная продукция, содержащая информацию, не причиняющую вреда здоровью и (или) развитию детей (в том числе информационная продукция, содержащая оправданное ее жанром и (или) сюжетом эпизодическое ненатуралистическое изображение или описание физического и (или) психического насилия (за исключением сексуального насилия) при условии торжества добра над злом и выражения сострадания к

жертве насилия и (или) осуждения насилия.

Б. К допускаемой к обороту *информационной продукции для детей, достигших возраста шести лет*, может быть отнесена информационная продукция, предусмотренная ст. 7 указанного Федерального закона, а также информационная продукция, содержащая оправданные ее жанром и (или) сюжетом:

а) кратковременное и ненатуралистическое изображение или описание заболеваний человека (за исключением тяжелых заболеваний) и (или) их последствий в форме, не унижающей человеческого достоинства;

б) ненатуралистическое изображение или описание несчастного случая, аварии, катастрофы либо ненасильственной смерти без демонстрации их последствий, которые могут вызывать у детей страх, ужас или панику;

в) не побуждающее к совершению антиобщественных действий и (или) преступлений эпизодическое изображение или описание этих действий и (или) преступлений при условии, что не обосновывается и не оправдывается их допустимость и выражается отрицательное, осуждающее отношение к лицам, их совершающим (ст. 8 указанного Федерального закона).

В. К допускаемой к обороту *информационной продукции для детей, достигших возраста 12 лет*, может быть отнесена информационная продукция, предусмотренная ст. 8 указанного Федерального закона, а также информационная про-

дукция, содержащая оправданные ее жанром и (или) сюжетом:

а) эпизодическое изображение или описание жестокости и (или) насилия (за исключением сексуального насилия) без натуралистического показа процесса лишения жизни или нанесения увечий при условии, что выражается сострадание к жертве и (или) отрицательное, осуждающее отношение к жестокости, насилию (за исключением насилия, применяемого в случаях защиты прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства);

б) изображение или описание, не побуждающее к совершению антиобщественных действий (в том числе к потреблению алкогольной и спиртосодержащей продукции, пива и напитков, изготавливаемых на его основе, участию в азартных играх, занятию бродяжничеством или попрошайничеством), эпизодическое упоминание (без демонстрации) наркотических средств, психотропных и (или) одурманивающих веществ, табачных изделий при условии, что не обосновывается и не оправдывается допустимость антиобщественных действий, выражается отрицательное, осуждающее отношение к ним и содержится указание на опасность потребления указанных продукции, средств, веществ, изделий;

в) не эксплуатирующее интереса к сексу и не носящее возбуждающего или оскорбительного характера эпизодическое ненатуралистическое изображение или описание половых отношений между мужчиной и женщиной, за исключе-

нием изображения или описания действий сексуального характера (ст. 9 указанного Федерального закона).

Г. К допускаемой к обороту *информационной продукции для детей, достигших возраста 16 лет*, может быть отнесена информационная продукция, предусмотренная ст. 9 данного Федерального закона, а также информационная продукция, содержащая оправданные ее жанром и (или) сюжетом:

а) изображение или описание несчастного случая, аварии, катастрофы, заболевания, смерти без натуралистического показа их последствий, которые могут вызывать у детей страх, ужас или панику;

б) изображение или описание жестокости и (или) насилия (за исключением сексуального насилия) без натуралистического показа процесса лишения жизни или нанесения увечий при условии, что выражается сострадание к жертве и (или) отрицательное, осуждающее отношение к жестокости, насилию (за исключением

насилия, применяемого в случаях защиты прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства);

в) информацию о наркотических средствах или о психотропных и (или) об одурманивающих веществах (без их демонстрации), опасных последствиях их потребления с демонстрацией таких случаев при условии, что выражается отрицательное или осуждающее отношение к потреблению таких средств или веществ и содержится указание на опасность их потребления;

г) отдельные бранные слова и (или) выражения, не относящиеся к нецензурной брани;

д) не эксплуатирующее интереса к сексу и не носящее оскорбительного характера изображение или описание половых отношений между мужчиной и женщиной, за исключением изображения или описания действий сексуального характера (ст. 10 указанного Федерального закона).

9. Информационная продукция, запрещенная для детей, подробно рассмотрена выше в данном параграфе.

10. Свобода совести и вероисповедания (ст. 28 Конституции РФ).

В Российской Федерации гарантируются свобода совести и свобода вероисповедания, в том числе право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать и менять, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях»⁶³ воспитание и образование детей осуществляются родителями или лицами, их заменяющими, с учетом права ребенка на свободу совести и вероисповедания.

По просьбе родителей или лиц, их заменяющих, с согласия детей, обучающихся в государственных и муниципальных образовательных учреждениях, администрация указан-

⁶³ СЗ РФ. – 1997. – № 39. – Ст. 4465.

ных учреждений по согласованию с соответствующим органом местного самоуправления предоставляет религиозной организации возможность обучать детей религии вне рамок образовательной программы.

11. *Свобода ребенка выбрать национальность и язык общения* (ст. 26 Конституции РФ).

Как уже упоминалось, ребенок, как правило, несамостоятелен в решении данных вопросов в силу недостаточности жизненного опыта, поэтому во многом его позицию по данному вопросу формируют родители (опекуны, попечители).

§ 3. Политические права несовершеннолетних

В отличие от личных политические права и свободы направлены не на обеспечение автономии человека, а на его проявление в качестве активного участника политического процесса.

Вместе с тем большинство политических прав, а также политические свободы лицо может реализовать по достижении им возраста 18 лет.

Политические права ребенка принадлежат ему как гражданину РФ и позволяют принимать участие в политической жизни страны, управлении государством.

Говоря о политических правах ребенка, в первую очередь следует иметь в виду его право на объединение, а также пра-

во собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги.

Рассмотрим подробнее *политические права ребенка*.

1. *Право ребенка на объединение* (ст. 30 Конституции РФ).

Ребенок имеет право на участие в детских и юношеских общественных организациях (объединениях). Деятельность подобных организаций регламентируется федеральными законами от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»⁶⁴ и от 28 июня 1995 г. № 98-ФЗ «О государственной поддержке молодежных и детских общественных объединений»⁶⁵.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об общественных объединениях» *общественным объединением* считается добровольное самоуправляемое некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе.

Согласно ст. 19 Федерального закона «Об общественных объединениях» общественные объединения могут быть созданы гражданами, достигшими возраста 18 лет, однако членами и участниками молодежных объединений могут быть граждане, достигшие возраста 14 лет, а детских объединений – возраста 8 лет. Членами профсоюзной организации могут быть физические лица, достигшие возраста 14 лет (ст. 2 Фе-

⁶⁴ СЗРФ. – 1995. – № 21. – Ст. 1930.

⁶⁵ СЗ РФ. – 1995. – № 27. – Ст. 2503.

дерального закона от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности») ⁶⁶.

Согласно ст. 4 Федерального закона «О государственной поддержке молодежных и детских общественных объединений» государственная поддержка может оказываться зарегистрированным в установленном законом порядке детским объединениям, в которые входят граждане в возрасте до 18 лет и совершеннолетние граждане, объединившиеся для совместной деятельности, при соблюдении следующих условий:

- объединение является юридическим лицом и действует не менее одного года с момента его государственной регистрации;
- в объединении насчитывается не менее 3 тыс. членов.

Соответствие обращающегося за государственной поддержкой детского объединения установленным законодательством требованиям определяется Министерством спорта, туризма и молодежной политики РФ ⁶⁷.

Меры государственной поддержки молодежных и детских объединений предусматриваются в разделах (подпрограммах) федеральных программ в области государственной мо-

⁶⁶ СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 148.

⁶⁷ Согласно постановлению Правительства РФ от 29 мая 2008 г. № 408 «О Министерстве спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации» указанное министерство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере физической культуры, спорта, туризма и молодежной политики (СЗ РФ. 2008. № 22. Ст. 2585).

лодежной политики и защиты детства. Решение о государственной поддержке проектов (программ) молодежных и детских объединений принимается Министерством спорта, туризма и молодежной политики РФ по результатам конкурса указанных проектов (программ).

Приказом Министерства спорта, туризма и молодежной политики РФ от 5 июня 2009 г. № 365⁶⁸ утвержден Административный регламент исполнения государственной функции по формированию Федеральным агентством по делам молодежи Федерального реестра молодежных и детских объединений, пользующихся государственной поддержкой.

Особым правовым статусом обладают военно-патриотические молодежные и детские объединения. В соответствии с постановлением Правительства РФ от 24 июля 2000 г. № 551 «О военно-патриотических молодежных и детских объединениях»⁶⁹ *военно-патриотическим молодежным или детским объединением* является созданное по инициативе граждан добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, осуществляющее в соответствии с уставом о его деятельности и при участии органов исполнительной власти и органов местного самоуправления военно-патриотическое воспитание молодежи, детей и имеющее в связи с этим право на финансовую поддержку указанной деятельно-

⁶⁸ Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2009. – 31 авг.

⁶⁹ СЗ РФ. – 2000. – № 31. – Ст. 3292.

сти со стороны федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Основными задачами военно-патриотического объединения являются:

- участие в реализации государственной политики в области военно-патриотического и гражданского воспитания детей и молодежи;
- воспитание чувства патриотизма, формирование у подрастающего поколения верности Родине, готовности к служению Отечеству и его вооруженной защите;
- изучение истории и культуры Отечества и родного края;
- участие в подготовке и проведении мероприятий по увековечению памяти защитников Отечества;
- передача и развитие лучших традиций российского воинства;
- противодействие проявлениям политического и религиозного экстремизма в молодежной среде;
- физическое развитие молодежи и детей, формирование здорового образа жизни;
- участие в подготовке граждан к военной службе.

2. Право ребенка собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги (ст. 31 Конституции РФ).

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 19 июня 2004 г. № 54-ФЗ «О собраниях, митингах, демонстрациях,

шествиях и пикетированиях»⁷⁰ **публичное мероприятие** – открытая, мирная, доступная каждому, проводимая в форме собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования либо в разных сочетаниях этих форм акция, осуществляемая по инициативе граждан РФ, политических партий, других общественных и религиозных объединений, в том числе с использованием транспортных средств.

Целью публичного мероприятия является формирование и свободное выражение мнений, а также выдвижение требований по разным вопросам политической, экономической, социальной и культурной жизни страны и вопросам внешней политики.

Несовершеннолетние, достигшие возраста 16 лет, могут быть организаторами публичного мероприятия в форме митинга или собрания. Демонстрации, шествия и пикетирования могут быть организованы гражданами РФ, достигшими возраста 18 лет.

Под *собранием* понимается совместное присутствие граждан в специально отведенном или приспособленном для этого месте для коллективного обсуждения каких-либо общественно значимых вопросов.

Митинг – это массовое присутствие граждан в определенном месте для публичного выражения общественного мнения по поводу актуальных проблем преимущественно общественно-политического характера.

⁷⁰ СЗ РФ. – 2004. – № 25. – Ст. 2485.

Несовершеннолетний организатор публичного мероприятия имеет право:

а) проводить митинги в местах и во время, которые указаны в уведомлении о проведении публичного мероприятия либо изменены в результате согласования с органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления, собрания – в специально отведенном или приспособленном для этого месте, позволяющем обеспечить безопасность граждан при его проведении;

б) проводить предварительную агитацию в поддержку целей публичного мероприятия (митинга или собрания) через средства массовой информации, путем распространения листовок, изготовления плакатов, транспарантов, лозунгов и в иных формах, не противоречащих законодательству РФ;

в) уполномочивать отдельных участников публичного мероприятия выполнять распорядительные функции по его организации и проведению;

г) организовывать сбор добровольных пожертвований, подписей под резолюциями, требованиями и другими обращениями граждан;

д) использовать при проведении собраний и митингов звукоусиливающие технические средства (аудио-, видеоустановки и другие устройства) с уровнем звука, соответствующим стандартам и нормам, установленным в Российской Федерации.

Несовершеннолетний организатор публичного мероприя-

тия обязан:

1) подать в орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления уведомление о проведении публичного мероприятия;

2) не позднее чем за три дня до дня проведения публичного мероприятия (за исключением собрания, проводимого одним участником) информировать орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления в письменной форме о принятии (непринятии) его предложения об изменении места и (или) времени проведения собрания и митинга, указанных в уведомлении о проведении публичного мероприятия;

3) обеспечивать соблюдение условий проведения публичного мероприятия, указанных в уведомлении о проведении публичного мероприятия или измененных в результате согласования с органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления;

4) требовать от участников публичного мероприятия соблюдения общественного порядка и регламента проведения публичного мероприятия. Лица, не подчинившиеся законным требованиям организатора публичного мероприятия, могут быть удалены с места его проведения;

5) обеспечивать в пределах своей компетенции общественный порядок и безопасность граждан при проведении публичного мероприятия;

6) приостанавливать публичное мероприятие или прекра-

щать его в случае совершения его участниками противоправных действий;

7) обеспечивать соблюдение установленной органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления нормы предельной заполняемости территории (помещения) в месте проведения публичного мероприятия;

8) обеспечивать сохранность зеленых насаждений, помещений, зданий, строений, сооружений, оборудования, мебели, инвентаря и другого имущества в месте проведения публичного мероприятия;

9) довести до сведения участников публичного мероприятия требование уполномоченного представителя органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления о приостановлении или прекращении публичного мероприятия;

10) иметь отличительный знак организатора публичного мероприятия. При этом уполномоченное им лицо также обязано иметь отличительный знак.

Несовершеннолетний организатор публичного мероприятия не вправе проводить его, если уведомление о проведении публичного мероприятия не было подано в срок либо если с органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления не было согласовано изменение по их мотивированному предложению места и (или) времени проведения публичного мероприятия.

В соответствии с и. 3 ст. 9 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» обучающиеся, воспитанники образовательных учреждений (за исключением дошкольных учреждений и учреждений начального образования) могут проводить во внеучебное время собрания и митинги по вопросам защиты своих нарушенных прав. Администрация образовательного учреждения не вправе препятствовать проведению таких собраний и митингов, в том числе на территории и в помещении образовательного учреждения, если выборными представителями обучающихся, воспитанников выполнены условия проведения указанных собраний и митингов, установленные уставом образовательного учреждения. Такие собрания и митинги не могут проводиться в нарушение установленных законодательством РФ требований соблюдения общественного порядка и не должны препятствовать образовательному и воспитательному процессам.

§ 4. Экономические, социальные и культурные права и свободы несовершеннолетних

Экономические, социальные и культурные права и свободы ребенка – это возможности несовершеннолетне-го реализовать свои способности и получить средства существования, а также возможности доступа ребенка к культур-

ному наследию человечества, их освоению и использованию.

В отличие от других видов прав и свобод ребенка особенностями экономических, социальных и культурных прав и свобод являются:

- распространенность на определенную – экономическую, социальную и культурную – область жизни ребенка;
- допустимость рекомендательных, «нестрогих» формулировок базовых положений (например, «достойная жизнь», «удовлетворительное существование»);
- зависимость реализации экономических, социальных и культурных прав и свобод от состояния экономики и ресурсов. В ст. 2 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах специально говорится о том, что эти права должны обеспечиваться постепенно и «в максимальных пределах имеющихся ресурсов»⁷¹.

Согласно Конституции РФ к *экономическим, социальным и культурным правам и свободам ребенка* относятся:

- 1) право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34);
- 2) право частной собственности (ст. 35);
- 3) право на труд (ст. 37);
- 4) право на социальное обеспечение (ст. 38 и 39);

⁷¹ Лукашева Е.А. Структура прав человека и гражданина // Права человека: учебник / отв. ред. Е.А. Лукашева. – С. 159–160.

5) право на жилище (ст. 40);

6) право на охрану здоровья (ст. 41);

7) право на образование (ст. 43);

8) право на участие в культурной жизни общества и связанная с ним свобода литературного, художественного, научного и других видов творчества (ст. 44).

Детальный анализ права ребенка на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также права частной собственности ребенка и права ребенка на жилище – в гл. 5 настоящего учебного пособия.

Особенности права ребенка на труд рассмотрены в гл. 8 данного учебного пособия.

Рассмотрим подробнее **право ребенка на охрану здоровья.**

В соответствии со ст. 41 Конституции РФ и ст. 17 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. № 5487-1⁷² граждане РФ (в том числе и несовершеннолетние) обладают неотъемлемым правом на охрану здоровья. Это право обеспечивается охраной окружающей среды, созданием благоприятных условий труда, быта, отдыха, воспитания и обучения граждан, производством и реализацией доброкачественных продуктов питания, а также предоставлением населению доступной медико-социальной помощи.

⁷² Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. – № 33. – Ст. 1318.

Международно-правовые нормы, регламентирующие право ребенка на охрану здоровья, содержатся в ст. 12 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах.

Государство обеспечивает несовершеннолетним гражданам охрану здоровья независимо от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

При заболевании, утрате трудоспособности и в иных случаях граждане РФ (в том числе и несовершеннолетние) имеют право на медико-социальную помощь, которая включает в себя профилактическую, лечебно-диагностическую, реабилитационную, протезно-ортопедическую и зубопротезную помощь.

В соответствии со ст. 20 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан несовершеннолетние имеют право на бесплатную медицинскую помощь в государственной и муниципальной системах здравоохранения. Дети, подростки и учащиеся, занимающиеся физической культурой, имеют право на бесплатный медицинский контроль.

Согласно ст. 24 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан в интересах охраны здоровья несовершеннолетние имеют право:

- 1) на диспансерное наблюдение и лечение в детской и под-

ростковой службе в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и социального развития РФ⁷³, и на условиях, определяемых органами государственной власти субъектов РФ;

2) санитарно-гигиеническое образование, обучение и труд в условиях, отвечающих их физиологическим особенностям и состоянию здоровья и исключающих воздействие на них неблагоприятных факторов;

3) бесплатную медицинскую консультацию при определении профессиональной пригодности в порядке и на условиях, устанавливаемых органами государственной власти субъектов РФ;

4) получение необходимой информации о состоянии своего здоровья в доступной для них форме.

Несовершеннолетние – больные наркоманией в возрасте старше 16 лет, иные несовершеннолетние в возрасте старше 15 лет имеют право на добровольное информированное согласие на медицинское вмешательство или на отказ от него.

Несовершеннолетние с недостатками физического или психического развития по заявлению родителей или лиц, их заменяющих, могут содержаться в учреждениях системы со-

⁷³ Приказами Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 9 декабря 2004 г. № 310 (Российская газета. 2005. 28 июня) утверждена карта диспансеризации ребенка, а от 15 апреля 2010 г. № 340н (Российская газета. 2010. 4 июня) утвержден порядок проведения диспансеризации пребывающих в стационарных учреждениях детей-сирот и детей, находящихся в трудной жизненной ситуации.

циальной защиты в порядке и на условиях, устанавливаемых органами государственной власти субъектов РФ.

Проведение клинического исследования лекарственного препарата для медицинского применения с участием в качестве пациентов детей допускается только с согласия в письменной форме их родителей, усыновителей. Дети могут рассматриваться в качестве потенциальных пациентов такого исследования, только если его проведение необходимо для укрепления их здоровья или профилактики инфекционных заболеваний в детском возрасте либо если целью такого исследования является получение данных о наилучшей дозировке лекарственного препарата для лечения детей. В этих случаях такому исследованию должно предшествовать клиническое исследование лекарственного препарата для медицинского применения на совершеннолетних гражданах (п. 5 ст. 43 Федерального закона от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств»⁷⁴).

Рассмотрим подробнее **право ребенка на социальное обеспечение.**

Статья 38 Конституции РФ провозглашает охрану материнства, отцовства и детства. Статья 39 Конституции РФ провозглашает, что социальное обеспечение гарантируется каждому по возрасту, для воспитания детей и в иных случаях.

Данное право закреплено также в ст. 22 и 25 Всеобщей

⁷⁴ СЗ РФ. – 2010. – № 16. – Ст. 1815.

декларации прав человека и ст. 9-12 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах.

Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей»⁷⁵ установлены следующие *виды государственных пособий* лицам, которые уже имеют детей:

- а) единовременное пособие при рождении ребенка;
- б) ежемесячное пособие по уходу за ребенком;
- в) ежемесячное пособие на ребенка;
- г) единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью;
- д) ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву.

А. Единовременное пособие при рождении ребенка (ст. 11–12 указанного Федерального закона).

Право на единовременное пособие при рождении ребенка имеет один из родителей либо лицо, его заменяющее. В случае рождения двух детей или более указанное пособие выплачивается на каждого ребенка. При рождении мертвого ребенка указанное пособие не выплачивается. Единовременное пособие при рождении ребенка выплачивается в размере 8 тыс. руб.

Б. Ежемесячное пособие по уходу за ребенком (ст. 13–15 указанного Федерального закона).

Право на пособие имеют, как правило, те же категории

⁷⁵ СЗ РФ. – 1995. – № 21. – Ст. 1929.

женщин, которые получают пособие по беременности и родам. Вместе с тем есть и различия в круге обеспечиваемых, в частности отпуск и пособие по уходу за ребенком предоставляются не только женщине – матери или усыновительнице, но также и другим лицам, фактически ухаживающим за ребенком, если они подлежат государственному социальному страхованию. Данное ежемесячное пособие, как правило, выплачивается со дня предоставления отпуска по уходу за ребенком до достижения ребенком возраста полутора лет. При этом минимальный размер пособия составляет 1500 руб. по уходу за первым ребенком и 3 тыс. руб. по уходу за вторым ребенком и последующими детьми. Максимальный размер пособия по уходу за ребенком не может превышать за полный календарный месяц 6 тыс. руб.

В. Ежемесячное пособие на ребенка.

В соответствии со ст. 16 указанного Федерального закона размер, порядок назначения, индексации и выплаты ежемесячного пособия на ребенка устанавливаются законами и иными нормативными правовыми актами субъекта РФ.

Г. Единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью (ст. 12¹, 12² указанного Федерального закона).

Право на единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью (усыновлении, установлении опеки (попечительства), передаче на воспитание в приемную семью детей, оставшихся без попечения родителей) имеет

один из усыновителей, опекунов (попечителей), приемных родителей. В случае передачи на воспитание в семью двух детей и более пособие выплачивается на каждого ребенка. Размер пособия составляет 8 тыс. руб.

Д. Ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву (ст. 12⁵-12⁷ указанного Федерального закона).

Право на ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, имеют мать ребенка военнослужащего, а также опекун ребенка военнослужащего либо другой родственник ребенка, фактически осуществляющий уход за ним.

Матери ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего выплачивается со дня рождения ребенка, но не ранее дня начала отцом ребенка военной службы по призыву.

Иным лицам ежемесячное пособие на ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, выплачивается со дня смерти матери ребенка либо со дня вынесения соответствующего решения (вступившего в законную силу решения суда, решения органа опеки и попечительства, заключения учреждения здравоохранения), но не ранее дня начала отцом ребенка военной службы по призыву.

Выплата указанного пособия прекращается по достижении ребенком военнослужащего, проходящего военную

службу по призыву, возраста трех лет, но не позднее дня окончания отцом ребенка военной службы по призыву.

Ежемесячное пособие выплачивается в размере 6 тыс. руб. на каждого ребенка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву.

Важным направлением по обеспечению права детей на социальную помощь является профилактика их безнадзорности и правонарушений.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»⁷⁶ *основными задачами деятельности по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних* являются:

- предупреждение безнадзорности⁷⁷, беспризорности⁷⁸, правонарушений и антиобщественных действий несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий, способствующих этому;
- обеспечение защиты прав и законных интересов несовершеннолетних;
- социально-педагогическая реабилитация несовершен-

⁷⁶ СЗ РФ. – 1999. – № 26. – Ст. 3177.

⁷⁷ *Безнадзорный* – это несовершеннолетний, контроль за поведением которого отсутствует вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по его воспитанию, обучению и (или) содержанию со стороны родителей или иных законных представителей либо должностных лиц.

⁷⁸ *Беспризорным* является безнадзорный, не имеющий места жительства и (или) места пребывания.

нолетних, находящихся в социально опасном положении ⁷⁹;

- выявление и пресечение случаев вовлечения несовершеннолетних в совершение преступлений и антиобщественных действий.

Статья 13 указанного Федерального закона предусматривает создание специализированных учреждений для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации:

1) социально-реабилитационных центров для несовершеннолетних, осуществляющих профилактику безнадзорности и социальную реабилитацию несовершеннолетних, оказавшихся в трудной жизненной ситуации;

2) социальных приютов для детей, обеспечивающих временное проживание и социальную реабилитацию несовершеннолетних, оказавшихся в трудной жизненной ситуации и нуждающихся в экстренной социальной помощи государства;

3) центров помощи детям, оставшимся без попечения родителей, предназначенных для временного содержания несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей или иных законных представителей, и оказания им содействия в дальнейшем устройстве.

⁷⁹ *Несовершеннолетний, находящийся в социально опасном положении*, – это лицо, которое вследствие безнадзорности или беспризорности находится в обстановке, представляющей опасность для его жизни или здоровья либо не отвечающей требованиям к его воспитанию или содержанию, либо совершает правонарушение или антиобщественные действия.

Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»⁸⁰ определяет принципы содержания и меры дополнительной государственной защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из их числа в возрасте до 23 лет.

Рассмотрим подробнее **право ребенка на образование.**

В соответствии со ст. 43 Конституции РФ каждый имеет право на образование. Основы международных стандартов в области образования сформулированы в ст. 26 Всеобщей декларации прав человека, ст. 13 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах и ст. 28 Конвенции о правах ребенка.

Согласно ст. 9 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании»⁸¹ образовательная программа определяет содержание образования определенных уровня и направленности. В Российской Федерации реализуются **образовательные программы**, которые подразделяются:

- 1) на общеобразовательные (основные и дополнительные);
- 2) профессиональные (основные и дополнительные).

Основные общеобразовательные программы направлены

⁸⁰ СЗ РФ. – 1996. – № 52. – Ст. 5880.

⁸¹ Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. – № 30. – Ст. 197; СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 150.

на

решение задач формирования общей культуры личности, адаптации личности к жизни в обществе, создание основы для осознанного выбора и освоения профессиональных образовательных программ.

К *основным общеобразовательным программам* относят программы:

- а) дошкольного образования⁸²;
- б) начального общего образования⁸³;
- в) основного общего образования;
- г) среднего (полного) общего образования.

Основные профессиональные образовательные программы направлены на решение задач последовательного повышения профессионального и общеобразовательного уровней, подготовку специалистов соответствующей квалификации.

⁸² Программы *дошкольного образования* реализуются родителями (опекунами), а также сетью дошкольных образовательных учреждений. В соответствии со ст. 18 Закона РФ «Об образовании» родители являются первыми педагогами. Они обязаны заложить основы физического, нравственного и интеллектуального развития личности ребенка в раннем детском возрасте.

⁸³ Обучение детей в образовательных учреждениях, реализующих программы *начального общего образования*, начинается с достижения ими возраста шести лет шести месяцев при отсутствии противопоказаний по состоянию здоровья, но не позже достижения ими возраста восьми лет. По заявлению родителей (законных представителей) учредитель образовательного учреждения вправе разрешить прием детей в образовательные учреждения для обучения в более раннем возрасте (и. 2 ст. 19 Закона РФ «Об образовании»).

К основным профессиональным программам относят программы:

- а) начального профессионального образования⁸⁴;
- б) среднего профессионального образования⁸⁵;
- в) высшего профессионального образования (программы бакалавриата, подготовки специалиста и магистратуры)⁸⁶;
- г) послевузовского профессионального образования⁸⁷.

С учетом потребностей и возможностей личности образовательные программы осваиваются в следующих формах: в образовательном учреждении – в форме очной, очно-заочной (вечерней), заочной; в форме семейного образования, самообразования, экстерната. Допускается сочетание

⁸⁴ *Начальное профессиональное образование* имеет целью подготовку работников квалифицированного труда по всем основным направлениям общественно полезной деятельности на базе основного общего и среднего (полного) общего образования (ст. 22 Закона РФ «Об образовании»).

⁸⁵ *Среднее профессиональное образование* имеет целью подготовку специалистов среднего звена, удовлетворение потребностей личности в углублении и расширении образования на базе основного общего, среднего (полного) общего или начального профессионального образования (ст. 23 Закона РФ «Об образовании»).

⁸⁶ Целями *высшего профессионального образования* являются подготовка и переподготовка специалистов соответствующего уровня, удовлетворение потребностей личности в углублении и расширении образования (п. 1 ст. 24 Закона РФ «Об образовании»).

⁸⁷ *Послевузовское профессиональное образование* предоставляет гражданам возможность повышения уровня образования, научной, педагогической квалификации на базе высшего профессионального образования (ст. 25 Закона РФ «Об образовании»).

разных форм получения образования.

Государством гарантируется общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях. При этом получение основного общего образования обязательно (ст. 43 Конституции РФ). Обязанность обеспечить получение детьми основного общего образования возложена на родителей или лиц, их замещающих. Данное требование применительно к конкретному обучающемуся сохраняет свою силу до достижения им возраста 15 лет (ст. 19 Закона РФ «Об образовании»).

Часть 3 ст. 43 Конституции РФ и Федеральный закон от 22 августа 1996 г. № 125-ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании»⁸⁸ устанавливают возможность для каждого гражданина на конкурсной основе бесплатно получить высшее профессиональное образование в соответствующем высшем государственном или муниципальном учреждении. Особенности организации приема в высшие учебные заведения регламентируются ст. 11 указанного Федерального закона, приказами Министерства образования и науки РФ от 21 октября 2009 г. № 442 «Об утверждении Порядка приема граждан в имеющие государственную аккредитацию образовательные учреждения высшего

⁸⁸ СЗРФ.– 1996.– № 35. – Ст. 4135.

профессионального образования»⁸⁹, а также от 28 октября 2009 г. № 505 «Об утверждении перечня вступительных испытаний в образовательные учреждения высшего профессионального образования, имеющие государственную аккредитацию»⁹⁰.

Рассмотрим подробнее **право ребенка на участие в культурной и творческой жизни общества и связанную с ним свободу литературного, художественного, научного и других видов творчества** (ст. 44 Конституции РФ).

В Российской Федерации культурная деятельность является неотъемлемым правом каждого гражданина независимо от его национального и социального происхождения, языка, пола, политических, религиозных и иных убеждений, места жительства, имущественного положения, образования, профессии или других обстоятельств (ст. 8 Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3612-1⁹¹ «Основы законодательства Российской Федерации о культуре») (далее – Основы законодательства РФ о культуре). Каждый, в том числе и ребенок, имеет право на все виды творческой деятельности в соответствии со своими интересами и способностями (ст. 10 Основ законодательства РФ о культуре).

Право ребенка на участие в культурной жизни включает в

⁸⁹ Российская газета. -2009 г. – 16 дек.

⁹⁰ Там же.

⁹¹ Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. – № 46. – Ст. 2615.

себя право несовершеннолетнего пользоваться учреждениями культуры (в том числе библиотеками (ст. 1 Федерального закона от 29 декабря 1994 г. № 78-ФЗ «О библиотечном деле»⁹²) и музеями (ст. 3 Федерального закона от 26 мая 1996 г. № 54-ФЗ «О музейном фонде РФ и музеях в РФ»⁹³)), право на доступ к культурным ценностям.

В соответствии со ст. 15 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах *ребенок имеет право:*

- а) на участие в культурной жизни;
- б) пользование результатами научного прогресса и их практическое применение;
- в) пользование защитой моральных и материальных интересов, возникающих в связи с любыми научными, литературными или художественными трудами, автором которых он является.

Авторские права ребенка подробно рассмотрены в гл. 5 настоящего учебного пособия.

§ 5. Обязанности несовершеннолетних

Как уже упоминалось ранее, элементом содержания конституционно-правового положения несовершеннолетних являются также обязанности ребенка.

⁹² СЗ РФ. – 1995. -№ 1. – Ст. 2.

⁹³ СЗРФ.– 1996.-№ 22.-Ст. 2591.

Обязанность ребенка – это необходимость соблюдения поведения, объективно определенного конкретно-историческими потребностями существования других людей, общества и государства.

К *обязанностям несовершеннолетнего* относят следующие:

- 1) обязанность соблюдать Конституцию РФ и законы Российской Федерации;
- 2) обязанность заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры;
- 3) обязанность платить законно установленные налоги и сборы;
- 4) обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам.

1. Обязанность ребенка соблюдать Конституцию РФ и законы Российской Федерации (ст. 15 Конституции РФ).

Незнание законов не освобождает от юридической ответственности.

Несоблюдение Конституции РФ и законов Российской Федерации, посягательства на права и свободы, честь и достоинство других людей влечет юридическую ответственность.

2. Обязанность ребенка заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры (ст. 44 Конституции РФ).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации»⁹⁴ к **объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации** относятся объекты недвижимого имущества со связанными с ними произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, объектами науки и техники и иными предметами материальной культуры, возникшие в результате исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, науки и техники, эстетики, этнологии или антропологии, социальной культуры и являющиеся свидетельством эпох и цивилизаций, подлинными источниками информации о зарождении и развитии культуры.

Объекты культурного наследия подразделяют на следующие **виды**:

1) **памятники** – отдельные постройки, здания и сооружения с исторически сложившимися территориями (в том числе памятники религиозного назначения: церкви, колокольни, часовни, костелы, кирхи, мечети, буддистские храмы, пагоды, синагоги, молельные дома и другие объекты, построенные для богослужений); мемориальные квартиры; мавзолеи, отдельные захоронения; произведения монументального искусства; объекты науки и техники, включая военные;

⁹⁴ СЗ РФ. – 2002. – № 26. – Ст. 2519.

частично или полностью скрытые в земле или под водой следы существования человека, включая все движимые предметы, имеющие к ним отношение, основным или одним из основных источников информации о которых являются археологические раскопки или находки;

2) *ансамбли* – четко локализуемые на исторически сложившихся территориях группы изолированных или объединенных памятников, строений и сооружений фортификационного, дворцового, жилого, общественного, административного, торгового, производственного, научного, учебного назначения, а также памятников и сооружений религиозного назначения (храмовые комплексы, дацаны, монастыри, подворья), в том числе фрагменты исторических планировок и застроек поселений, которые могут быть отнесены к градостроительным ансамблям; произведения ландшафтной архитектуры и садово-паркового искусства (сады, парки, скверы, бульвары), некрополи;

3) *достопримечательные места* – творения, созданные человеком, или совместные творения человека и природы, в том числе места бытования народных художественных промыслов; центры исторических поселений или фрагменты градостроительной планировки и застройки; памятные места, культурные и природные ландшафты, связанные с историей формирования народов и иных этнических общностей на территории РФ историческими (в том числе военными) событиями, жизнью выдающихся исторических личностей;

культурные слои, остатки построек древних городов, городищ, селищ, стоянок; места совершения религиозных обрядов.

Несовершеннолетние лица, причинившие вред объекту культурного наследия, обязаны возместить стоимость восстановительных работ, а несовершеннолетние лица, причинившие вред объекту археологического наследия, – стоимость мероприятий, необходимых для его сохранения, что не освобождает данных лиц от административной и уголовной ответственности, предусмотренной за совершение таких действий (и. 2 ст. 61 указанного Федерального закона).

3. Обязанность ребенка платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57 Конституции РФ).

В соответствии со ст. 19 НК РФ⁹⁵ физические лица, в том числе и несовершеннолетние, выступают в качестве налогоплательщиков и плательщиков сборов.

Налогоплательщики и плательщики сборов обязаны уплачивать законно установленные налоги и сборы, а также нести иные обязанности, установленные законодательством РФ о налогах и сборах.

За невыполнение или ненадлежащее выполнение возложенных на него обязанностей налогоплательщик (плательщик сборов) несет ответственность в соответствии с законодательством РФ.

От имени несовершеннолетних налогоплательщиков

⁹⁵ СЗРФ.– 1998. -№ 31. -Ст. 3824.

(плательщиков сборов) в налоговых правоотношениях выступают их законные представители.

Законными представителями несовершеннолетнего налогоплательщика (плательщика сборов) признаются лица, выступающие в качестве его представителей в соответствии с гражданским законодательством РФ (ст. 27 НК РФ).

4. Обязанность ребенка сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 Конституции РФ).

Согласно ст. 1 Федерального закона от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»⁹⁶ *под окружающей средой* понимается совокупность компонентов природной среды⁹⁷, природных⁹⁸ и природно-антропогенных объектов⁹⁹, а также антропогенных объектов¹⁰⁰.

⁹⁶ СЗ РФ. – 2002. – № 2. – Ст. 133.

⁹⁷ *Компоненты природной среды* – земля, недра, почвы, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, растительный, животный мир и иные организмы, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство, обеспечивающие в совокупности благоприятные условия для существования жизни на Земле.

⁹⁸ *Природный объект* – естественная экологическая система, природный ландшафт и составляющие их элементы, сохранившие свои природные свойства.

⁹⁹ *Природно-антропогенный объект* – природный объект, измененный в результате хозяйственной и иной деятельности, и (или) объект, созданный человеком, обладающий свойствами природного объекта и имеющий рекреационное и защитное значение.

¹⁰⁰ *Антропогенный объект* – объект, созданный человеком для обеспечения его социальных потребностей и не обладающий свойствами природных объектов.

Объектами охраны окружающей среды от загрязнения, истощения, деградации, порчи, уничтожения и иного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности являются:

- земли, недра, почвы;
- поверхностные и подземные воды;
- леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд;
- атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство.

Особой охране подлежат: объекты, включенные в Список всемирного наследия ЮНЕСКО, куда входят наиболее значимые объекты культурного и природного наследия; государственные природные заповедники, в том числе биосферные; государственные природные заказники; памятники природы; национальные, природные и дендрологические парки; ботанические сады; лечебно-оздоровительные местности и курорты, иные природные комплексы; исконная среда обитания, места традиционного проживания и хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Российской Федерации; объекты, имеющие особое природоохранное, научное, историко-культурное, эстетическое, рекреационное, оздоровительное и иное ценное значение; континентальный шельф и исключительная экономическая зона Российской Федерации, а также редкие или находящиеся под угрозой исчезновения почвы, леса и иная раститель-

ность, животные и другие организмы и места их обитания.

Несовершеннолетние обязаны сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природе и природным богатствам, соблюдать иные требования законодательства РФ (п. 3 ст. 11 Федерального закона «Об охране окружающей среды»).

Вопросы для самоконтроля

1. Как определяется гражданство детей?
2. Какие элементы содержания конституционно-правового положения несовершеннолетних вы знаете?
3. Каково содержание права ребенка на свободу и личную независимость?
4. Как определяется место жительства несовершеннолетнего?
5. Каково содержание политических прав ребенка?
6. В чем особенности права несовершеннолетнего на охрану здоровья?
7. В чем особенности права ребенка на образование?
8. Каковы основные обязанности ребенка?

Глава 5

Гражданско-правовое положение несовершеннолетних

§ 1. Гражданская правосубъектность несовершеннолетних

Для того чтобы быть субъектом гражданских правоотношений, ребенок должен обладать **гражданской правосубъектностью**, элементами которой являются гражданская правоспособность и гражданская дееспособность.

Гражданская правоспособность – это способность лица иметь гражданские права и нести обязанности (п. 1 ст. 17 ГК РФ).

Способность иметь права и нести обязанности является необходимым условием возникновения конкретных субъективных прав. При этом нужно учитывать, что правоспособность представляет собой общую, абстрактную возможность быть субъектом права или обязанности, необходимую предпосылку их возникновения и реализации, а конкретные права возникают, как правило, на основании юридических фактов (ст. 8 ГК РФ).

Таким образом, необходимо отличать правоспособность

от субъективного права. Как уже упоминалось, правоспособность является общей предпосылкой, на основе которой у лица возникает конкретное субъективное право. *Правоспособность* – это возможность иметь, предусмотренные законодательством права и обязанности, тогда как *субъективное право* – уже существующее право, принадлежащее конкретному лицу, т. е. реализованная возможность. Возможности иметь права, заключенной в правоспособности, в отличие от субъективного права не соответствует обязанность других субъектов¹⁰¹.

Примерный перечень гражданских прав, которые могут принадлежать отдельным гражданам, содержится в ст. 18 ГК РФ. В соответствии с ним граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой другой не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами или юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

¹⁰¹ См.: *Попова С.М.* Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права // *Гражданское право. Часть первая: учебник / под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева.* – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2003. – С. 74.

При этом следует согласиться с точкой зрения В.А. Белова о том, что признание правоспособности в *равной мере* за субъектами того или иного вида означает признание правоспособности равного *содержания*, но не *объема*, различия в котором могут быть обусловлены разнообразными причинами как объективного (пол, возраст, состояние здоровья, имущественное положение, семейное положение и др.), так и идеологического свойства¹⁰².

Объем гражданской правоспособности в течение жизни человека может изменяться. Отдельные элементы гражданской правоспособности возникают у гражданина не с момента рождения, а с достижением определенного возраста (например, право выражать обязательное для родителей мнение по тем или иным вопросам семейной жизни; право самостоятельно избирать место жительства; право требовать отмены усыновления; право заниматься предпринимательской деятельностью; право вступать в брак; и т. д.). Также с достижением определенного возраста законодательство РФ может связывать прекращение тех или иных элементов правоспособности (например, прав ребенка, права быть усыновленным и др.).

Реализация правоспособности граждан имеет определенные пределы. Осуществляя принадлежащие ему гражданские права и свободы, гражданин не должен наносить ущерб

¹⁰² См.: Белов В.А. Гражданское право. Общая часть: учебник. – М.: ЮриИнфоР, 2002. – С. 77.

ба окружающей среде, нарушать права и законные интересы других лиц (ст. 10 ГК РФ).

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается в момент наступления смерти или объявления безвестно отсутствующего лица умершим (п. 2 ст. 17 ГК РФ). Поскольку человек представляет собой биологический организм, то и определение моментов его рождения и смерти должно базироваться на биологическом критерии.

Биологическим моментом рождения человека является момент начала самостоятельного дыхания изгнанного или извлеченного из организма матери человеческого плода либо проявления им хотя бы одного из следующих признаков жизни: сердцебиения, пульсации пуповины или произвольных движений мускулатуры (и. 1 Инструкции об определении критериев живорождения, мертворождения, перинатального периода, утвержденной приказом-постановлением Министерства здравоохранения РФ и Госкомстата России от 4 декабря 1992 г. № 318/190¹⁰³).

Следует заметить, что закон в некоторых случаях охраняет права и законные интересы еще не родившегося ребенка, т. е. будущего субъекта права. Согласно ст. 1116 ГК РФ к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия на-

¹⁰³ СПС «КонсультантПлюс».

следства. В данном случае для осуществления прав наследника необходимо два условия: во-первых, наследник должен быть зачат при жизни наследодателя и, во-вторых, он должен быть рожден живым после открытия наследства. При этом никаких прав на имущество либо наследование еще не родившийся ребенок иметь не может. Защита его интересов сводится к охране его прав при условии рождения ребенка живым. Если же ребенок родится мертвым, то он не будет призван к наследованию. Иначе говоря, правоспособность гражданина, являющегося наследником, в рассматриваемой ситуации возникает с момента рождения¹⁰⁴.

Кроме того, нормы о защите интересов зачатых, но еще не родившихся детей не исчерпываются положениями наследственного права. Гражданский кодекс РФ, в частности, содержит положения (ст. 1088, 1089) о праве ребенка потерпевшего, родившегося после его смерти, на возмещение вреда, понесенного в результате смерти кормильца.

Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст.21 ГК РФ).

Обладать дееспособностью – значит иметь способность лично совершать разные юридические действия.

¹⁰⁴ См.: Тарасова А.Е. Правосубъектность граждан. Особенности правосубъектности несовершеннолетних, их проявления в гражданских правоотношениях. – М.: Волтере Клувер, 2008. – С. 40.

Возможность признания за гражданином дееспособности определяется несколькими факторами, главными из которых являются физическая, душевная и социальная зрелость человека. Внешними проявлениями этих факторов являются возраст гражданина, состояние его здоровья и содержание его социально-значимого поведения¹⁰⁵. В связи с тем, что данные факторы проявляются у людей по-разному (в отличие от правоспособности), люди одного и того же возраста могут обладать разной дееспособностью. Помимо этого вполне возможна ситуация, когда лицо вообще не будет дееспособным. На основании изложенного выделяют следующие **виды дееспособности:**

- 1) полная дееспособность;
- 2) дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет;
- 3) дееспособность малолетних (несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет);
- 4) ограниченная дееспособность;
- 5) отсутствие дееспособности (недееспособность)¹⁰⁶.

¹⁰⁵ См.: Белов В.А. Указ. соч. – С. 80.

¹⁰⁶ В п. 5 ст. 2 Федерального закона «Об опеке и попечительстве» используется термин «не полностью дееспособный гражданин», который охватывает несовершеннолетних граждан (за исключением приобретших полную дееспособность) и граждан, ограниченных судом в дееспособности по основаниям, предусмотренным ст. 30 ГК РФ. Представляется, что такое определение дееспособности отдельных категорий граждан является неточным. Дело в том, что дееспособность несовершеннолетних и ограниченная дееспособность не являются разновидностями неполной дееспособности. Они различаются и по субъектному составу, и

1. *Полная дееспособность* в соответствии со ст. 60 Конституции РФ и п. 1 ст. 21 ГК РФ возникает с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении возраста 18 лет ¹⁰⁷.

Из общего правила о наступлении гражданской дееспособности в ГК РФ есть два *исключения*. *Первое установлено для лица, которое вступило в брак*. Единый брачный возраст, закрепленный в российском законодательстве для мужчин и женщин, – 18 лет (ст. 13 СК РФ)¹⁰⁸, может быть снижен по решению органов местного самоуправления до 16 лет при наличии причин, которые они сочтут уважительными. Перечня таких причин в законе нет, но к ним, в частности, относятся: беременность, рождение ребенка, фактически сложившиеся брачные отношения и др.

Статья 13 СК РФ предусматривает также возможность вступления в брак до достижения возраста 16 лет, но лишь в

по объему дееспособности.

¹⁰⁷ Во многих странах полная дееспособность наступает также, как правило, с 18-летнего возраста (Франция, ФРГ, Великобритания, Канада). В США совершеннолетие определяется законодательством штатов, поэтому в разных штатах совершеннолетие наступает в возрасте от 18 лет до 21 года. В Швейцарии совершеннолетним считается лицо, достигшее 20 лет.

¹⁰⁸ В законодательстве зарубежных государств брачный возраст различен: в Великобритании он одинаков для мужчин и женщин – 16 лет, в Болгарии – 18 лет независимо от пола, в Украине – 18 лет для юноши и 17 лет для девушки, в Японии и Франции – 18 лет для юноши и 16 – для девушки, в Польше соответственно 21 год и 18 лет, а в Китае – 20 лет для женщин и 22 года для мужчин. В Чили, Уругвае и некоторых штатах США (Вашингтон, Южная Каролина, Массачусетс) брачный возраст по канонам католической религии составляет 12 лет для девушек и 14 – для юношей.

виде исключения, с учетом особых обстоятельств, если условия и порядок заключения брака в таких случаях установлены законами субъектов РФ¹⁰⁹. Снижение брачного возраста в юридической науке называется **диспенсацией**. На снижение брачного возраста согласия родителей или других законных представителей не требуется, но их мнение, конечно же,

¹⁰⁹ Некоторые субъекты РФ воспользовались данным разрешением и приняли соответствующие нормативные акты. В соответствии со ст. 1 Закона Калужской области от 6 июня 1997 г. № 10–03 «О порядке и условиях вступления в брак на территории Калужской области лиц, не достигших возраста 16 лет» минимальный брачный возраст устанавливается в возрасте 14 лет. Особые обстоятельства, дающие право на вступление в брак лицам, не достигшим возраста 16 лет: беременность, рождение ребенка у лиц, желающих вступить в брак, непосредственная угроза жизни одной из сторон. При этом любое обстоятельство, признанное по закону особым, должно быть подтверждено документально. Аналогичные нормы предусмотрены законами ряда субъектов РФ (Владимирской, Московской и Самарской областей). Закон Новгородской области от 31 июля 1996 г. № 65–03 «О регулировании некоторых вопросов семейных отношений в Новгородской области», как и Закон Орловской области от 21 апреля 1997 г. № 33–03 «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» не предусматривают минимального брачного возраста. Согласно ст. 2 Закона Мурманской области от 18 ноября 1996 г. № 42-01-ЗМО «Об условиях и порядке вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет» вступление в брак лиц, не достигших возраста 16 лет, возможно при наличии следующих условий: 1) рождение ребенка и фактическое нахождение его при матери, желающей вступить в брак; 2) наличие беременности (22 недели и более), прерывание которой противопоказано заключением медицинской комиссии либо невозможно из-за желания обеих сторон к ее сохранению; 3) непосредственной угрозы жизни одной из сторон; 4) в случае, когда беременная несовершеннолетняя женщина, находясь в тяжелых материальных условиях (сирота, неполная семья, неблагополучная семейная обстановка и др.), вступая в брак, улучшает условия жизни для себя и для будущего ребенка.

учитывается.

Диспенсированный несовершеннолетний гражданин приобретает дееспособность в полном объеме с момента вступления в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения возраста 18 лет.

При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

Вторым исключением является эмансипация (ст. 27 ГК РФ).

Эмансипация – это объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, полностью дееспособным. Такое объявление производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей либо попечителя, либо при отсутствии такого согласия – по решению суда. Для признания несовершеннолетнего эмансипированным необходимо, чтобы он имел самостоятельный доход на основе постоянной работы по трудовому договору или предпринимательской деятельности¹¹⁰.

Цель эмансипации заключается в придании несовершеннолетнему полноценного гражданско-правового статуса. Следует иметь в виду, что отдельные права и обязанности

¹¹⁰ В некоторых странах эмансипированным несовершеннолетним запрещается заниматься предпринимательской деятельностью. В частности, в соответствии со ст. 487 Французского гражданского кодекса эмансипированный несовершеннолетний не вправе быть коммерсантом.

возникают у человека исключительно по достижении определенного возраста (например, право на приобретение огнестрельного оружия). В соответствии с п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ»¹¹¹ эмансипированный несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет гражданские обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз.

Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда (п. 2 ст. 27 ГК РФ).

2. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности либо самостоятельно (в указанных законом случаях), либо с согласия родителей, усыновителей, попечителя.

Такие *несовершеннолетние вправе самостоятельно*, т. е.

¹¹¹ Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 9.

без согласия родителей, усыновителя или попечителя:

1) распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. По смыслу закона несовершеннолетний вправе распорядиться и накопленным им заработком (независимо от суммы), а также вещами, приобретенными на этот заработок;

2) осуществлять права автора произведениями науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности (в частности, заключать авторские договоры, требовать выдачи патента на изобретение и т. д.);

3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

4) совершать мелкие бытовые сделки. Гражданский кодекс РФ не расшифровывает понятие «мелкая бытовая сделка». По-видимому, речь идет о сделках, направленных на удовлетворение бытовых нужд несовершеннолетнего, которые совершаются за наличный расчет на небольшую сумму и соответствуют возрасту несовершеннолетнего (представляется целесообразным при определении того, является ли сделка мелкой бытовой, в каждом конкретном случае принимать во внимание и уровень жизни семьи). Особенностью такой сделки является также то, что в ней по общему правилу моменты заключения и исполнения совпадают или следуют один за другим.

При этом круг бытовых сделок следует определять по

сделкам, в которых гражданин является потребителем и в которых реализуются его личные семейные, бытовые потребности. Это сделки на которые распространяет свое действие Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. Федерального закона от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ)¹¹².

Согласно п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей»¹¹³ перечень сделок, которые можно назвать бытовыми, является достаточно широким. Среди них, в частности, договоры: розничной купли-продажи; аренды, включая прокат; найма жилого помещения, в том числе социального найма; перевозки граждан, их багажа и грузов; комиссии; хранения; договор на оказание финансовых услуг, направленных на удовлетворение личных, семейных, домашних и иных нужд потребителя-гражданина, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности; договор банковского вклада, в котором вкладчиком является гражданин, и другие договоры, направленные на удовлетворение личных, семейных, домашних и иных нужд потребителя-гражданина, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

5) совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостове-

¹¹² СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 140.

¹¹³ БВС РФ. – 1997. – № 7.

ния или государственной регистрации (например, договор дарения);

б) совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем, или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

С письменного согласия законных представителей (родителей, усыновителей, попечителя) несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может совершать разнообразные сделки (в частности, продать или купить имущество, сдать имущество в аренду, принять или сделать подарок, заключить договор займа и т. д.)¹¹⁴. Несовершеннолетние могут

¹¹⁴ Во Франции несовершеннолетний может самостоятельно совершать сделки, получив согласие законных представителей, а некоторые сделки, совершенные несовершеннолетним, достигшим возраста 16 лет, признаются действительными и при отсутствии такого согласия (в первую очередь речь идет о трудовом договоре, распоряжении своим заработком и вкладом в банке, составлении завещания, а также о других сделках, которые не являются убыточными для несовершеннолетнего и не нарушают его права). В соответствии с § 107 Германского гражданского уложения ребенок, не достигший возраста 7 лет, является недееспособным. В возрасте от 7 до 18 лет несовершеннолетний ограниченно дееспособен. По общему правилу он совершает сделки с согласия своего законного представителя, однако ряд сделок он вправе совершать сам. Среди них: 1) сделки, которые приносят несовершеннолетнему «правовую выгоду»; 2) сделки, в пределах средств, предоставленных несовершеннолетнему его законным представителем или с его согласия другим лицом для исполнения данной конкретной сделки или на «карманные расходы»; 3) сделки, совершенные в ходе эксплуатации предприятия, на ведение которого несовершеннолетний получил согласие своего законного представителя; 4) совершение и расторжение договора трудового найма и сделок, связанных с исполнением такого договора.

также совершать указанные сделки с последующим письменным одобрением уже совершенной сделки.

Если письменное согласие или одобрение отсутствует, то такая сделка может быть признана судом недействительной, т. е. она является оспоримой (ст. 175 ГК РФ). Законом определен круг лиц, которые могут обратиться в суд с иском о признании сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет с нарушением закона, недействительной. Это законные представители несовершеннолетнего (родители, усыновители, попечитель). Круг этих лиц определен исчерпывающе и расширительному толкованию не подлежит.

Практическая реализация требования об обязательном согласии (одобрении) на сделку несовершеннолетнего приводит к необходимости ответа на вопрос: кто из родителей (усыновителей) должен предоставить согласие (одобрение) на сделку несовершеннолетнего – любой из них или оба? По мнению С.А. Зинченко и В.В. Галова, достаточно одобрения любого из родителей, поскольку ст. 61 СК РФ предоставляет равные права каждому родителю¹¹⁵. Аналогичного взгляда придерживаются Е.А. Чефранова, Б.М. Верзуб, Э. Псарева¹¹⁶, считающие, что достаточно получить на сделку

¹¹⁵ См.: Зинченко С.А., Галов В.В. Представительство в гражданском предпринимательском праве России. – Ростов н/Д: СКАГС, 2004. – С. 63.

¹¹⁶ См.: Чефранова Е.А. Имущественные отношения в российской семье: практ. пособие. – М.: Юристь, 1997. – С. 74; Псарева Э. Защита прав несовершеннолетних при удостоверении сделок и новое законодательство // Нотариаль-

несовершеннолетнего согласие одного из родителей, так как у другого всегда остается право обратиться в суд для признания сделки недействительной. Вместе с тем представляется верной точка зрения, высказанная Е.Л. Невзгодиной и А.Е. Тарасовой¹¹⁷. По их мнению, право на представительство в отношении своих детей принадлежит каждому родителю в равной мере и должно осуществляться, как и иные права в отношении детей, с обоюдного согласия родителей. Однако представительские действия одного родителя могут быть оспорены другим только со ссылкой на нарушение интересов ребенка, а не на основании того, что они совершены без согласия другого родителя.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность как по сделкам, совершенным с согласия законных представителей, так и по сделкам, которые они в соответствии с законом вправе совершать самостоятельно.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет полностью деликтоспособны, т. е. самостоятельно несут ответственность за вред, причиненный их неправомерными действиями.

ный вестник. – 1999. – № 7/8; *Верзуб Б.М.* Некоторые вопросы взаимодействия органов опеки и попечительства и нотариата по защите прав и законных интересов несовершеннолетних при совершении сделок отчуждения недвижимого имущества // *Нотариус*. – 2000. – № 5.

¹¹⁷ См.: *Невзгодина Е.Л.* Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск: Изд-во Томск, ун-та, 1980. – С. 90; *Тарасова А.Е.* Указ, соч. – С. 78.

Однако в случае, когда у такого несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями, усыновителями или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине (п. 1 и 2 ст. 1074 ГК РФ).

3. Дееспособность малолетних (несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет).

Основным отличием дееспособности малолетних от дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет является отсутствие у малолетних способности самостоятельно совершать сделки. От имени малолетних сделки, за исключением предусмотренных законом, совершают их законные представители. При этом сделки законных представителей с имуществом подопечных подчиняются правилам, которые действуют в отношении опекунов при распоряжении имуществом подопечного. В частности, законные представители не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать сделки по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества малолетнего, сдаче его в аренду, безвозмездное пользование или залог, сделки, влекущие отказ от принадлежащих малолетнему прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любые другие сделки, влекущие уменьшение имущества малолетнего. Помимо этого законные представители, их супруги или близкие родственники не вправе совершать

сделки с малолетними, за исключением передачи имущества малолетнему в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять малолетнего при заключении сделок и ведении судебных дел между малолетним и супругом законного представителя и их близкими родственниками (и. 2 и 3 ст. 37 ГК РФ).

Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать самостоятельно:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

В отличие от сделок несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, которые при несоблюдении установленного законом порядка являются оспоримыми, сделки малолетних по общему правилу являются ничтожными (и. 1 ст. 172 ГК РФ). Исключением является сделка, хотя и не соответствующая закону, но совершенная к выгоде малолетнего. Такая сделка может быть признана судом действительной на основании ходатайства законных представителей малолетнего.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно,

но, несут его законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетним (п. 3 ст. 28 ГК РФ).

Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществляющего за ним надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора (п. Зет. 1073 ГК РФ).

Суд может наложить ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним, на лишенного родительских прав родителя этого несовершеннолетнего, если вред был причинен в течение трех лет после лишения родительских прав и если поведение несовершеннолетнего, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК РФ).

В юридической литературе дискуссионным является вопрос об объеме дееспособности лиц, не достигших шести лет. По общему правилу такие несовершеннолетние считаются абсолютно недееспособными на том основании, что закон не установил иного¹¹⁸.

¹¹⁸ См.: Масевич М.Г. Комментарий к ст. 28 Гражданского кодекса РФ // Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). – 2-е изд., испр. и доп. / под ред. О.Н. Садикова. – М., 2002. – С. 96; Кротов М.В. Граждане как субъекты гражданского права // Гражданское право:

Однако следует согласиться с В.А. Беловым в том, что малолетние в возрасте до шести лет самостоятельно совершают мелкие бытовые сделки, действительность которых никто не оспаривает (например, покупка мороженого, лимонада или сока; обмен равноценными игрушками; безвозмездное хранение игрушек). Именно эту возможность несовершеннолетних, не достигших шести лет, следует признать исчерпанной. Иные сделки, совершенные такими малолетними, являются ничтожными (ст. 172 ГК РФ)¹¹⁹.

Помимо этого верной представляется точка зрения ряда ученых¹²⁰ о том, что малолетние в возрасте до шести лет способны к совершению юридических поступков: не исключено обнаружение такими малолетними детьми находки; существует множество примеров не только российской, но и мировой практики создания детьми авторских произведений, деятельности в творческих коллективах, создания продуктов интеллектуального труда, которые не безразличны области права. В условиях проведения конкурсов детского творчества отсутствуют указания на то, что в конкурсе от име-

учебник: в 3 т. Т. 1. – 6-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – М., 2007. – С. 120; *Попова С.М.* Указ. соч. – С. 76.

¹¹⁹ См.: *Белов В.А.* Указ. соч. – С. 85.

¹²⁰ См., например: *Тарасова А.Е.* Указ, соч.; *Чефранова Е.А.* Правосубъектность несовершеннолетних по советскому гражданскому праву: дне... канд. юрид. наук. – М., 1978. – С. 8; *Ершова Н.М.* Охрана прав несовершеннолетних по советскому гражданскому и семейному праву. – М.: Юридическая литература, 1965. – С. 26.

ни малолетних выступают их представители. В процессе детского творчества возникновение того или иного произведения не связано с действиями законного представителя несовершеннолетнего – это результат труда юного автора.

4. Ограниченная дееспособность. Ограничение дееспособности граждан возможно лишь в случаях и в порядке, установленном законом (и. 1 ст. 22 ГК РФ). Ограничение дееспособности заключается в том, что гражданин лишается способности своими действиями приобретать гражданские права и осуществлять гражданские обязанности, которые в силу закона он мог бы уже приобретать и осуществлять, т. е. речь идет об уменьшении объема дееспособности.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.