

Фонд поддержки детей, находящихся в трудной жизненной ситуации

Государственное краевое учреждение социального обслуживания населения
«Социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних» г. Перми

ООО «Пермский центр политической инициативы
и информационно-правового сопровождения»

**Нормативно-правовое обеспечение
деятельности
специалиста по социальной работе,
обслуживающего семьи,
находящихся в социально опасном
положении**

Пермь 2009

Составители: **Зырина А.И.; Индейкина Т.Л.**

© Фонд поддержки детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, 2009
© ГКУ СОН СРЦН г. Перми, 2009
© ООО «ПЦПИИПС», 2009
© ООО «Ресурс», 2009

Содержание:

Введение	стр. 5
Нормативно-правовая база	
деятельности специалиста по социальной работе	стр. 7
• Нормы международного права	стр. 7
• Нормы Российского законодательства	стр. 8
• Федеральные законы Российской Федерации:	стр. 9
• Законодательство субъектов РФ	стр. 10
Общие подходы к защите прав и интересов детей	стр. 11
Права и обязанности родителей	стр. 14
Обязанности родителей как условия реализации прав детей	стр. 14
Обязанность родителей воспитывать ребенка	стр. 14
Обязанность родителей содержать ребенка	стр. 16
Условия реализации родительских прав	стр. 17
Уголовно-правовая защита детей от жестокого обращения и пренебрежения	стр. 18
• Защита от физического насилия	стр. 18
• Ответственность за убийство ребенка	стр. 19
• Ответственность за причинение вреда здоровью	стр. 20
• Ответственность за нанесение побоев	стр. 21
• Ответственность за истязание	стр. 22
Защита от сексуального насилия	стр. 23
• Общие положения и основные правовые понятия	стр. 23
• Совершение сексуальных преступлений с использованием беспомощного состояния и принуждения	стр. 24
• Отдельные виды сексуальных преступлений	стр. 26
Защита от психического насилия	стр. 28
Защита от пренебрежения основными потребностями	стр. 29
Административно-правовая защита детей от жестокого обращения	стр. 31
• Основания административной ответственности законных представителей несовершеннолетних	стр. 32
• Порядок наложения административного взыскания	стр. 32
Гражданско-правовая защита детей от жестокого обращения	стр. 34
• Место семейного законодательства в защите прав детей	стр. 34
• Лишение родительских прав	стр. 36
• Ограничение в родительских правах	стр. 39
• Незамедлительное отобрание ребенка	стр. 42
• Процесс уголовного судопроизводства	стр. 44
• Обращение в правоохранительные органы	стр. 44
• Порядок обращения с заявлениями и сообщениями о преступлениях	стр. 45
• Предварительное расследование	стр. 48

Порядок допроса несовершеннолетних свидетелей или потерпевших	стр. 51
Судебное разбирательство	стр. 53
Процесс гражданского судопроизводства	стр. 56
• Порядок обращения в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав	стр. 56
• Требования к форме и содержанию искового заявления	стр. 57
• Порядок рассмотрения иска о лишении или ограничении родительских прав	стр. 60
Список литературы	стр. 65

Введение

В течение ряда десятилетий проблема семейного насилия не была в России предметом комплексного межведомственного исследования. По данным статистики от разных форм насилия в большей степени страдают женщины и дети. В Пермском крае за последние три года проблема психического или физического насилия над детьми и подростками по-прежнему остается актуальной. В 2006 году возросло количество выявленных и расследованных фактов убийств матерями новорожденных детей (с 3 случаев в 2004 г. до 7 – в 2006 г.), половых сношений с лицом, не достигшим половой зрелости (с 8 фактов в 2004 г. до 216-ти – в 2006 г.), неисполнение обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних (с 226 зарегистрированных дел – в 2004г. до 273 дел – в 2006 г.).

В Пермском крае не первый год реализуется проект «Реабилитация детей и семей, находящихся в социально опасном положении». Большое количество специалистов по социальной работе отделений профилактики безнадзорности и стационарных отделений реабилитации несовершеннолетних в учреждениях социального обслуживания осуществляют работу по индивидуальным программам реабилитации семей и детей, находящихся в СОП. Именно в этой категории семей наиболее часто выявляются случаи жестокого обращения с детьми. Это обусловлено низким социальным уровнем родителей, традициями воспитания с применением насилия, побоев и жестоких наказаний, низким материальным уровнем семей, в которых родители часто имеют различные формы психических расстройств, злоупотребляют алкоголем и наркотиками. Выявление и дальнейшие мероприятия по защите прав несовершеннолетних в случаях жестокого обращения являются сложной и продолжительной работой, которая требует от специалистов особых навыков, знаний и умений.

Профессиональная подготовка специалистов, работающих с семьями в СОП, наряду с другими дисциплинами (теорией и практикой социальной работы, психологией, педагогикой и социологией) должна включать освоение норм различных отраслей права: гражданского, семейного, трудового, жилищного, уголовного, уголовно-процессуального, норм Конституции РФ, международного права, законодательства региональных и муниципальных органов власти. Эти знания необходимы для квалифицированной правовой помощи семье и детям в рамках социально-правовой реабилитации и защиты детей от насилия.

Настоящее методическое пособие представляет собой комментарии к законодательным актам, касающимся защиты прав несовершеннолетних в случае жестокого обращения с ними и злоупотребления родителями своими правами. Помимо комментариев даны рекомендации для действий специалистов при защите прав несовершеннолетних. В первой части методического пособия представлены нормы международного права и Российского законодательства по защите прав детей. Определены общие подходы к защите прав и интересов детей при проявлении жестокого обращения с ними и пренебрежения их основными потребностями. Далее рассмотрены права и обязанности родителей, их ответственность за воспитание и содержание детей; даны комментарии по вопросам защиты прав несовершеннолетних от различных форм жестокого обращения и насилия. Особое внимание уделено такой мере воздействия на

родителей, как лишение их родительских прав или ограничение в правах и процессе гражданского судопроизводства при подаче искового заявления. Подробно рассмотрен процесс уголовного судопроизводства в случаях жестокого обращения с детьми.

Приложением к методическому пособию являются электронные материалы, содержащие нормативно-правовые документы, относящиеся к вопросам защиты прав и законных интересов детей, а также формы и образцы оформления исковых заявлений и других документов.

Для предотвращения семейного насилия требуется кропотливая просветительская работа среди населения для повышения общего уровня психологической культуры, формирования социальных установок неприемлемости насильственных форм поведения.

Для осуществления эффективной и согласованной работы по поддержке и сопровождению семей, находящихся в СОП специалисты должны, во-первых: знать нормативно-правовое законодательство и владеть информацией об его изменении, а, во-вторых, уметь применять правовые знания на практике.

Все предложенные материалы являются необходимыми для работы участковых специалистов. Четкое понимание последовательности и правомочности своих действий становится залогом эффективности работы специалистов по социальной работе при защите прав несовершеннолетних.

Нормативно-правовая база деятельности специалиста по социальной работе.

Нормативно-правовая база по защите прав и законных интересов, несовершеннолетних можно разделить на три основных уровня и представить в виде схемы:

Нормы международного права:

- | |
|--|
| <ul style="list-style-type: none">▪ Конвенция о правах человека▪ Конвенция о правах ребенка |
|--|

Нормы Российского законодательства:
--

- | |
|--|
| <ul style="list-style-type: none">▪ Кодексы▪ Законы▪ Постановления |
|--|

Нормы регионального законодательства:
--

- | |
|--|
| <ul style="list-style-type: none">▪ Законы▪ Постановления |
|--|

Нормы международного права:

◇ **Всеобщая декларация прав человека** принята Генеральной Ассамблеей Организацией Объединенных Наций 10 декабря 1948 года. В ней нашли отражения и вопросы, касающиеся прав и интересов детей:

- принцип равенства детей;
- нормы о защите материнства и младенчества;
- нормы о защите детей от эксплуатации;
- право детей на образование.

◇ **Конвенция о правах ребенка** принята Генеральной Ассамблеей Организацией Объединенных Наций 20 ноября 1989 года (ратифицирована СССР (Россией как правопреемником 15.09.1990 г.)), где впервые ребенок стал рассматриваться не только как объект, требующий специальной защиты, но и как субъект права, которому представлен весь спектр прав человека. Конвенция содержит 54 статьи, которые охватывают практически все области жизнедеятельности ребенка. Все ее положения сводятся к четырем требованиям, обеспечивающим права детей. Это выживание, развитие, защита и обеспечение участие в жизни общества.

- **Право на выживание** охватывает права ребенка на жизнь и удовлетворение его потребностей, которые составляют основу существования; оно включает в себя достойный жизненный стандарт, кров, питание и доступ к медицинскому обслуживанию;

- **Право на развитие** включает в себя, что необходимо детям для достижения наибольшего развития своих способностей: право на образование, игру, отдых, доступ к информации, свободу мысли, совести и выбора религии.
- **Право на защиту** требует, чтобы дети были защищены от насилия и эксплуатации. Особое внимание обращено на проблемы беженцев, детей жертв пыток и насилия, детского труда, потребления наркотиков и сексуальная эксплуатация несовершеннолетних;
- **Право на участие** позволяет ребенку принимать активное участие в жизни общества и страны. Они включают свободу в себя свободу иметь и высказывать свое мнение по проблемам, касающимся жизни детей; право вступать в организации и право на мирные собрания. По мере взросления дети должны иметь все возрастающие возможности для активного участия в общественной жизни, подготовиться к принятию ответственности за жизненно важные решения.

В Конвенции закрепляются следующие принципы (ст. 2; 3; 6 и 12):

- **Недискриминация (ст. 2)** - государства участники должны обеспечить, чтобы все дети, находящиеся в пределах их юрисдикции, могли осуществлять свои права.
- **Наилучшее обеспечение ребенка (ст. 3)** - при принятии государственными властями решений, затрагивающих детей, должно уделяться первоочередное внимание наилучшему обеспечению интересов ребенка.
- **Право на жизнь, выживание и развитие (ст. 6)** - целью указанной нормы является не только поддержание и развитие, но и обеспечение психического, эмоционального, умственного, социального, культурного развития.
- **Взгляды ребенка (ст. 12)** – детям должно быть предоставлено право свободно выражать свои взгляды по всем затрагивающим их вопросам.

Нормы Российского законодательства

К нормам Российского законодательства по защите детей от насилия относятся:

- Конституция Российской Федерации;
- Семейный Кодекс Российской Федерации (СК РФ);
- Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ);
- Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации (КоАП РФ);
- Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации (ГПК РФ).

Федеральные законы Российской Федерации:

- **Федеральный закон от 24 июля 1998 года № 124** – ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации». В ст. 4 говорится, что целью государственной политики в интересах детей являются:

- осуществление прав детей, предусмотренных Конституцией Российской Федерации;
- недопущение их дискриминации, упрочение основных гарантий прав и законных интересов детей;
- восстановление их прав в случаях нарушений;
- формирование правовых основ гарантий прав ребенка;
- содействие физическому, интеллектуальному, психическому, духовному и нравственному развитию детей, воспитанию в них патриотизма и гражданственности, а также реализации личности ребенка в интересах общества и в соответствии с не противоречащими Конституции Российской Федерации и федеральному законодательству традициями народов Российской Федерации, достижениями российской и мировой культуры.

- **Федеральный закон от 24 июня 1999 года № 120-ФЗ** «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних». В ст. 2 говорится, что основными задачами деятельности по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних являются:

- предупреждение безнадзорности, беспризорности, правонарушений и антиобщественных действий несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий, способствующих этому;
- обеспечение защиты прав и законных интересов несовершеннолетних; социально-педагогическая реабилитация несовершеннолетних, находящихся в социально опасном положении;
- выявление и пресечение случаев вовлечения несовершеннолетних в совершение преступлений и антиобщественных действий.

- **Приказ Министерства здравоохранения РФ № 4 и Министерства внутренних дел РФ № 8 от 09.01.1998 г.** «Об утверждении инструкции о порядке взаимодействия лечебно – профилактических учреждений и органов внутренних дел российской Федерации при поступлении (обращении в лечебно профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера)»;

Законодательство субъектов РФ.

В каждом субъекте РФ существует законодательство, направленное на защиту детей от жестокого обращения, разрабатываются и внедряются социальные программы и проекты, призванные содействовать разрешению проблемы домашнего насилия.

В Пермском крае структуру и механизм защиты прав ребенка регулирует

Закон № 2441-539 от 05.09.2005 «О комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав». Ст. 8 данного Закона обязывает районные комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав принимать меры по защите несовершеннолетних от физического и психического насилия. И это единственная в законодательстве Пермской области мера по обеспечению права несовершеннолетних на защиту от насилия и жестокого обращения.

Закон N 1534-247 от 8.06.2001 «Об охране семьи, материнства, отцовства и детства». Настоящий Закон устанавливает основы семейной политики в Пермской области, принципы регулирования отношений в семье и с участием семьи; определяет место социальных институтов власти, интеграцию усилий государственных, муниципальных и негосударственных органов по формированию и реализации прогрессивных семейных отношений; систематизирует государственные гарантии (федеральные, региональные), направленные на улучшение жизнедеятельности семьи и ее отношений с обществом; определяет дополнительные к федеральным меры поддержки семьи.

Статья 1 определяет задачи настоящего закона:

- 1) возрождение приоритета и престижа семьи, семейных традиций, укрепление статуса семьи, уважительного отношения всех членов семьи между собой;
- 2) формирование ответственного родительства; сокращение масштабов социального сиротства, переход к преимущественному воспитанию детей - сирот и детей, лишившихся родительского попечения, в семейной среде;
- 3) уменьшение детской безнадзорности и количества правонарушений, совершаемых несовершеннолетними;
- 4) создание условий для воспитания в семье и успешной интеграции в общество детей-инвалидов
- 5) дифференциация и индивидуализация социальной защиты семьи, материнства, отцовства и детства;
- 6) достижение экономической самостоятельности, высокого уровня самообеспеченности семей;
- 7) создание условий для сочетания материнства и отцовства с участием в общественном производстве;
- 8) обеспечение гарантий занятости женщин, проявивших желание участвовать в производственной деятельности;
- 9) постепенная стабилизация и последовательное повышение благосостояния семей с детьми;
- 10) защита прав детей в семье.

Общие подходы к защите прав и интересов детей



* имущественные права несовершеннолетних будут рассмотрены во 2 части методического пособия

Проявления жестокого обращения с детьми и пренебрежения их основными потребностями могут быть чрезвычайно разнообразны. В связи с этим для защиты детей от насилия и пренебрежения используются нормы гражданского (семейного), уголовного и административного права. Каждая из этих трех отраслей права имеет собственные, отличные от других отраслей, цели и задачи, используемые правовые средства и области применения, которые с учетом конкретных обстоятельств и определяют целесообразность применения того или иного правового механизма для защиты интересов ребенка. Уголовное право призвано охранять наиболее значимые права и свободы человека путем установления запрета совершать определенные деяния (*под деянием в праве понимают не только определенные действия, но и бездействие. В случае жестокого обращения с детьми – бездействие лиц, обязанных по закону заботиться о ребенке или воспитывать его*) под угрозой наказания. Для осуществления этой задачи Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ) определяет, какие действия

считаются преступлением, и какое наказание может быть назначено за каждое из них. Причем круг преступлений ограничен только теми деяниями, которые причиняют значительный вред правам и интересам детей (наиболее опасными формами жестокого обращения с детьми). Основным инструментом уголовного правосудия является наказание преступника, которое применяется для восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения новых преступлений.

Действия родителей или лиц, их заменяющих, нарушающие права и интересы детей, зачастую не представляют значительной общественной опасности и по этому не являются преступлениями. Ответственность за такие проступки установлена Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации (КоАП РФ). Подобно Уголовному кодексу основным средством воздействия КоАП РФ является наказание (наложение административного взыскания). Однако административные взыскания могут применяться при значительно более широком круге проступков, поэтому они имеют большое профилактическое значение как средство предупреждения преступных форм жестокого обращения с детьми.

Семейное законодательство направлено на укрепление семьи, построение семейных отношений на основе любви и взаимной ответственности. Забота о благосостоянии и развитии детей, защита их прав считаются приоритетными задачами семейного права, на что указывает ст. 1 Семейного кодекса Российской Федерации (СК РФ). Принципиальным положением семейного законодательства является запрет осуществления одним из членов семьи своих прав и интересов в ущерб правам, свободам и законным интересам других членов семьи, в том числе, и детей (ст. 7 СК РФ). Из этого положения вытекает недопустимость реализации родителями своих прав по воспитанию ребенка в ущерб его интересам.

Семейное право применяется при любых внутрисемейных конфликтах, для устройства детей, оставшихся без попечения родителей, а также для организации жизни детей в интернатных учреждениях и приемных семьях. Административное право предусматривает возможность наложения взыскания на родителей за ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию ребенка. Конкретный перечень административных правонарушений родителей и иных законных представителей ребенка КоАП РФ не установлен. Уголовное право применяется вне зависимости от родственных отношений жертвы и виновного, но только в тех случаях, которые согласно УК РФ, признаются преступлениями.

Семейное право призвано разрешать внутрисемейные конфликты и защищать интересы ребенка путем поиска взаимного согласия, компромисса, добровольного отказа родителей от жестокого, грубого, пренебрежительного или унижающего человеческое достоинство ребенка обращения. Неисполнение родителями или иными законными представителями ребенка своих обязанностей по его воспитанию или содержанию влечет наложение на них административного взыскания. В тех случаях, когда родители длительное время уклоняются от исполнения своих обязанностей по воспитанию ребенка или осознанно злоупотребляют своими правами в ущерб правам и интересам ребенка, они могут быть ограничены в родительских правах или лишены их. Главным же правовым средством уголовного правосудия является наказание виновного, поэтому цель

уголовного судопроизводства сводится к установлению преступника, доказательству его вины и назначению справедливого наказания.

Для профилактики жестокого обращения с детьми в СК РФ установлены основные принципы реализации родительских прав, механизм выявления детей, оставшихся без родительского попечения, и детей, родители которых злоупотребляют своими правами, а также порядок дальнейшего устройства судьбы таких детей. Профилактическое действие уголовного закона и КоАП РФ основано на запрете совершать определенные действия под страхом наказания (наложения административного взыскания).

Для назначения уголовного наказания необходимы веские доказательства, полученные следователем или дознавателем в точном соответствии с установленными законом правилами. Для применения мер, предусмотренных Семейным кодексом, используются нормы Гражданского процессуального кодекса РФ, согласно которому сбор доказательств и обязанность доказывания возлагаются на стороны (истца и ответчика). Для привлечения к административной ответственности КоАП РФ устанавливает простую и короткую процедуру, позволяет использовать широкий круг доказательств.

Таким образом, нормы семейного и административного права могут применяться во всех случаях жестокого обращения с детьми. Уголовное право, призванное наказать совершившего насилие взрослого, применяется реже, только в случаях преступных посягательств на детей. Нормы семейного и уголовного, семейного и административного права могут использоваться одновременно, обеспечивая более полную защиту интересов ребенка. Так, родитель, осужденный за физическое насилие над своим ребенком, может быть лишен родительских прав, что защитит ребенка от контактов с ним в будущем. Родитель, привлеченный к уголовной ответственности за жестокое обращение с ребенком, может быть ограничен в родительских правах еще до вынесения приговора, что позволит обеспечить ребенку безопасность уже на этапе предварительного расследования, даже в тех случаях, когда родитель не арестован.

Права и обязанности родителей¹

Обязанности родителей как условия реализации прав детей

Для защиты детей от жестокого обращения особое значение имеет знание прав и обязанностей родителей. Неисполнение родителями своих обязанностей является обязательным условием для привлечения их к административной ответственности по ст. 5.35 КоАП РФ или к уголовной ответственности по ст. 156 УК РФ, лишения или ограничения их в родительских правах. Можно сказать, что ненадлежащее исполнение родительских обязанностей оказывается первым шагом на пути, ведущем к наиболее тяжелым и опасным формам жестокого обращения с ребенком.

Семья является оптимальной средой для развития ребенка. Именно поэтому право жить и воспитываться в семье, содержащееся в п. 2 ст. 54 СК РФ, признается одним из важнейших прав ребенка. Реализации этого права служит возложение на родителей обязанности заботиться о своих детях и воспитывать их. Указанные обязанности закреплены не только в семейном законодательстве, но и Конституции РФ (ст.38). Родители должны лично участвовать в воспитании ребенка, поскольку только в этом случае между родителем и ребенком формируется стабильная привязанность, которая служит фундаментом нормального развития личности ребенка. Обязательность совместного проживания родителей с детьми, не достигшими четырнадцати лет, установлена ч. 2 ст. 20 Гражданского кодекса РФ, согласно которой местом жительства малолетних детей признается место жительства их родителей. Таким образом, если родители без наличия на то веских оснований (тяжелая болезнь, длительная командировка и тому подобное) передают ребенка на воспитание своим родственникам или посторонним лицам, включая специально нанятых воспитателей, то они не исполняют родительских обязанностей.

Обязанность родителей воспитывать ребенка

Обязанность родителей воспитывать ребенка закреплена в ст. 63 СК РФ. Исполнение указанной обязанности включает заботу родителей о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии ребенка.

Забота родителей о здоровье ребенка проявляется в:

- обеспечении его полноценным питанием;
- приобретении соответствующей сезону одежды;
- регулярном посещении врача;
- выполнении календаря профилактических прививок;
- своевременном обеспечении необходимой медицинской помощью в случае болезни.

¹ В методическом пособии использованы материалы учебного пособия Е.И. Цымбал, Жестокое обращение с детьми: причины, проявления, последствия – М: РБФ НАН, 2007

Забота родителей о физическом, психическом и духовном развитии ребенка заключается в:

- создании необходимых условий для его жизни и развития (с учетом возраста ребенка, особенностей его состояния здоровья);
- удовлетворении важнейших биологических, психологических и социальных потребностей ребенка;
- формировании у ребенка социально одобряемого поведения.

Хотя родители свободны в выборе способов и методов воспитания, они должны учитывать возрастные и индивидуальные особенности ребенка, наличие у него особых потребностей. Обязанность родителей воспитывать ребенка, в частности, заключается в том, что они должны уделять достаточно времени для общения с ребенком, однако это общение можно рассматривать как воспитание только в том случае, если оно имеет целью удовлетворение потребностей ребенка, а не взрослого. Именно этим отличается право и обязанность родителей лично участвовать в воспитании ребенка (п.1 ст. 63 СК РФ) от права на общение с ребенком бабушки, дедушки и других близких родственников. Участие родителей в нравственном и духовном развитии ребенка проявляется в том, что они служат ребенку образцом для подражания. Поэтому родители должны личным примером демонстрировать социально одобряемое, нормативное поведение. Родители также должны ограждать ребенка от информации, не соответствующей его возрасту (для маленького ребенка, например, это – сведения о сексуальных отношениях) или способной оказать негативное воздействие на его нравственное развитие (порнографические материалы, материалы, пропагандирующие насилие, религиозную либо этническую вражду). Асоциальный или аморальный образ жизни, злоупотребление алкоголем даже в тех случаях, когда родители удовлетворяют потребности ребенка в пище и одежде, должны расцениваться как неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка, поскольку в этом случае отсутствует забота о его нравственном и духовном развитии.

С учетом особой значимости образования для нормального развития и социализации ребенка Семейный кодекс среди обязанностей родителей специально выделяет обязанность обеспечить получение ребенком основного общего (девятилетнего) образования (п. 2 ст. 63 СК РФ).

Семейный кодекс указывает, что вид образовательного учреждения (общеобразовательная школа, школа с углубленным изучением ряда предметов, гимназия; государственное или негосударственное образовательное учреждение) и форма обучения (в образовательном учреждении, в форме домашнего, семейного образования или экстерната) определяются родителями с учетом мнения ребенка. При выборе родителями вида образовательного учреждения и формы обучения они должны учитывать состояние здоровья ребенка, уровень его развития, способности и склонности, а также мнение ребенка. Родители вправе не считаться с точкой зрения ребенка, если она противоречит его интересам или не может быть реализована по объективным причинам. Игнорирование мнения ребенка по другим основаниям, выбор вида образовательного учреждения и формы обучения без учета состояния здоровья ребенка, уровня его способностей следует рассматривать как злоупотребление родителями своими правами.

Злоупотреблением родительскими правами будет помещение ребенка с недостатками в развитии в общеобразовательную школу, а здорового ребенка – в коррекционное образовательное учреждение.

Только от родителей зависит, будет или нет ребенок получать дополнительное образование в музыкальной, художественной или спортивной школе, посещать кружки и секции. Семейный кодекс, Закон РФ «Об образовании» не устанавливают обязанности дополнительного образования, поэтому непосещение ребенком учреждений дополнительного образования (при наличии объективных возможностей для этого) не может рассматриваться как неисполнение родителями своих обязанностей. Однако эти действия можно считать злоупотреблением родительскими правами.

Юридическим значимым, то есть влекущим те или иные правовые последствия, как правило, признается систематическое неисполнение родительских обязанностей. Оно предполагает длительное отсутствие заботы о детях, в чем бы оно ни выражалось, либо неоднократное злоупотребление родительскими правами. Однако юридически значимым может быть и однократное неисполнение родителями своих обязанностей по воспитанию ребенка, если оно привело к наступлению негативных последствий, например, получение ребенком травмы или создавало реальную угрозу жизни либо здоровью ребенка, например, оставление на длительное без присмотра и ухода грудного ребенка.

Обязанность родителей содержать ребенка

Временная передача родителями, оказавшимися в трудной жизненной ситуации, своих детей на воспитание родственникам, посторонним лицам либо в одно из детских учреждений не освобождает родителей от необходимости участвовать в их воспитании и развитии. Так, помещение одинокой матерью своего ребенка в дом ребенка или детский дом, передача его в семью своих родителей, не освобождает ее от регулярного посещения ребенка и участия в его воспитании. Расторжение брака также не освобождает родителя от выполнения обязанностей по содержанию и воспитанию ребенка, с которым он совместно уже не проживает. Причем обязанность содержать своих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 80 СК РФ) сохраняется и в том случае, если родитель лишен или ограничен в родительских правах, а также в тех случаях, когда ребенок помещен в государственное или муниципальное учреждение на полное государственное обеспечение.

Как правило, средства на содержание ребенка с родителей взыскиваются в виде алиментов.

Алименты могут взыскиваться в виде части заработка и/или иного дохода (ст. 81 СК РФ), а также в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ), которая устанавливается судом, исходя из необходимости максимально полного сохранения ребенку прежнего уровня материального обеспечения. При возникновении исключительных обстоятельств, которые сопряжены с дополнительными расходами на содержание ребенка (тяжелая болезнь, увечье, необходимость оплатить дорогостоящее лечение ребенка или посторонний уход за ним) отдельно проживающий родитель может быть привлечен судом к участию в

несении этих дополнительных расходов (ст. 86 СК РФ). Уклонением родителя от оплаты алиментов или дополнительных расходов по содержанию ребенка, является не только отказ выплачивать эти денежные средства, но и сокрытие своих реальных доходов, не принятие мер к трудоустройству, получению постоянного заработка или иного дохода. Эти действия следует рассматривать как неисполнение родителем обязанности по содержанию несовершеннолетнего ребенка. Кроме того, за злостное уклонение от уплаты алиментов установлена уголовная ответственность (ст. 157 УК РФ).

Условия реализации родительских прав

Конституция РФ и семейное законодательство подчеркивают единство прав и обязанностей родителей. Так, забота о ребенке, участие в его воспитании одновременно является и правом, и обязанностью родителей. Точно также защита прав и законных интересов ребенка в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами рассматривается ст. 64 Семейного кодекса и правом, и обязанностью родителей. На практике нередко приходится сталкиваться с ситуациями, когда ребенок подвергается насилию со стороны случайных знакомых матери, ее сожителя или нового супруга, однако мать не предпринимает никаких мер в защиту ребенка. В других случаях отдельно проживающий родитель знает о том, что тот родитель, который проживает совместно с ребенком, не заботится о нем, не выполняет обязанностей по его воспитанию или жестоко обращается с ним, но не предпринимает никаких мер для защиты прав и законных интересов ребенка. Обе приведенные выше ситуации следует рассматривать как неисполнение родителем своей обязанности по защите прав ребенка, проявляющееся в форме бездействия.

Согласно п.1 ст. 65 СК РФ обеспечение прав и интересов детей является предметом основной заботы родителей. В связи с этим в Семейном кодексе РФ установлены жесткие требования к порядку осуществления родительских прав. Закон запрещает родителям причинять вред психическому и физическому здоровью ребенка, его нравственному развитию. Способы воспитания ребенка, используемые родителями, должны исключать:

- пренебрежение разумными запросами и потребностями ребенка (в данном случае речь не идет о базовых потребностях ребенка в пище, одежде, жилище, отказ в их удовлетворении создает угрозу жизни и здоровью ребенка);
- оскорбление, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение (родители должны видеть в ребенке личность и не могут использовать методы воспитания, унижающие его личное достоинство);
- жестокое обращение с ребенком (указанную норму, прежде всего, следует рассматривать как запрет на использование телесных наказаний, а также иных «педагогических приемов», способных причинить ребенку физические или душевные страдания);
- эксплуатацию ребенка (использование труда ребенка в ущерб его законным интересам или правам).

Нарушение приведенных выше требований ст.65 СК РФ должно рассматриваться как злоупотребление родителями своими правами (ненадлежащее исполнение родительских обязанностей) и в зависимости от конкретных обстоятельств может служить основанием для лишения или ограничения в родительских правах, привлечения к административной или уголовной ответственности.

Уголовно-правовая защита детей от жестокого обращения и пренебрежения

Защита от физического насилия

Уголовный закон запрещает практически все случаи преднамеренного применения физического насилия в отношении детей. Следует иметь в виду, что преступления делятся на две категории: совершенные с прямым умыслом (умышленные) и неосторожные. В случае умышленных преступлений виновный осознает общественную опасность своих действий (бездействия), возможность или неизбежность наступления в результате их совершения негативных последствий для других лиц, например, причинение вреда ребенку, и желает наступления этих последствий (в случае убийства – желает лишить жизни потерпевшего).

При совершении неосторожного преступления виновный либо не предвидит возможности наступления общественно опасного результата своего деяния, хотя для этого у него есть все основания, либо по легкомыслию надеется избежать такого результата. В отличие от прямого умысла виновный не желает наступления общественно опасных последствий, причинения вреда другим лицам. Большинство преступлений, которые описаны в Уголовном кодексе, предполагают наличие прямого умысла. Неосторожные действия признаются преступлением лишь в тех случаях, когда это специально указано в УК РФ. Например, преступлением признается умышленное причинение вреда здоровью любой тяжести. При неосторожном деянии преступным является причинение только тяжкого вреда здоровью. Из этого следует, что родитель, причинивший своему ребенку по неосторожности вред здоровью средней тяжести, не может быть привлечен к уголовной ответственности, однако его можно либо лишить родительских прав, либо наказать в административном порядке (по ст. 5.35 КоАП РФ)

Ответственность за убийство ребенка

Наиболее суровое наказание (лишение свободы от 8 до 20 лет или пожизненное лишение свободы) предусмотрено за **убийство** (умышленное лишение жизни) при отягчающих обстоятельствах (ч.2 ст. 105 УК РФ). К отягчающим наказанием обстоятельством закон относит убийство двух или более лиц; убийство лица, находящегося в беспомощном состоянии; убийство с особой жестокостью и ряд других. В большинстве случаев убийство ребенка следует считать совершенным при отягчающих обстоятельствах вследствие беспомощности ребенка, неспособности его оказать сопротивление взрослому. К сожалению, закон не всегда последовательно стоит на защите жизни ребенка.

Так, статья 106 УК РФ за **убийство матерью новорожденного** устанавливает необоснованно мягкое наказание (не более 5 лет лишения свободы). Это преступление считается совершенным при смягчающих обстоятельствах вследствие особого психического состояния, в котором находится женщина во время или после родов. Как убийство матерью новорожденного рассматриваются три вида детоубийства:

- во время родов или сразу же после родов (в течение нескольких часов после окончания родов);
- детоубийство, обусловленное психотравмирующей ситуацией;
- детоубийство, совершенное в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.

Роды, особенно осложненные, могут вызывать у женщины психические нарушения, ограничивающие ее способность осознанно руководить своим поведением. Однако подобные нарушения возникают далеко не всех случаях, тем не менее, любое убийство матерью новорожденного ребенка во время родов или в первые часы после их окончания рассматривается законодателем как совершенное при смягчающих обстоятельствах. Таким образом, ст. 106 УК РФ признает приоритет интересов матери над интересами ребенка. Неоправданный гуманизм такой позиции наиболее очевиден в тех случаях, когда мать длительное время планировала убийство новорожденного.

Период новорожденности в педиатрии не имеет четко установленных границ. Как правило, новорожденным признается ребенок в первые 3-4 недели жизни. Убийство его матерью в этот период вследствие психотравмирующей ситуации также будет квалифицироваться по ст. 106 УК РФ. В качестве психотравмирующей ситуации может рассматриваться широкий круг обстоятельств (негативная реакция родителей матери, оскорбления и унижения со стороны окружающих, отказ отца признать отцовство, тяжелые материально-бытовые условия и т.д.). По нашему мнению, основное значение должно иметь не само обстоятельство, а реакция женщины на него. Фактически, речь должна идти об убийстве матерью новорожденного в состоянии сильного душевного волнения. Однако в законе такие указания отсутствуют, что позволяет существенно смягчать ответственность матери за убийство новорожденного ребенка при наличии неопределенного круга обстоятельств, которые могут рассматриваться как психотравмирующая ситуация.

Наличие у женщины, убившей новорожденного ребенка, психического расстройства, не исключающего вменяемости, устанавливает комплексная судебная психолого-психиатрическая экспертиза. Если женщина вследствие психического расстройства полностью утратила способность осознанно руководить своим поведением, она признается невменяемой и вместо наказания ей назначается принудительное лечение у психиатра.

Как правило, убийство предполагает активные действия виновного, применение им силы в отношении потерпевшего. Однако в случае маленьких детей достаточно часто убийство совершается с помощью бездействия, когда ребенок специально оставляется виновным в обстановке, неизбежно влекущей наступление смерти.

Ответственность за причинение вреда здоровью

Уголовный закон запрещает умышленное причинение вреда здоровью ребенка. Во всех случаях физического насилия должна назначаться судебно-медицинская экспертиза, поскольку только она может установить наличие вреда здоровью и оценить его тяжесть. Следы телесных повреждений, особенно легких, быстро исчезают, поэтому для их фиксации необходимо как можно раньше обратиться за медицинской помощью или провести судебно-медицинское освидетельствование (экспертизу). Уголовный кодекс выделяет три степени тяжести вреда здоровью:

Тяжелый вред здоровью (статья 111 УК РФ) включает:

- телесные повреждения, опасные для жизни в момент причинения (проникающие ранения черепа и позвоночника, открытые переломы длинных трубчатых костей, повреждение крупных кровеносных сосудов, ожоги второй степени, превышающие 30% поверхности тела, иные повреждения, вызывающие кому, шок, массивную кровопотерю);
- повреждения, повлекшие за собой потерю зрения, речи, слуха или какого-либо органа, либо утрату органом его функций; потерю руки или ноги (кисти, стопы) либо утрату их функции (например, вследствие паралича);
- стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть; неизгладимое обезображивание лица; психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией.

Вред здоровью средней тяжести (статья 112 УК РФ) включает телесные повреждения, вызвавшие длительную (более трех недель) потерю трудоспособности либо стойкую утрату трудоспособности на 10 - 33 %. При этом отсутствуют телесные повреждения, которые могут быть квалифицированы как тяжкий вред здоровью. Как вред здоровью средней тяжести можно рассматривать закрытые переломы костей, ножевые ранения, не сопровождающиеся сильным кровотечением, тяжелые побои, сотрясение головного мозга.

Легкий вред здоровью (статья 115 УК РФ) включает повреждения, вызвавшие кратковременную (до 21 дня) потерю трудоспособности или незначительное (до 10%) стойкое снижение общей трудоспособности.

Ответственность за нанесение побоев

Особо следует подчеркнуть, что Уголовный кодекс устанавливает наказание и за такие случаи физического насилия, когда вред здоровью потерпевшего не причиняется.

Так, статья 116 УК РФ предусматривает наказание за **нанесение побоев**, то есть неоднократных ударов (под неоднократностью признается нанесение трех или более ударов), а также за совершение иных насильственных действий причинивших физическую боль (такими действиями могут быть выкручивание рук или ушей, сдавление конечностей, шипание, вырывание волос, прокалывание кожи булавками и т.п.), не повлекших даже легкого расстройства здоровья.

Побои не всегда оставляют после себя следы на теле потерпевшего (синяки, ссадины, кровоподтеки и др.). Если побои не оставили видимых телесных повреждений нет необходимости обращаться в медицинские учреждения и проводить судебно-медицинскую экспертизу. Вообще при нанесении побоев, которые не квалифицируются как вред здоровью и тяжесть их не определяется, судебно-медицинская экспертиза играет вспомогательную роль. В таких случаях эксперты могут установить давности и механизм образования телесных повреждений, высказать суждения о свойствах причинившего их предмета, а также указать, что эти повреждения не причинили вреда здоровью.

Побои, причинение легкого вреда здоровью являются наиболее распространенными формами физического насилия. При обращении в правоохранительные органы в этих случаях необходимо дать правильную оценку действий родителей, в противном случае в возбуждении уголовного дела может быть отказано.

Окончательную оценку тяжести вреда здоровью дает судебно-медицинская экспертиза, до проведения которой можно использовать только один признак – длительность расстройства здоровья. Под длительностью расстройства здоровья понимается период, в течение которого ребенок вследствие полученной травмы лечился и не посещал образовательное учреждение (школу или детский сад). Ограничивать длительность расстройства здоровья только временем нахождения в больнице неправомерно. В связи с этим важно, чтобы оказание медицинской помощи ребенку было максимально подробно отражено в медицинской документации (амбулаторной карте или истории болезни при лечении в больнице). Длительного лечения, как правило, требуют переломы и сотрясения головного мозга. Таким образом, если лечение ребенка заняло более трех недель, есть основание привлекать виновного к ответственности за умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести, поскольку его действия вызвали длительное расстройство здоровья.

Действующее законодательство предусматривает практически идентичные меры наказания за причинение легкого вреда здоровью и побои, однако факт побоев доказывается проще (нет необходимости проведения судебно-медицинской экспертизы). В связи с этим при легких формах физического насилия целесообразно требовать привлечения виновного к уголовной ответственности по ст. 116 УК РФ. В заявлении об этом преступлении необходимо указать неоднократность нанесения ударов (три или более раз), если ударов было

меньше, то следует подчеркнуть, что виновный умышленно причинял ребенку боль.

Ответственность за истязание

Преступлением, в котором сочетается физическое и психическое насилие, является **истязание** (статья 117 УК РФ). Истязанием признается умышленное причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями. Истязанием признаются такие случаи физического насилия, которые не приводят к причинению потерпевшего тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, а вызывают его страдания. Таким образом, виновный при совершении истязаний стремится причинить потерпевшему боль, страдания, а не нанести вред его здоровью. Судебная и следственная практика дают много примеров использования «педагогических приемов», которые можно квалифицировать как истязание, это связывание ребенка на длительное время; привязывание на несколько дней к батарее; прижигание сигаретами; понуждение длительное время стоять коленями на горохе, гречневой крупе и т.п.

В тех случаях, когда подобные действия причиняют тяжкий или средней тяжести вред здоровью ребенка, они будут квалифицироваться по ч. 2 ст. 111 или ч. 2 ст. 112 УК РФ как причинение тяжкого или средней тяжести вред здоровью совершенный с особой жестокостью, издевательствами или мучениями для потерпевшего, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, за что установлено более строгое наказание.

Тем самым закон подчеркивает, что не только телесные повреждения, но и душевная травма наносит существенный вред здоровью ребенка. Страдания могут причиняться систематическим (т. е. не менее трех раз) нанесением побоев или иными длительными либо неоднократными действиями, вызывающими физическую боль. Систематичность побоев и иных насильственных действий проявляется не только в их неоднократности, но и в восприятии потерпевшими этих действий как постоянных, непрерывных. В связи с этим между эпизодами физического насилия для признания этих действий истязанием не должно быть больших интервалов времени. Очевидно, что частота эпизодов насилия для восприятия их как непрерывных зависит от возраста ребенка. Так, для маленьких детей эта частота должна быть более высокой, а для подростков – менее высокой, например один раз в один – два месяца.

К иным насильственным действиям, помимо перечисленных выше «педагогических приемов» относят лишение пищи, воды, запираение в холодном помещении. Общим признаком указанных действий является длительность причиняемой ими боли. Например, термические или химические ожоги причиняют боль в течение нескольких дней после их однократного нанесения. В связи с этим периодичность причинения указанных насильственных действий для признания их истязаниями может быть меньшей, чем в случае побоев.

На практике целесообразно выделять два основных варианта физического насилия, квалифицируемого как истязание. В первом случае имеет место один длительный (от 2-3 часов, до нескольких суток) эпизод неоднократного нанесения ребенку побоев или использования иных насильственных действий. Так склонны

действовать импульсивные родители в ответ на серьезный проступок ребенка. Во втором случае имеют место многократные (от нескольких раз в месяц до нескольких раз в неделю) непродолжительные эпизоды избияния ребенка или иных насильственных действий. Наиболее частой причиной физического насилия в этих случаях является алкоголизм родителей или наличие у них аномальных черт личности.

Защита от сексуального насилия

Общие положения и основные правовые понятия

Уголовное право регулирует только наиболее значимые стороны сексуальных отношений. Так, уголовный закон защищает **половую свободу**, то есть возможность свободного выбора лицом, достигшим 16-летнего возраста, полового партнера и характера сексуальных отношений с ним, а также **половую неприкосновенность** детей, не достигших 16 лет. Защита половой свободы означает запрет использования насилия, угроз или беспомощного состояния человека для вступления с ним в сексуальные отношения. Защита половой неприкосновенности ребенка означает безусловный запрет для взрослых лиц вступать с детьми, не достигшими установленного законом возраста (16 лет), в любые отношения сексуального характера при любых обстоятельствах, в том числе с согласия или по предложению самого ребенка.

Необходимость защиты половой неприкосновенности детей обусловлена тем, что добровольность любых взаимоотношений, в том числе и сексуальных контактов, ребенка с взрослым ограничена следующими обстоятельствами:

- дети не имеют необходимого жизненного опыта и достаточных знаний в области сексуальных отношений, поэтому они не могут предвидеть всех возможных последствий своего согласия на вступление в половую связь или иные действия сексуального характера;
- в обществе и семье дети занимают зависимое от взрослых положение, что ограничивает их возможность принимать самостоятельные решения и, зачастую, не позволяет отказаться от предложений взрослых.

Отмеченные выше обстоятельства имеют особое значение для маленьких или умственно отсталых детей, а также и для старших детей, если они воспитывались в условиях изоляции или отсутствия сведений об отношении между полами.

Толкование понятий, используемых при защите детей от сексуальных посягательств, содержится в Постановлении пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. № 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации»². В Постановлении отмечается, что под мужеложством следует понимать любые сексуальные контакты между лицами мужского пола, под лесбиянством – любые сексуальные контакты между лицами женского пола. Эта

² Постановление пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. № 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» - информация записана на диске

трактовка более широкая, чем применявшаяся ранее, в частности она охватывает орально-генитальные контакты между мужчиной и мальчиком, которые судебными медиками мужеложством не считаются.

Наиболее тяжелыми сексуальными преступлениями уголовный закон признает преступления, совершенные с применением насилия, угрозы применения насилия, принуждения или беспомощного состояния. Насилием признается любое использование физической силы, направленное на преодоление сопротивления ребенка, удержание его на месте преступления и совершение с ним действий сексуального характера, включая побои, истязания, причинение телесных повреждений, связывание, незаконное лишение свободы.

Угрозой применения насилия закон считает высказанное преступником намерение немедленно применить физическое насилие к самому ребенку или значимым для него взрослым. Угроза обязательно должна восприниматься потерпевшим как реальная, то есть такая, которая может быть приведена в исполнение незамедлительно. Именно быстрота и неотвратимость приведения в исполнение угрозы в случае отказа подчиниться преступнику отличает ее от принуждения.

Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью понимаются не только высказывания, в которых преступник выражает намерение немедленно применить физическое насилие к потерпевшему или к другим лицам, но и иные угрожающие действия виновного, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.). Угроза лишает жертву возможности выбора, поэтому она способна запугать потерпевшего и сломить его сопротивление. Очевидно, что применительно к детям особое значение имеет субъективное восприятие ребенком угрозы как реальной. Ограниченный жизненный опыт, повышенная внушаемость и доверчивость, иные личностные особенности могут приводить к тому, что ребенок будет воспринимать как реальную угрозу более широкий круг обстоятельств, чем взрослый.

Совершение сексуальных преступлений с использованием беспомощного состояния и принуждения

Беспомощным состоянием считаются ситуации, когда ребенок в силу своего малолетнего возраста, слабости, недостатка знаний, психического расстройства, физического недостатка, иного болезненного либо бессознательного состояния не мог понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо не мог оказать сопротивления виновному. Виновный может специально привести жертву в беспомощное состояние, напоив или дав наркотики. В случае маленьких детей (в возрасте до 10 лет) беспомощное состояние связано как с непониманием характера и значения сексуального контакта, так и с неспособностью оказать сопротивление, поэтому трудностей при его установлении обычно не возникает.

Сложнее бывает доказать использование беспомощного состояния для совершения действий сексуального характера с подростками. В этих случаях отсутствие сопротивления может быть связано с индивидуальными

психологическими особенностями подростка, например, его неумением своевременно осознать угрозу, неспособностью к целенаправленному поведению при внезапном изменении ситуации. Для выявления таких индивидуальных психологических особенностей потерпевших и установления, как они влияли на поведение подростка в момент совершения преступления, назначается судебная психологическая или комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

Другим часто используемым средством вовлечения детей в совершение действий сексуального характера является принуждение. **Принуждением** (понууждением) является оказание на ребенка психического давления, не сопряженного с угрозой незамедлительного применения физической силы. Закон исходит из того, что в случаях принуждения отсутствует непосредственная опасность для жизни и здоровья самого ребенка или его близких. Вследствие этого у ребенка сохраняется возможность обратиться за помощью к родителям или в правоохранительные органы, что дает основание считать понуждение менее опасной формой воздействия на жертву, чем угрозу применения насилия.

Однако когда речь идет о детях, это положение закона далеко не во всех случаях оказывается верным. Зачастую ребенок воспринимает последствия психического давления в форме понуждения как крайне опасные для себя, считает возникшую ситуацию безвыходной и полностью подчиняется требованиям насильника, хотя с формальной точки зрения у него была возможность для того, чтобы обратиться за помощью. Принуждение может реализовываться в следующих формах:

1. шантаж, то есть угроза распространения порочащих сведений;
2. угроза уничтожения имущества, причинения вреда родственникам или любимым домашним животным;
3. использование материальной зависимости, когда жертва находится на полном или частичном иждивении виновного;
4. использование иной зависимости, например, отношений между педагогом или воспитателем и учащимся либо воспитанником; опекуном и подопечным.

На практике в отношении детей бывает сложно провести различие между шантажом (угрозой распространения порочащих сведений) и использованием беспомощного состояния (отсутствием осознания значения совершаемых действий).

В действующем Уголовном кодексе опасность полового преступления определяется не объектом посягательства (мальчик или девочка) или характером совершенных действий (половое сношение или иные действия сексуального характера), а тем, какие средства использовал виновный для достижения своей цели (насилие, угрозы, зависимое положение ребенка или принуждение). На практике это положение закона часто применяется неправильно, поэтому важно знать, в каких случаях и какая статья УК РФ должна использоваться.

Отдельные виды сексуальных преступлений

Статья 131. Изнасилование. Изнасилованием считается половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к самой потерпевшей или к

значимым для нее лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Поскольку изнасилованием закон считает насильственное совершение полового сношения (введение полового члена виновного во влагалище потерпевшей), потерпевшим от изнасилования может быть только лицо женского пола, а виновным – лицо мужского пола. Изнасилование несовершеннолетней (от 14 до 18 лет) наказывается лишением свободы на срок от 4 до 10 лет; изнасилование малолетней (до 14 лет) или изнасилование, повлекшее тяжкие последствия (смерть потерпевшей или причинение тяжкого вреда здоровью, заражение ее ВИЧ-инфекцией), – лишением свободы на срок от 8 до 15 лет.

Статья 132. Насильственные действия сексуального характера.

Насильственными действиями сексуального характера являются мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера, которые совершены с помощью насилия, либо угрозы его применения к потерпевшему (потерпевшей) или значимым для них лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей). За указанные выше действия с детьми статьей 132 УК РФ предусматривается точно такое же наказание, как и статьей 131 УК РФ (изнасилование). Ответственность по этой статье наступает за любые действия сексуального характера, то есть совершенные с целью удовлетворения полового влечения. Например, по этой статье привлекаются за совершение оральных или анальных половых актов, за имитацию полового акта, введение во влагалище или прямую кишку посторонних предметов и иные действия, затрагивающие половые органы потерпевших, если они были совершены вопреки их воле (насильственно) или с использованием беспомощного состояния. Потерпевшими по этой статье могут быть дети любого пола, виновными – лица его пола старше 14 лет.

Статья 133. Понуждение к действиям сексуального характера.

Понуждение лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожения имущества или с использованием материальной или иной зависимости наказывается штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года. Этой статьей охватываются любые действия сексуального характера, совершенные с помощью психического насилия. Из этого следует, что потерпевшими могут быть несовершеннолетние обоего пола старше 16 лет, поскольку закон защищает половую неприкосновенность детей младше этого возраста. Указанная статья предназначена для защиты от так называемых «сексуальных домогательств на работе» и на практике используется крайне редко.

Применительно к несовершеннолетним говорить о понуждении к совершению действий сексуального характера можно в тех случаях, когда отчим или сожитель матери вынуждает ее ребенка, достигшего 16 лет, вступить с ним в сексуальные отношения, используя его материальную зависимость, либо учитель принуждает обучающегося, достигшего 16 лет, вступить с ним в сексуальные отношения, угрожая в случае отказа снизить оценки. Достаточно часто встречаются случаи понуждения к вступлению в сексуальные отношения со стороны работодателей

при приеме на работу несовершеннолетних. Случаи использования шантажа встречаются значительно реже.

Статья 134. Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста.

Половое сношение, мужеложство или лесбиянство, совершенные лицом, достигшим 18-летнего возраста, с ребенком, заведомо не достигшим 16-летнего возраста, наказываются лишением свободы на срок до четырех лет. Из текста этой статьи следует, что уголовная ответственность взрослых за ненасильственные гомо- и гетеросексуальные отношения с детьми наступает только в тех случаях, когда виновному достоверно известно, что ребенку еще не исполнилось 16 лет. Статьей 134 УК РФ запрещаются добровольные, то есть без использования насилия, угроз, принуждения или беспомощного состояния, сексуальные отношения взрослых с детьми.

Эта статья устанавливает уголовную ответственность не за любые действия сексуального характера, как статья 133 УК РФ, а только за половое сношение, оральный или анальный половой акт и лесбиянство. Максимальный возраст потерпевших по статье 134 УК РФ установлен законом точно – 16 лет. Минимальный возраст определяется тем моментом, когда ребенок приобретает способность полностью понимать характер и значение совершаемых с ним действий сексуального характера, а также может свободно выражать свою волю в отношениях со взрослыми. В подавляющем большинстве случаев такая способность у детей появляется не ранее 12 лет. Потерпевшими и виновными могут быть лица обоего пола; уголовная ответственность по статье 134 РФ УК наступает с 18 лет.

Статья 135. Развратные действия.

Совершение развратных действий в отношении ребенка, заведомо не достигшего 16-летнего возраста, наказывается штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет. Развратными действиями считаются любые ненасильственные действия, способные вызвать у ребенка половое возбуждение, пробудить не свойственный возрасту интерес к сексуальным отношениям и тем самым нарушить его нормальное психосексуальное развитие. К развратным действиям относят:

- обнажение половых органов ребенка или прикосновение к ним;
- демонстрацию ребенку половых органов взрослого;
- совершение в присутствии ребенка половых актов или иных непристойных действий;
- демонстрацию ребенку порнографических материалов, включая видеофильмы, книги и журналы;
- ведение с ребенком циничных разговоров на сексуальные темы.

Перечисленные выше действия могут считаться развратными только в том случае, если они совершались без насилия, угроз или использования беспомощного состояния, т.е. ребенок, понимает их сексуальный характер. Последнее обстоятельство имеет особое значение, поскольку на практике приходится сталкиваться со случаями, когда к уголовной ответственности по ст. 135 УК РФ привлекаются лица, совершившие сексуальные действия в отношении

детей в возрасте трех-пяти лет. Любые действия сексуального характера с ребенком, который не оказывал сопротивления, поскольку не понимал их характера и значения, либо не имел возможности сопротивляться, являются насильственными действиями сексуального характера, и ответственность за них наступает по статье 132 УК РФ. В связи с этим особое значение для правильной квалификации сексуального посягательства как развратных действий имеет установление отсутствия использования виновным беспомощного состояния потерпевшего. На практике нередко следователи основное внимание уделяют характеру совершаемых действий, а не тем средствам, с помощью которых они были совершены, что противоречит требованиям закона.

Защита от психического насилия

Психическое насилие является наиболее распространенной формой жестокого обращения с детьми и зачастую сочетается с физическим или сексуальным насилием, пренебрежением основными потребностями ребенка. Уголовное законодательство используется для защиты детей только от наиболее тяжелых форм психического насилия. Статья 119 УК РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет за **угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью**. Под такой угрозой понимается высказывание намерения убить потерпевшего или причинить тяжкий вред его здоровью. Угроза убийством, как правило, носит инструментальный характер и используется для запугивания потерпевшего, полного подчинения его своей воле и реже – для причинения ему психических страданий. Угроза обязательно должна восприниматься ребенком как реальная. Реальность угрозы определяется совокупностью таких факторов, как личность виновного, форма угрозы и обстоятельства, в которой она высказывается, особенности личности потерпевшего. При обращении в правоохранительные органы для защиты ребенка основное внимание следует уделить обоснованию реальности угрозы.

За **доведение ребенка до самоубийства** или покушения на самоубийство путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства, согласно ст. 110 УК РФ, виновный может быть лишен свободы на срок до 5 лет. Уголовная ответственность наступает только в тех случаях, когда имело место самоубийство или попытка его совершения. Обязательный признак доведения до самоубийства – наличие причинной связи между поведением виновного и фактом самоубийства или покушения на него, которая, обычно, устанавливается судебно-психологической экспертизой. Если виновный сознавал, что его действия могут спровоцировать самоубийство ребенка, то он должен быть осужден за убийство, совершенное «руками потерпевшего».

Статья 151 УК РФ устанавливает ответственность за **вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность** родителями, педагогами и другими лицами, на которых возложены обязанности по воспитанию ребенка. Антиобщественной деятельностью является систематическое употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством и попрошайничеством. Согласно примечанию к ст. 151 УК РФ не является преступлением вовлечение несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством, если это деяние совершено родителем вследствие стечения

тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства.

Действие этого примечания не распространяется на вовлечение детей в занятие попрошайничеством, с которым особенно часто приходится сталкиваться в крупных городах. Тем не менее, данные уголовной статистики свидетельствуют о том, что ст. 151 УК РФ применяется необоснованно редко. Так, в 2005 г. по указанной статье было возбуждено всего 209 уголовных дел.

Своеобразной формой психического насилия является **разглашение тайны усыновления** лицом, обязанным хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну, либо любым иным лицом из корыстных или низменных побуждений (статья 155 УК РФ). Большинство усыновителей стремятся к тому, чтобы ребенок считал их своими родителями. Семейный кодекс РФ гарантирует сохранение тайны усыновления и содержит ряд норм, которые направлены на достижение этой цели, усыновители могут:

- присвоить ребенку свою фамилию, изменить имя ребенка, изменить отчество ребенка по своему имени;
- принять решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей ребенка;
- изменять дату и место рождения ребенка;
- внести в книгу записей рождений указанные усыновителем фамилию, имя и отчество матери (отца) ребенка.

В связи с этим оправдан уголовно-правовой запрет сообщать кому-либо информацию о факте усыновления без согласия усыновителей. Круг лиц, обязанных хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну отчасти определен ст. 139 СК РФ, где к нему отнесены суды, вынесшие решение об усыновлении ребенка, должностные лица, осуществляющие государственную регистрацию усыновления. Кроме того, к ним должны быть отнесены сотрудники органа опеки и попечительства, участвовавшие в деле об усыновлении, осуществлявшие контроль за исполнением усыновителями своих обязанностей; прокурор, участвовавший в рассмотрении дела; работники медицинских, образовательных и социозащитных учреждений. Разглашение тайны усыновления по неосторожности (лицо, разгласившее эти сведения, полагало, что усыновленному известен факт усыновления) ненаказуемо.

Защита от пренебрежения основными потребностями

В большинстве случаев пренебрежение основными потребностями ребенка обусловлено небрежностью родителей, их халатным отношением к исполнению своих обязанностей. Уголовно наказуемыми являются только наиболее опасные последствия неосторожных действий родителей. Ст. 109 УК РФ устанавливает ответственность **за причинение смерти по неосторожности**, когда неосторожные действия или бездействие взрослого приводят к смерти ребенка. При этом виновный не желал гибели ребенка, он либо не предвидел возможности наступления такого результата, либо самонадеянно рассчитывал его предотвратить. Таким образом поступили молодые родители, которые увлекшись игрой на компьютере на всю ночь зимой оставили грудного ребенка,

находившегося в коляске, на балконе. В результате ребенок погиб от переохлаждения.

Если халатное отношение родителей или воспитателей к обеспечению безопасности ребенка привело к причинению **тяжкого вреда его здоровью**, то виновные в этом привлекаются к уголовной ответственности по ст. 118 УК РФ.

Причинение вреда здоровью ребенка не является обязательным условием наступления уголовной ответственности родителей или иных лиц, обязанных заботиться о ребенке, но пренебрегающих этой обязанностью. Согласно ст. 125 УК РФ (**оставление в опасности**), преступлением является осознанное оставление без помощи в опасном для жизни или здоровья состоянии ребенка, лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству или вследствие болезни. Ответственность по ст. 125 УК РФ подлежат те лица, которые:

- были обязаны иметь о ребенке заботу либо своими действиями поставили его в опасное для жизни или здоровья положение;
- имели возможность оказать помощь ребенку.

Обязаны заботиться о ребенке родители, лица, их заменяющие, а также работники детских учреждений, если это записано в их должностных обязанностях. Виновный должен иметь реальную возможность оказать помощь ребенку. Не умеющего плавать родителя или воспитателя нельзя привлечь к ответственности за то, что он не бросился спасать тонущего в глубокой реке ребенка. Статья 125 УК РФ может применяться для защиты маленьких или больных детей, а также детей-инвалидов в случаях, когда родители не заботятся о них.

В настоящее время родители чаще всего привлекаются к уголовной ответственности по статье 156 УК РФ (**неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка**), если уклонение от выполнения родительских обязанностей сопряжено с жестоким обращением с ребенком.

Состав преступления, предусмотренного ст. 156 УК РФ образуют два одновременно присутствующих элемента:

- бездействие – неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию ребенка;
- действие – жестокое обращение с ребенком.

Наличие только одного из указанных выше элементов исключает возможность привлечения к уголовной ответственности по рассматриваемой статье. В таких случаях должен ставиться вопрос о лишении родительских прав или возбуждении уголовного дела по другим основаниям (оставление в опасности, побои, злостное уклонение от уплаты алиментов).

Под обязанностями по воспитанию детей закон понимает заботу о психическом, физическом и нравственном развитии детей, их обучение, возможно полное удовлетворение основных потребностей детей. Подробно эти обязанности рассмотрены выше. К сожалению, закон не дает четкого определения понятия «жестокое обращение», что вызывает значительные трудности при применении ст. 156 УК РФ. На практике к жестокому обращению с детьми относят такие действия родителей и воспитателей, которые выходят за рамки принятых в обществе форм наказания, наносят ущерб физическому, психическому или нравственному развитию ребенка.

К такого рода действиям можно отнести лишение ребенка пищи или сна, запираение в темном или холодном помещении, унижение его достоинства, эмоциональное отвержение ребенка, использование антипедагогических приемов воспитания. Традиционно как жестокое обращение расценивают побои, причинение ребенку легкого вреда здоровью.

Самым частым среди зарегистрированных преступлений против детей является **злостное уклонение от уплаты алиментов** (статья 157 УК РФ). Уклонение родителя от обязанности содержать ребенка является преступлением только в том случае, когда имеется вступившее в законную силу решение суда, обязывающее лицо выплачивать средства на содержание ребенка (исполнительный лист). Уклонение считается злостным, если алименты не выплачиваются после предупреждения судебного исполнителя, либо лицо представляет фиктивные документы о доходе, совершает иные обманные действия, направленные на уменьшение причитающихся ребенку выплат.

Административно-правовая защита детей от жестокого обращения

Основания административной ответственности законных представителей несовершеннолетних

Статьей 5.35 Кодекса об административных правонарушениях РФ установлена ответственность родителей и иных законных представителей несовершеннолетнего за неисполнение обязанностей по содержанию и воспитанию ребенка. Административная ответственность наступает за неисполнение или ненадлежащее исполнение следующих обязанностей:

- по содержанию ребенка;
- воспитанию ребенка;
- обучению ребенка;
- защите прав и интересов ребенка.

Содержание этих понятий определяется Семейным кодексом и было рассмотрено выше. Следует отметить незначительные различия в терминологии, используемой в семейном и административном праве. В КоАП РФ применяются термины неисполнение и ненадлежащее исполнение родителями своих обязанностей; синонимичными понятиями СК РФ следует считать уклонение от исполнения родительских обязанностей и злоупотребление родительскими правами. Важной особенностью ст. 5.35 КоАП РФ является отсутствие требования систематического неисполнения родительских обязанностей, которое существовало в ранее действовавшем КоАП РСФСР. Это значит, что даже однократное действие или бездействие родителя дают основания для применения механизма административно-правовой защиты. К ответственности по ст. 5.35 КоАП РФ могут быть привлечены только родители ребенка, его опекуны или попечители. Другие родственники ребенка (братья, сестры, дедушки, бабушки, дяди тети), а также отчимы или мачехи, не усыновившие ребенка, не являются его законными представителями и рассматриваемая статья на них не распространяется.

В качестве наказания ст. 5.35 КоАП РФ предусматривает вынесение предупреждения или наложение административного штрафа в размере от одного до пяти минимальных размеров оплаты труда. На практике неоправданно часто используется одна из установленных законом санкций – предупреждение. Это связано с тем, что многие родители, привлекаемые к административной ответственности, длительное время нигде не работают, не имеют постоянного источника доходов, что затрудняет взыскание с них штрафа. Однако эти же родители находят деньги на приобретение спиртных напитков.

Основная функция административного взыскания – предупреждение родителей о том, что они нарушают требования закона, и это может повлечь применение более суровых санкций, например, лишение родительских прав или уголовную ответственность. Для реализации указанной функции административное взыскание должно быть реальным, а не символическим, как предупреждение.

Порядок наложения административного взыскания

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является сообщение и заявление граждан или юридических лиц, содержащие данные об административном правонарушении. Это заявление должно быть направлено должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, в случаях неисполнения родителями обязанностей по воспитанию ребенка – это должностные лица органов внутренних дел (п.1 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ). Кроме того, правом возбуждать дело о любом административном правонарушении обладает прокурор (ст. 28.4. КоАП РФ).

Таким образом, для привлечения родителя к административной ответственности необходимо обратиться с заявлением к инспектору ПДН, участковому уполномоченному милиции, начальнику или заместителю начальника ОВД либо к сотруднику прокуратуры, осуществляющему надзор за соблюдением законов о несовершеннолетних. Дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения, а не по месту жительства (регистрации) виновного или потерпевшего. Соответственно и заявление о привлечении родителя к административной ответственности должно направляться в ОВД или прокуратуру по месту совершения этого правонарушения.

В заявлении следует подробно отразить следующие обстоятельства:

- в чем выразилось неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, или защите прав и интересов ребенка;
- где и когда произошло правонарушение;
- фамилии, имена, отчества и адреса, места жительства правонарушителя, ребенка и свидетелей, если таковые имеются (свидетелями могут выступать специалисты, проводившие обследование условий жизни ребенка; работники учреждения социального обслуживания, в котором находится ребенок; медицинские работники и сотрудники образовательных учреждений; родственники ребенка, а также любые иные лица, которые обладают информацией о жестоком обращении с ребенком).

При написании заявления необходимо учитывать, что основанием для привлечения к административной ответственности может быть отдельный факт, например, оставление ребенка без присмотра на длительное время, отказ от оказания ребенку медицинской помощи, применение недопустимых средств воспитания. В этом случае административное взыскание не может быть наложено по истечении двух месяцев после совершения правонарушения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ).

Однако значительно чаще неисполнение или ненадлежащее исполнение родительских обязанностей происходит длительное время, а не ограничивается однократным эпизодом. Такие административные правонарушения называются длящимися, и двухмесячный срок давности исчисляется с момента их обнаружения (проведения обследования условий жизни, поступления ребенка в учреждение социального обслуживания, его обращения к социальному педагогу и т.п.). Заканчивается заявление просьбой привлечь виновного к административной ответственности.

К заявлению могут быть приложены материалы, подтверждающие факт совершения административного правонарушения. Таким материалами являются:

- письменные объяснения ребенка и свидетелей, включая сотрудников социальных служб;
- документы, содержащие информацию по делу, (акт обследования условий жизни, характеристика ребенка из образовательного учреждения, справки из медицинских учреждений, результаты медицинского осмотра при помещении ребенка в учреждение социального обслуживания, заключение психолога и пр.).

Наличие подобных материалов подтверждает факты, изложенные в заявлении, облегчает составление протокола об административном правонарушении, сокращает подготовку к рассмотрению дела на заседании комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав.

На основании заявления сотрудниками милиции составляется протокол об административном правонарушении. В случаях жестокого обращения с детьми протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента поступления заявления, поскольку необходимо выяснить дополнительные обстоятельства дела, в частности, получить объяснения от родителей (ч. 2 ст. 28.5 КоАП РФ). В случае отказа в возбуждении дела об административном правонарушении должностное лицо, рассмотревшее заявление, выносит мотивированное постановление, с которым вправе ознакомиться заявитель.

Дела о неисполнении родителями обязанностей по содержанию и воспитанию детей рассматриваются муниципальными комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав (ст. 32.2 КоАП РФ).

Согласно ст. 29.6 КоАП РФ дело об административном правонарушении должно быть рассмотрено комиссией в пятнадцатидневный срок со дня получения материалов дела из милиции или от прокурора. Многие муниципальные комиссии проводят заседания только два раза в месяц. При таком режиме работы ответственный секретарь комиссии не успевает подготовить к рассмотрению протоколы об административных правонарушениях, поступившие за несколько

дней до заседания комиссии. На следующем заседании комиссии эти протоколы уже не могут быть рассмотрены, поскольку с момента их поступления прошло более пятнадцати дней. Отмеченное обстоятельство является одной из наиболее частых причин, по которой протоколы об административных правонарушениях, поступившие в КДН и ЗП, остаются нерассмотренными.

Закон (ст. 25.2 КоАП РФ) наделяет потерпевшего от административного правонарушения следующими правами:

- знакомиться со всеми материалами дела;
- давать пояснения по существу дела;
- представлять доказательства, заявлять ходатайства (в том числе, о производстве экспертизы, допросе свидетелей, истребовании документов, привлечении к участию в деле специалиста);
- принимать личное участие в рассмотрении дела.

Применительно к детям перечисленные выше права потерпевших реализуют их законные представители. Специфической особенностью дел о неисполнении родителями обязанностей по содержанию и воспитанию ребенка является то, что законным представителем ребенка может оказаться родитель, привлеченный к административной ответственности. Избежать такого положения позволяет использование нормы семейного права (п. 2 ст. 64 СК РФ), согласно которой, если органом опеки и попечительства будет установлено противоречие между интересами ребенка и родителя, последний не может выступать в качестве законного представителя своего ребенка.

Перед рассмотрением дела об административном правонарушении на заседании комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав необходимо обратиться в орган опеки и попечительства с просьбой о назначении лица, которое будет представлять интересы ребенка. Если несовершеннолетний находится на полном государственном обеспечении, например, помещен в социальный приют, то его законным представителем является администрация учреждения.

Гражданско-правовая защита детей от жестокого обращения

Место семейного законодательства в защите прав детей

Недостаточная эффективность раннего выявления семейного неблагополучия приводит к тому, что в поле зрения органов опеки и попечительства, специалистов учреждений социального обслуживания, как правило, попадают глубоко дисфункциональные семьи, где родители жестоко обращаются с детьми, страдают алкоголизмом или наркоманией, длительное время не работают, ведут аморальный образ жизни. Положение, в котором оказываются дети в подобных семьях, требует быстрого изъятия их из семьи. Если степень социальной деградации родителей, жестоко обращающихся с детьми, исключает возможность изменения их поведения и отношения к детям, то единственным средством защиты интересов ребенка становится лишение родителей родительских прав и последующее устройство ребенка в семью или интернатное учреждение.

В других случаях неисполнение родителями своих обязанностей, жестокое обращение с ребенком обусловлены стечением тяжелых жизненных обстоятельств или болезнью, поэтому есть основания полагать, что родители при оказании им необходимой помощи способны изменить свое поведение. Однако пока положение дел в семье не нормализовалось, ребенок не может в ней оставаться и должен быть временно помещен в социальный приют, социально-реабилитационный центр либо отдан под опеку. В подобной ситуации для защиты интересов ребенка его родители должны быть ограничены в родительских правах. Порядок и основания лишения родительских прав, ограничения в родительских правах, отобрания ребенка регламентируются Семейным кодексом РФ.

Семейный кодекс устанавливает, что главную роль в механизме гражданско-правовой защиты интересов детей играют органы опеки и попечительства. Так, согласно статье 121 СК РФ защита интересов детей, оставшихся без родительского попечения, а так же детей, родители которых уклоняются от исполнения своих обязанностей или злоупотребляют родительскими правами, возлагается на органы опеки и попечительства. **Статья 122 СК РФ указывает, что администрация образовательных, лечебных, социозащитных учреждений, а также граждане, которым стало известно о детях, родители которых уклоняются от исполнения своих обязанностей, злоупотребляют родительскими правами или жестоко обращаются со своими детьми, обязаны сообщить об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей. Орган опеки и попечительства должен в течение трех дней провести обследование условий жизни ребенка для проверки полученной информации.**

При установлении факта нарушения прав ребенка орган опеки принимает меры по защите нарушенных прав, а в случае необходимости решает вопрос об отобрании ребенка, предъявлении иска о лишении или ограничении родителей в их правах. Деятельность других, помимо органов опеки и попечительства учреждений, организаций и отдельных лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без родительского попечения, запрещается. Чтобы эти положения семейного законодательства не вступали в противоречия с нормами Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» всем субъектам системы профилактики необходимо обеспечить тесное взаимодействие с органами опеки и попечительства в выявлении детей, находящихся в социально опасном положении. Это взаимодействие регламентируется в региональных законах об организации работы по опеке и попечительству. Такие законы существуют во многих, но далеко не во всех субъектах Российской Федерации. Отсутствие региональных законов об опеке и попечительстве затрудняет использование гражданско-правовых средств для защиты детей от жестокого обращения.

Лишение родительских прав

Среди предусмотренных семейным законодательством мер воздействия, которые могут быть применены к родителям, лишение родительских прав является наиболее строгой. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» прямо указано, что лишение родительских прав является крайней мерой. Лишение родительских прав применяется в тех случаях, когда предшествующее использование профилактических мер (привлечение к административной ответственности, постановка на учет в комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав либо в ПДН ОВД, предупреждения представителей органа опеки и попечительства, ограничение в родительских правах или отобрание ребенка) не оказали воздействия на родителей. Такое поведение родителей свидетельствует о том, что надежды на изменение их отношения к ребенку нет.

Родительские права касаются каждого ребенка в отдельности, поэтому при наличии у лица нескольких детей суд оценивает исполнение родительских прав и обязанностей в отношении каждого из них. На основании этой оценки суд принимает решение о том, в отношении кого из детей родитель лишается родительских прав.

Статья 69 СК РФ устанавливает следующие основания для лишения родительских прав:

- уклонение родителей от выполнения обязанностей по воспитанию и содержанию ребенка, включая отсутствие заботы о его развитии и обучении;
- отказ без уважительных причин забрать ребенка из лечебных, образовательных или социозащитных учреждений;
- злоупотребление родительскими правами (использование этих прав в ущерб интересам ребенка, например, вовлечение в занятие попрошайничеством, любые формы эксплуатации ребенка);
- жестокое обращение с ребенком;
- совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своего ребенка или другого супруга;
- заболевание алкоголизмом или наркоманией.

По другим помимо перечисленных выше основаниям лишение родительских прав невозможно. Для лишения родительских прав достаточно одного из этих оснований, однако на практике чаще приходится сталкиваться со случаями, когда имеют место несколько оснований. Самой распространенной причиной лишения родительских является злоупотребление алкоголем, которое приводит к жестокому обращению с ребенком или уклонению от выполнения родительских обязанностей.

Лишение родительских прав, возможно, только при виновном поведении родителей, то есть в тех случаях, когда нарушение прав и законных интересов ребенка является результатом их осознанного выбора. Отсутствие эффекта превентивных мер, ненадлежащее поведение родителей после предупреждения о возможности лишения родительских прав при отсутствии объективных причин подтверждает виновный характер действий родителей.

К объективным причинам ненадлежащего поведения относятся обстоятельства, которые лишают родителя способности к осознанному руководству своим поведением (тяжелое заболевание, психическое расстройство, в определенных случаях к числу таких обстоятельств может быть отнесено стечение тяжелых жизненных обстоятельств).

Наиболее часто встречающимся проявлением неисполнения родительских обязанностей является злостное уклонение от уплаты алиментов, которое лицо обязано выплачивать по решению суда. Формально это является основанием для лишения родительских прав. Однако на практике лишение родительских прав по данному основанию происходит крайне редко и то в тех случаях, когда помимо уклонения от содержания ребенка виновный также не принимает участия в его воспитании.

Отказ взять ребенка из родильного дома иного лечебного или воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения служит основанием для лишения родительских прав только в том случае, когда у родителей отсутствуют уважительные причины для такого отказа. К числу уважительных причин относятся тяжелая болезнь, инвалидность, отсутствие жилья (неблагоприятные бытовые условия) или средств к существованию.

Как правило, по этому основанию лишают родительских прав тех родителей, которые не только отказались забрать ребенка из учреждения, в котором он находился, но ранее не исполняли обязанностей по его воспитанию, а также не предприняли усилий для устройства ребенка, в зависимости от его возраста, на полное государственное обеспечение в дом ребенка или интернатное учреждение.

Злоупотребление родительскими правами, которое может послужить основанием для лишения родительских прав, также как и неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка, должно быть систематическим, то есть проявляться в течение достаточно длительного времени (нескольких месяцев). Это правило не относится к тем случаям, когда действия родителей создают реальную угрозу для жизни и здоровья ребенка, например, отказ от оказания ребенку неотложной медицинской помощи, неисполнение рекомендаций врача в случае тяжелого заболевания либо действия родителей в отношении ребенка являются преступлением, (вовлечение в занятие проституцией, продажа ребенка, передача его посторонним лицам в «аренду»).

В Семейном кодексе нет определения понятия «жестокое обращение с детьми». Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» указывает следующие признаки жестокого обращения с детьми:

- физическое или психическое насилие над ребенком;
- покушение на его половую неприкосновенность;
- применение недопустимых способов воспитания, унижающих человеческое достоинство ребенка.

Психическое насилие может выражаться в угрозах, подавлении воли ребенка, предъявлении к нему завышенных требований, использовании «педагогических приемов», которые вызывают у ребенка душевные страдания. Побои, истязание,

угрозу убийством одного из родителей, в присутствии ребенка следует также рассматривать как проявление психического насилия. Оценивая жестокое обращение с ребенком как основание для лишения родительских прав, необходимо учитывать, что в Постановлении Пленума Верховного Суда говорится о таких формах физического и психического насилия, покушения на половую неприкосновенность ребенка, которые имеют относительно невысокую общественную опасность, то есть не являются преступлением. Если указанные действия признаются преступлением, то такие родители привлекаются к уголовной ответственности и лишаются родительских прав уже не за жестокое обращение с ребенком, а за совершение умышленного преступления в отношении ребенка.

Для лишения родительских прав хронический алкоголизм или заболевание родителя наркоманией должны быть подтверждены соответствующим медицинским заключением. В настоящее время, когда большинство больных алкоголизмом и наркоманией не наблюдаются у нарколога по месту жительства, получить такое заключение оказывается достаточно сложно. В таких случаях в исковом заявлении о лишении родительских прав необходимо привести факты, свидетельствующие о злоупотреблении ответчика алкоголем или наркотиками, вызвать в суд свидетелей, которые могут подтвердить эти сведения и ходатайствовать перед судьей о назначении наркологической экспертизы.

Определение суда о назначении экспертизы является обязательным для ответчика. Заключение такой экспертизы, а равно и отказ от ее прохождения, являются для суда достаточным основанием для вывода о наличии наркологического заболевания. Хотя Семейный кодекс в качестве основания для лишения родительских прав предусматривает просто факт заболевания родителя алкоголизмом или наркоманией, представляется целесообразным собрать доказательства о том, что злоупотребление алкоголем или наркотиками привело к неисполнению или ненадлежащему исполнению родителем обязанностей по воспитанию ребенка.

Лишение родительских прав влечет утрату родителем всех прав, основанных на факте родства с ребенком:

- на общение с ребенком и участие в его воспитании;
- на получение детского пособия и иных выплат на ребенка, например, пенсии в связи с утратой кормильца;
- на защиту его интересов в качестве законного представителя;
- на истребование ребенка от других;
- на согласие либо отказ в даче согласия передать ребенка на усыновление;
- на дачу согласия на совершение детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет сделок;
- на ходатайство об ограничении или лишении ребенка в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- на дачу согласия на эмансипацию несовершеннолетнего;
- на получение содержания от совершеннолетнего ребенка, а в случае смерти ребенка на пенсионное обеспечение и наследование по закону.

В то же время лица, лишенные родительских прав, в соответствии с п. 2 ст. 71 СК РФ обязаны содержать ребенка. Поэтому суд одновременно с лишением родительских прав решает вопрос о взыскании алиментов на содержание ребенка. Ребенок, у которого родители (или один из них) лишены родительских прав, сохраняет право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением государственного или муниципального жилого фонда. В связи с этим после вступления решения суда о лишении родительских прав в законную силу законный представитель ребенка либо органы опеки и попечительства должны принять необходимые меры по закреплению права ребенка на жилое помещение, в котором он ранее проживал (был зарегистрирован по месту жительства).

Ограничение в родительских правах

Как отмечалось выше, лишение родительских прав – это крайняя мера, которая должна использоваться только в исключительных случаях при наличии указанных в ст. 69 СК РФ оснований. Семейный кодекс допускает возможность изъятия ребенка из семьи также и в случае ограничения родителей в своих правах. Ограничение в родительских правах, как это указано в ст. 73 СК РФ, означает отобрание ребенка у родителей в тех случаях, когда его совместное проживание с родителями (одним из них) создает опасность для ребенка.

Эта опасность, например, может быть создана отказом родителей от оказания ребенку экстренной медицинской помощи. Для маленького ребенка опасность создает даже кратковременное отсутствие ухода. Для дошкольников и младших школьников опасным следует признать безнадзорность, обусловленную неисполнением родителями своих обязанностей по воспитанию ребенка. Для подростков опасность может создать использование родителями в целях «воспитания» оскорблений, унижения человеческого достоинства ребенка, если это привело к суицидальным попыткам или суицидальным высказываниям. Вовлечение подростка родителями в употребление спиртных напитков, отсутствие контроля за его поведением, приведшее к употреблению наркотиков, совершению преступления, также создают опасность оставления ребенка в семье. Таким образом, характер ситуации, которая может быть признана опасной для ребенка, определяется его возрастом, состоянием здоровья, особенностями личности, характером взаимоотношений с родителями и рядом других обстоятельств.

Ненадлежащее исполнение родителями обязанностей по воспитанию ребенка, создающее опасность для ребенка и исключающее возможность их совместного проживания, может быть основанием и для лишения родительских прав. Закон устанавливает, что ограничение в родительских правах применяется в тех случаях, когда опасное поведение родителей обусловлено обстоятельствами, от них не зависящими. Семейный кодекс указывает наиболее распространенные обстоятельства такого рода:

- психическое расстройство;
- хроническое заболевание;
- стечение тяжелых жизненных обстоятельств.

Наличие психического расстройства исключает возможность лица осознавать фактический характер и негативные последствия своих действий (бездействия), не позволяет осознанно руководить своим поведением. Естественно, что в этом случае отсутствует вина родителя в наступлении вредных для ребенка последствий, что исключает возможность лишения родительских прав. Практика свидетельствует о том, что наличие у ответчика психического заболевания, подтвержденного соответствующими медицинскими документами, фактически исключает возможность лишения его родительских прав.

Однако далеко не всегда ненадлежащее исполнение родительских прав лицами, страдающими психическим расстройством, осложненным алкоголизмом или наркоманией, обусловлено самим психическим расстройством, а не является следствием асоциального поведения, моральной деградации, вызванной пьянством. Решить вопрос о причинах противоправного поведения лиц, страдающих психическими расстройствами, может только судебно-психиатрическая экспертиза или комплексная судебная психолого-психиатрическая экспертиза, однако опыт назначения и производства таких экспертиз практически отсутствует. В подобных сложных случаях принять решение, соответствующее интересам ребенка, защитить его от жестокого обращения позволяет привлечение к судебному разбирательству врача-психиатра. Во время допроса врача-психиатра в суде возможно уточнить, какие обстоятельства послужили причиной ненадлежащего поведения родителей. Также следует иметь в виду, что при наличии тяжелого хронического психического расстройства целесообразнее обратиться в суд с иском о признании лица недееспособным, что позволяет потом передать ребенка на усыновление или под опеку.

Основанием для ограничения в родительских правах может быть далеко не каждое хроническое заболевание, как сказано в п. 2 ст. 73 СК РФ, а только тяжелое, которое лишает лицо возможности исполнять обязанности по воспитанию ребенка. Стечение тяжелых жизненных обстоятельств, упомянутое как причина возникновения опасности для оставления ребенка в семье, может охватывать самые различные ситуации, например, потерю работы, утрату имущества. Но в ст. 73 СК РФ дается только примерный перечень оснований для ограничения в родительских правах, законодатель допускает любые другие причины, оставляя за судом право, согласиться с ними или отвергнуть.

В тех случаях, когда ограничение в родительских правах обусловлено ненадлежащим исполнением родителями своих обязанностей по причинам, от них не зависящим, Семейный кодекс не устанавливает определенного срока, когда это решение может быть пересмотрено. Согласно ст. 76 СК РФ отпадение оснований, по которым родитель был ограничен в родительских правах, (стойкое улучшение психического состояния, выздоровление от тяжелой болезни, нормализация жизненной ситуации) дает ему право обратиться в суд с иском об отмене ограничения в родительских правах и возвращении ребенка. Ответчиком по таким искам, обычно, является лицо или учреждение, на попечении которого находится ребенок, либо бывшее инициатором (истцом) ограничения в родительских правах. Обязанность доказать, что ситуация изменилась, и опасность для совместного проживания с ребенком устранена, лежит на истце. Отмена ограничения в

родительских правах не означает автоматического возвращения ребенка родителям. При рассмотрении иска суд руководствуется общим правилом, установленным п. 1 ст. 68 СК РФ, согласно которому суд с учетом мнения ребенка вправе отказать в требовании родителей, если придет к выводу, что возвращение ребенка родителям противоречит его интересам.

Статья 73 Семейного кодекса устанавливает еще одно, существенно отличающееся от рассмотренного выше, основание ограничения в родительских правах. Оно также предполагает существование опасности проживания ребенка в семье. Ненадлежащее исполнение родителями своих обязанностей в этом случае является следствием их виновного поведения, а не порождено не зависящими от их воли обстоятельствами, однако достаточные основания для лишения родительских прав отсутствуют. Такое ограничение в родительских правах выступает в качестве последнего предупреждения нерадивым родителям. Если они не изменяют своего поведения, то орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о лишении родительских прав до истечения шестимесячного срока. Таким образом, максимальная длительность «испытательного срока» в случае ограничения в родительских правах составляет шесть месяцев.

В исковом заявлении об ограничении родительских прав должна быть подробно описана трудная жизненная ситуация, в которой оказался ребенок, раскрыто, в чем именно проявляется ненадлежащее исполнение родительских прав и какую опасность это создает для ребенка. Также необходимо указать, что причиной уклонения родителей от выполнения своих обязанностей или злоупотребления родительскими правами являются обстоятельства, от них не зависящие, либо обосновать, почему в настоящее время нецелесообразно лишение родительских прав. Решение об ограничении в родительских правах может быть принято и в тех случаях, когда на момент подачи иска ребенок не проживает вместе с родителем (находится в интернатном учреждении или родитель помещен в больницу). В таких случаях непосредственная опасность для ребенка, фактически, отсутствует. Однако родитель сохраняет в полном объеме свои права и обязанности, исполнять которые не может, что противоречит интересам ребенка, создает реальную, хотя и не сиюминутную, опасность для ребенка.

Лица, ограниченные в родительских правах, утрачивают право на личное участие в воспитании ребенка, поскольку ненадлежащее исполнение ими обязанностей по воспитанию создало опасность для ребенка. Они также утрачивают право на получение пособий на детей и льгот, установленных для граждан, имеющих детей. Родители, ограниченные в родительских правах, перестают быть законными представителями ребенка. Право принимать все решения о жизни и устройстве ребенка при отсутствии второго родителя, который не лишен и не ограничен в родительских правах, переходит к его опекунам, в том числе к администрации учреждения, в котором ребенок находится на полном государственном обеспечении. До принятия решения об установлении над ребенком опеки или попечительства права его законного представителя исполняет орган опеки и попечительства.

Хотя родители, ограниченные в родительских правах, утрачивают часть своих прав, они обязаны содержать своего ребенка. За ребенком, у которого родители (один из них) ограничены в родительских правах, сохраняется право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также все имущественные права, основанные на факте родства.

Ограничение в родительских правах прерывает правовые отношения между родителем и ребенком, но не исключает возможность их личного общения. Согласно ст. 75 СК РФ общение родителей, ограниченных в своих правах, с ребенком возможно в тех случаях, когда по заключению органа опеки и попечительства это не оказывает на него вредного влияния. Закон не устанавливает определенных форм общения родителей, ограниченных в родительских правах, со своими детьми. В зависимости от конкретной ситуации оно может проходить в форме переписки, телефонных разговоров, личных встреч, в том числе в присутствии педагога или воспитателя. Главным условием таких контактов является отсутствие негативных последствий для ребенка, гарантией чего служит согласие на такое общение органа опеки и попечительства либо опекуна ребенка.

По логике закона ограничение в родительских правах должно использоваться шире лишения родительских прав и служить последним, наиболее строгим предупреждением нерадивым родителям. Кроме того, временное изъятие ребенка из семьи создает реальную возможность без риска для ребенка вовлечь его родителей профилактическую работу, например, провести курс лечения от алкоголизма, оказать необходимую помощь (в трудоустройстве, ремонте жилого помещения и т. п.), осуществить иные меры социальной реабилитации. К сожалению, на практике ограничение в родительских правах используется значительно реже, чем лишение родительских прав.

Незамедлительное отобрание ребенка

Большое значение для защиты ребенка от жестокого обращения, как со стороны родителей, так и со стороны любых других лиц, на попечении которых он находится, имеет предусмотренная ст. 77 СК РФ возможность немедленного отобрания ребенка при наличии непосредственной угрозы его жизни или здоровью. Семейное законодательство для незамедлительного отобрания ребенка устанавливает простую процедуру, что обеспечивает оперативность изъятия ребенка из опасной обстановки. Основанием для такого экстренного изъятия ребенка из семьи служит постановление главы органа местного самоуправления. В этом постановлении описывается ситуация, в которой находится ребенок, раскрывается, в чем заключается непосредственная угроза для его жизни или здоровья, констатируется необходимость отобрания ребенка на основании ст. 77 СК РФ у родителей или иных лиц. В постановлении дается указание о дальнейшем устройстве ребенка (помещение его в медицинское или социозащитное учреждение, установление над ним опеки или передача органу опеки и попечительства).

Целесообразно, чтобы после отобрания ребенок был осмотрен врачом для оказания ему необходимой медицинской помощи, а также для выявления возможных телесных повреждений или иного вреда здоровью, причиненного

противоправными действиями родителей или иных лиц. Это имеет существенное значение для решения в дальнейшем вопроса о лишении родителей родительских прав либо привлечения их к уголовной ответственности.

Семейное законодательство не устанавливает определенного порядка принятия решения о незамедлительном отобрании, не требует предварительной подготовки для этого каких либо документов. Как правило, о ситуации, создающей непосредственную опасность для жизни или здоровья ребенка, становится известно в результате посещения семьи представителями органов или учреждений системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, на которые законом возложена обязанность выявлять детей и семьи, находящиеся в социально опасном положении. Указанные лица должны проинформировать главу органа местного самоуправления, который вправе принять решение о незамедлительном отобрании ребенка, о чем составляется соответствующий правовой акт (распоряжение).

В Семейном кодексе нет указаний на то, какой орган или должностное лицо должны исполнять решение об отобрании ребенка. С учетом того, что исполнение решений суда, связанных с воспитанием детей, происходит с обязательным участием органа опеки и попечительства (ст. 70 СК РФ), а также того, что органом опеки и попечительства является орган местного самоуправления, исполнять решение о незамедлительном отобрании детей надлежит органу опеки и попечительства. В тех случаях, когда родители или другие лица отказываются выполнить решение главы органа местного самоуправления об отобрании ребенка, необходимо прибегнуть к помощи сотрудников милиции.

Об отобрании ребенка незамедлительно должен быть уведомлен прокурор, который дает оценку правомерности решения главы органа местного самоуправления, а в случае выявления соответствующих оснований решает вопрос о привлечении родителей к административной или уголовной ответственности. Целью незамедлительного отобрания ребенка является защита его от непосредственной угрозы жизни и здоровью, помещение в безопасные условия. Однако при этом не определяется правовой статус ребенка, не решается вопрос о характере его правоотношений с родителями. Поэтому в течение семи дней после отобрания в ребенка в суд должен быть предъявлен иск о лишении родительских прав или ограничении в родительских правах. Речь идет именно о подаче в суд искового заявления, собрать за недельный срок все необходимые для рассмотрения этого иска документы в подавляющем большинстве случаев не представляется возможным. Обязанность подачи иска лежит на органах опеки и попечительства, а также администрации учреждения, куда на полное государственное обеспечение помещен ребенок.

Следует отличать отобрание ребенка при непосредственной угрозе его жизни и здоровью, которое предусмотрено ст. 77 СК РФ, от отобрания ребенка в связи с лишением или ограничением его родителей в родительских правах. В первом случае орган опеки и попечительства принимает решение о незамедлительном изъятии ребенка у любых лиц, а не только родителей или усыновителей, вследствие существования реальной опасности его жизни и здоровью. Вопрос о прекращении правоотношений между ребенком и этими лицами не рассматривается. Во втором случае отобрание ребенка у родителей

или усыновителей происходит по решению суда и является следствием временного (при ограничении в родительских правах) или постоянного (при лишении родительских прав) прекращения правоотношений между ребенком и его биологическими или приемными родителями.

В действующем законодательстве только в косвенной форме установлена ответственность должностных лиц и граждан за неисполнение обязанности передавать информацию о детях, подвергающихся жестокому обращению в семье.

Не смотря на наличие обширной правовой базы, призванной защищать ребенка, в том числе от насилия в семье, на сегодняшний день, еще слабо развиты и законодательно не закреплены механизмы выявления фактов жестокого обращения в отношении детей.

Процесс уголовного судопроизводства

Порядок установления факта преступления, сбора доказательств и рассмотрения дела судом строго регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом (УПК РФ). В расследовании каждого преступления можно выделить три этапа:

1. Обращение в правоохранительные органы – от момента, когда заявителю стало известно о совершении преступления, до возбуждения уголовного дела. Задачей этого этапа является получение доказательств, свидетельствующих, что ребенок стал жертвой действий, имеющих признаки того или иного преступления.
2. Предварительное расследование – от возбуждения уголовного дела до передачи его в суд. На этом этапе устанавливается лицо, совершившее преступление, и собираются доказательства, подтверждающие его вину.
3. Судебное разбирательство – от принятия дела к рассмотрению в суде до вступления приговора в законную силу. Суд дает оценку собранных против обвиняемого доказательств и назначает наказание, соответствующего степени его вины.

Практика свидетельствует, что далеко не по всем фактам преступлений против детей возбуждаются уголовные дела, некоторые уголовные дела прекращаются, не все привлеченные к уголовной ответственности осуждаются судами. Причем на начальных этапах расследования ошибки и нарушения закона встречаются значительно чаще. Так, необоснованных отказов в возбуждении уголовных дел куда больше, чем случаев неправомерного прекращения или приостановления расследования уже возбужденного дела. Последние, в свою очередь, встречаются чаще, чем вынесение судом ошибочных приговоров.

Обращение в правоохранительные органы

Для возбуждения уголовного дела необходимо наличие двух условий: законного повода и достаточных оснований. Законным поводом для возбуждения дела является любая информация о совершенном преступлении, однако чаще всего уголовные дела возбуждаются по заявлениям граждан. Определенная категория уголовных дел – дела частного обвинения возбуждаются только по заявлению потерпевшего (ч. 2 ст. 20 УПК РФ). Из рассматриваемых нами преступлений к

такovým относятся умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст.115 УК РФ), побои (ст. 116 УК РФ) и оскорбление (ст. 130 УК РФ). Согласно ч. 4 ст. 20 УПК РФ, если потерпевший по делу, которое возбуждается только по его жалобе, в силу своего беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по другим причинам не в состоянии самостоятельно защищать свои права и законные интересы, то прокурор вправе возбудить уголовное дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Зависимость ребенка от родителей или лиц, их заменяющих, очевидна. Поэтому в случаях физического (умышленное причинение легкого вреда здоровью, побои) или психического (оскорбление) насилия со стороны лиц, у которых ребенок находится на попечении, для возбуждения уголовного дела нет необходимости в жалобе ребенка или его законного представителя, достаточно обратиться с заявлением к прокурору.

Порядок обращения с заявлениями и сообщениями о преступлениях

Заявления о преступлениях могут быть поданы в органы внутренних дел или прокуратуру. Заявление подается в правоохранительные органы по месту совершения преступления. Заявителем может быть любое лицо, которому стало известно о совершенном преступлении.³

Преступления расследуются следователями прокуратуры и органов внутренних дел. Подследственность уголовных дел определяет ст. 151 УПК РФ. Так, следователи прокуратуры расследуют дела об убийствах, причинении тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего, изнасилованиях, насильственных действиях сексуального характера, остальные преступления против детей расследуются сотрудниками милиции. Это обстоятельство следует учитывать при обращении с заявлениями о случаях жестокого обращения с детьми.

Однако на практике лучше придерживаться другого принципа. Поскольку розыск неизвестного преступника всегда осуществляется сотрудниками милиции, в территориальные отделы внутренних дел целесообразно обращаться с сообщениями о тех преступлениях против детей, которые совершены неизвестным преступником. Если же лицо, совершившее преступление, известно, что часто бывает в случаях жестокого обращения с детьми, заявления целесообразно подавать в территориальную (районную или городскую) прокуратуру. В органы внутренних дел также следует сообщать и о тех преступлениях против детей, виновник которых известен, но необходимо защитить ребенка от продолжения насилия, поскольку законом «О милиции» на органы внутренних дел возложена обязанность принимать меры для предупреждения и пресечения преступлений.

³ При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд (ст. 56 СК РФ). Из этого следует, что возрастных ограничений при обращении в ОВД с заявлением о нарушении своих прав или о совершении преступления в законодательстве не предусмотрено.

Заявление о преступлении может быть письменным или устным (в этом случае сотрудниками милиции или прокуратуры составляется протокол о принятии устного заявления о преступлении). В заявлении должна содержаться максимально подробная информация о преступлении (что, когда, кем и при каких обстоятельствах было совершено). Жестокое обращение с детьми зачастую происходит длительное время и представляет собой ряд однотипных преступных эпизодов. В заявлении достаточно описать один из этих эпизодов. Согласно ч. 1 и 4 ст. 144 УПК РФ сотрудники правоохранительных органов обязаны принять и проверить сообщение о любом преступлении, а также выдать заявителю документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, даты и времени его принятия.

Детально порядок регистрации в органах внутренних дел сообщений о преступлениях регламентируется Инструкцией «О порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях», утвержденной Приказом МВР РФ от 13 марта 2003 г. № 158. Можно выделить следующие основные положения данной Инструкции:

- сообщения о преступлениях, вне зависимости от места и времени их совершения, а также полноты сообщаемых сведений, принимаются в любом органе внутренних дел;
- письменные сообщения о преступлениях, представленные в орган внутренних дел непосредственно заявителем (гражданином или должностным лицом), регистрируются только в дежурной части органа внутренних дел ответственным дежурным*;

** любые рекомендации ответственного дежурного обратиться с заявлением о преступлении к инспектору подразделения по делам несовершеннолетних, участковому уполномоченному или начальнику ОВД противоречат требованиям Инструкции. Такие рекомендации преследуют цель укрыть сообщение от регистрации и неизбежно ведут к затягиванию сроков его рассмотрения.*

- полученное сообщение регистрируется в книге учета сообщений (КУС), а заявитель получает талон-уведомление, в котором указывается дата и время получения заявления, фамилия ответственного дежурного.

Для возбуждения уголовного дела необходим не только законный повод, но и достаточные основания. Закон не дает точного определения этого понятия. В ст. 140 УПК РФ использована общая формулировка «достаточные данные, указывающие на признаки преступления». На практике для возбуждения уголовного дела необходимо получение следующих сведений:

- подтверждающих, что событие, о котором говорится в сообщении, действительно имело место;
- свидетельствующих, что это событие включало действия, предусмотренные той или иной статьей Уголовного кодекса.

Рассмотрим указанные требования на примере такого преступления, как изнасилование. В этом случае необходимо получить данные, во-первых, подтверждающие, что имело место половое сношение, во-вторых, что оно было совершено с помощью насилия, угроз или с использованием беспомощного

состояния потерпевшей. Для получения таких сведений проводится доследственная проверка заявлений и сообщений. Статьей 144 УПК РФ устанавливается, что эта проверка может продолжаться не более трех суток со дня получения сообщения и лишь в исключительных случаях - не более десяти суток.

Проверка решает узкую конкретную задачу – подтверждение факта преступления, поэтому порядок ее проведения не имеет жесткой законодательной регламентации. Любые сведения, полученные в ходе такой проверки, не могут служить доказательствами по делу. Проверка заявлений и сообщений о преступлениях не является обязательной, решение о ее необходимости принимается лицом, рассматривающим поступившее заявление или сообщение. На практике можно выделить два случая, когда уголовные дела возбуждаются сразу же, без проверки:

- поступившее заявление достаточно подробно и объективно описывает совершенное преступление, к нему приложены необходимые документы, например, медицинская справка о наличии у потерпевшего телесных повреждений, т.е. в самом заявлении содержатся достаточные основания для возбуждения дела;
- следы преступления налицо и необходимо проведение неотложных следственных действий для закрепления этих следов, а также розыска виновного «по горячим следам».

Решение, принимаемое по результатам доследственной проверки

По результатам проверки выносятся одно из следующих решений: о возбуждении уголовного дела, об отказе в возбуждении уголовного дела, о передаче заявления по подследственности или подсудности (передача в суд заявления о преступлении, относящемся к делам частного обвинения). О принятом решении сообщается заявителю. В случае отказа в возбуждении уголовного дела заявитель должен получить копию соответствующего постановления, а не просто извещение об отказе в возбуждении дела, при этом ему разъясняется порядок обжалования (ст. 145 УПК РФ).

Основания для отказа в возбуждении уголовного дела четко определены законом и перечислены в ст. 24 УПК РФ. Чаще всего отказ в возбуждении уголовного дела обосновывается следующими причинами:

1. Отсутствие события преступления (п.1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ), означает, что события, о котором говорится в заявлении, не было. Это происходит в тех сравнительно редких случаях, когда заявитель умышленно или, добросовестно заблуждаясь, сообщает ложную информацию.

2. Отсутствие в деянии состава преступления (п.2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ) означает, что событие, о котором говорится в заявлении, действительно имело место, но при этом оно не является преступлением. Такая ситуация возможна в двух случаях:

а) В действиях совершившего их лица отсутствуют все необходимые признаки состава преступления. Например, половые преступления могут быть совершены только с прямым умыслом (виновный осознает преступность своих действий, общественную опасность их последствий и желает их наступления). Поэтому нельзя привлечь к уголовной ответственности за развратные действия лицо, которое заведомо не знало, что ребенок, с которым совершались эти

действия, не достиг 16 лет. Также нельзя обвинить в изнасиловании несовершеннолетней мужчину, который имел основания полагать, что девушка вступила с ним половые отношения добровольно. Однако отсутствие в действиях подозреваемого признаков состава одного преступления не означает ненаказуемости совершенного, поскольку в этих действиях могут признаки состава другого преступления. Так, в последнем примере вместо обвинения в изнасиловании может быть предъявлено обвинение в половом сношении с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, если мужчина хорошо знал, что девочке не исполнилось еще 16 лет. За отсутствием состава преступления отказывается в возбуждении уголовного дела при совершении правонарушения лицом, не достигшим установленного законом возраста уголовной ответственности.

б) Эти действия были совершены при обстоятельствах, исключающих преступность деяния. Указанные обстоятельства перечислены в главе 8 УК РФ, к ним относятся необходимая самооборона, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, лишаящее человека возможности руководить своими действиями, и некоторые другие.

3. Истечение сроков давности. Сроки давности установлены ст. 78 УК РФ и составляют:

- для преступлений небольшой тяжести 2 года;
- для преступлений средней тяжести 6 лет;
- для тяжких преступлений 10 лет;

Закон не устанавливает определенного порядка и сроков обжалования отказов в возбуждении уголовного дела. С такими жалобами можно обращаться в вышестоящую инстанцию, например, на действия работников милиции жаловаться в управление внутренних дел, а также в прокуратуру и суд. Следует иметь в виду, что судья может только отменить постановление об отказе в возбуждении уголовного дела и вернуть материал для проведения дополнительной проверки. Прокурор (ст. 37 УПК РФ), не только имеет право отменять незаконные или необоснованные решения, но также может возбуждать уголовные дела. В связи с этим незаконные отказы в возбуждении уголовного дела целесообразно обжаловать в прокуратуру.

Предварительное расследование

Предварительное расследование может осуществляться в форме дознания или предварительного следствия. Различия между ними незначительны, и следователь, и дознаватель должны действовать в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законом. По относительно несложным делам предварительное расследование проводится в форме дознания. Из преступлений против детей к ним относятся: умышленное причинение легкого вреда здоровью, побои, оскорбление, подмена ребенка, незаконное усыновление, разглашение тайны усыновления, неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка, злостное уклонение от уплаты средств на воспитание детей.

Согласно ст. 212 УПК РФ возбужденное уголовное дело может быть прекращено только при наличии обстоятельств, являющихся основаниями для

отказа в возбуждении уголовного дела, а также в случае примирения сторон (ст. 25 УПК РФ) либо при деятельном раскаянии виновного (ст. 28 УПК РФ). В случае примирения сторон дело прекращается по заявлению законного представителя потерпевшего, при выполнении следующих условий:

- преступление совершено виновным впервые;
- оно относится к категории преступлений небольшой тяжести;
- виновный примирился с потерпевшим и загладил причиненный вред.

Только примирение с потерпевшим без заглаживания причиненного вреда не является основанием для прекращения дела. В случаях жестокого обращения с детьми, когда сам потерпевший и его законный представитель (как правило, мать ребенка) зависят от виновного, возможность подлинного, а не формального примирения с потерпевшим вызывает сомнения.

В связи с деятельным раскаянием уголовное дело может быть прекращено при соблюдении следующих условий:

- преступление совершено виновным впервые;
- оно относится к категории преступлений небольшой или средней тяжести;
- виновный добровольно явился с повинной и способствовал раскрытию преступления;
- виновный загладил причиненный им вред.

О прекращении уголовного дела следователь выносит постановление, которое утверждается прокурором. Копию постановления следователь вручает или направляет законному представителю потерпевшего и разъясняет порядок обжалования. Это постановление может быть обжаловано прокурору или в суд.

Для защиты интересов ребенка необходимо знать права потерпевшего. Потерпевшим по закону является лицо, которому преступлением причинен моральный, имущественный или физический вред. Поскольку дети не могут самостоятельно защищать свои интересы, к участию в деле привлекается законный представитель потерпевшего, который обладает всеми правами потерпевшего. По делам о жестоком обращении с ребенком законным представителем потерпевшего не обязательно является его родители или опекуны (законные представители). Один из них может оказаться обвиняемым, а другой – его пособником. О признании лица потерпевшим следователь или дознаватель выносит специальное постановление, отдельное постановление выносится о допуске к делу в качестве законного представителя потерпевшего (только после этого лицо приобретает установленные законом права законного представителя потерпевшего).

Закон наделяет потерпевшего и его законного представителя рядом прав, из которых наиболее важными являются следующие:

- знать о предъявленном обвиняемому обвинении;
- давать показания;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- иметь представителя;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с участием потерпевшего, и подавать на них замечания;

- знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта, знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
- получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, при знании потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении уголовного
- дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда;
- участвовать в рассмотрении уголовного дела в суде;
- выступать в судебных прениях;
- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- обжаловать приговор, определение, постановление суда.

Потерпевшему обеспечивается возмещение имущественного и морального вреда, причиненного преступлением, а также расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя (адвоката, принимавшего участие в предварительном расследовании и в суде).

Интересы обвиняемого в процессе уголовного судопроизводства представляет защитник, являющийся профессиональным юристом. Несовершеннолетний потерпевший имеет своего законного представителя, который, как правило, не обладает необходимыми юридическими знаниями и не может эффективно защищать его интересы. Поэтому одним из важных прав потерпевшего и его законного представителя является возможность иметь представителя для оказания им юридической помощи. Согласно ч. 1 ст. 45 УПК РФ таким представителем является адвокат, с которым заключается соответствующий договор, а по постановлению мирового судьи (любое иное лицо, о допуске которого ходатайствует законный представитель ребенка. Привлекая к участию в деле представителя, законный представитель передает ему свои процессуальные права и утрачивает их сам). Например, после завершения предварительного расследования с материалами уголовного дела будет знакомиться адвокат, а не законный представитель потерпевшего.

Ребенок, пострадавший от жестокого обращения, является не только потерпевшим, но и свидетелем. В законе не установлен минимальный возраст, только после достижения которого ребенок может давать показания. Если у следователя или суда возникают сомнения в наличии у него такой способности, то назначается судебная экспертиза (психологическая или комплексная психолого-психиатрическая). Эксперты должны оценить способность ребенка правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать по ним правильные показания, наличие у ребенка повышенной внушаемости и склонности к фантазированию. Лицо, не достигшее возраста шестнадцати лет, вызывается на допрос через его законных представителей либо через администрацию по месту его работы или учебы (ч. 4 ст. 188 УПК РФ). Вызывать самого ребенка младше 16

лет на допрос следователь не имеет права. Таким образом, решение о возможности допроса малолетнего потерпевшего принимает его законный представитель. Законный представитель потерпевшего может воспрепятствовать допросу ребенка. Следователь не в праве игнорировать этот запрет, он может либо переубедить законного представителя потерпевшего, либо привлечь в этом качестве другое лицо.

Согласно ст. 187 УПК РФ допрос проводится по месту производства предварительного следствия. Однако следователь вправе провести допрос и в месте нахождения допрашиваемого. С учетом этого обстоятельства допрос ребенка, особенно маленького, следует проводить в привычной для него обстановке, а не в милиции или прокуратуре. По общему правилу допрос не может длиться непрерывно более 4 часов, к сожалению УПК РФ не предусматривает сокращенной длительности допроса несовершеннолетних. В связи с этим законному представителю ребенка необходимо убедить следователя в том, что длительность допроса должна определяться возрастом, уровнем развития и состоянием ребенка. Неоправданно длительный допрос способен причинить ребенку вред и не будет содействовать установлению истины, в связи с этим законный представитель потерпевшего может по своей инициативе прекратить допрос ребенка.

Порядок допроса несовершеннолетних свидетелей или потерпевших

Допрос лиц в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя допрос лиц от 14 до 18 лет проводится в присутствии педагога (ст. 191, ст. 280 УПК РФ). При допросе ребенка вправе присутствовать его законный представитель. Таким образом, участие педагога в допросе малолетнего (младше 14 лет) свидетеля или потерпевшего является обязательным⁴. Законный представитель ребенка имеет право присутствовать при допросе, но его участие не является обязательным. Практика свидетельствует о том, что в ряде случаев, особенно по делам о сексуальных преступлениях, детям трудно рассказывать о случившемся в присутствии родителей. В подобных ситуациях следователю и педагогу необходимо объяснить родителям нецелесообразность их участия в допросе, однако они не могут запретить законному представителю присутствовать при допросе ребенка.

Перед началом допроса следователь разъясняет присутствующим их права, так педагог, с разрешения следователя вправе задавать вопросы участникам допроса. После окончания допроса педагог и другие участники допроса знакомятся с протоколом, в случае необходимости вносят в него свои замечания и заявления, затем своей подписью удостоверяют правильность записи. Свидетелям и потерпевшим, не достигшим 16 лет, разъясняют необходимость давать правдивые и полные показания, но не предупреждают об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний.

⁴ Разглашение конфиденциальной информации, ставшей известной в процессе исполнения трудовой деятельности преследуется в установленном законом порядке.

При допросе ребенка, особенного маленького, педагог принимает активное участие. Это обусловлено тем, что такие дети не могут самостоятельно, без помощи взрослых, дать подробное и связное описание событий прошлого. При допросе такого ребенка неизбежно приходится задавать уточняющие вопросы, избегая наводящих вопросов, которые способны повлиять на содержание показаний. Столь сложную задачу может решить только специалист, обладающий специальными знаниями в области детской психологии. Закон считает, что изложенным выше требованиям отвечает педагог. В качестве педагога суд, обычно, привлекает педагогических работников образовательных учреждений, однако их подготовка в области психологии оставляет желать лучшего. Лучше привлекать для допроса детей педагогов-психологов. Педагог выступает в качестве посредника между ребенком и судом. Его задача состоит в том, чтобы сделать вопросы суда понятными для ребенка, и, наоборот, разъяснить суду позицию ребенка. Вопросы, которые педагог, законный представитель потерпевшего вправе с разрешения судьи задавать ребенку, должны быть направлены на то, чтобы уточнить рассказ ребенка, дополнить его важными подробностями. Сведения, полученные в ходе допроса, заносятся в протокол. Показания допрашиваемого лица, как правило, записываются от первого лица. Показания ребенка младше 10 лет лучше записывать в форме вопросов и ответов, поскольку запись от первого лица вносит существенные стилистические искажения, придает показаниям ребенка несвойственную им «взрослость». Целесообразно проводить видеозапись допроса, которая может быть продемонстрирована в суде в том случае, если ребенок, растерявшийся в новой обстановке, не сможет повторить показания, данные на предварительном следствии.

Завершив расследование преступления, следователь уведомляет об окончании следственных действий законного представителя потерпевшего. Если обвиняемый и его защитник обязательно знакомятся с материалами дела, то согласно ст. 216 УПК РФ законный представитель потерпевшего и его представитель для этого должны обратиться к следователю с соответствующим ходатайством. Лицам, представляющим интересы ребенка, не следует игнорировать это право, поскольку в процессе ознакомления с материалами дела они могут ходатайствовать перед следователем о проведении дополнительных следственных действий (допросов, очных ставок, экспертиз), сбору дополнительных доказательств. Суд лишь оценивает собранные следствием доказательства, новые доказательства, изменяющие характер предъявленного обвинения, во время судебного разбирательства представлены быть не могут. В связи с этим именно на этапе предварительного расследования необходимо собрать максимально возможный объем доказательств.

Для защиты интересов ребенка, пострадавшего от жестокого обращения, особое значение имеют два права, которыми обладают его законный представитель: заявлять ходатайства и обжаловать решения следственных органов. Перед следователем, прокурором или судом можно ходатайствовать о производстве следственных действий (допросов, очных ставок, экспертиз) или принятии процессуальных решений (например, аресте обвиняемого). Ходатайство должно быть рассмотрено сразу после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе

предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее 3 суток со дня заявления (ст.12 УПК РФ). Решение об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении доводится до сведения лица, заявившего ходатайство.

Согласно ст. 123 УПК РФ представитель ребенка может обжаловать любые действия (бездействие) и решения следователя, прокурора и суда затрагивающие его интересы. Закон устанавливает две возможности для обжалования:

- прокурору (ст. 124 УПК РФ);
- в суд (ст. 125 УПК РФ).

Прокурор рассматривает жалобу в течение 3 суток со дня ее получения. В исключительных случаях допускается рассмотрение жалобы в срок до 10 суток, о чем извещается заявитель. Заявитель должен быть незамедлительно уведомлен о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке его обжалования.

В суде по месту производства предварительного расследования обжалуются постановления дознавателя, следователя, прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а также любые их решения или бездействие, которые способны причинить ущерб правам потерпевшего либо затруднить его доступ к правосудию. Жалоба может быть подана представителем ребенка непосредственно в суд либо через дознавателя, следователя или прокурора, действия которого обжалуются.

Не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы судья рассматривает ее в судебном заседании с участием законного представителя или представителя потерпевшего, а также прокурора. В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица. Заявителю предоставляется возможность выступить с репликой (ответом на выступление оппонента). Практика показывает, что судебный порядок обжалования является эффективным средством, позволяющим отменить незаконные или необоснованные решения.

Судебное разбирательство

Судебное разбирательство – важнейшая часть процесса уголовного судопроизводства. Согласно Конституции России никто не может быть признан виновным в преступлении и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда. В ходе предварительного расследования следствие собирает доказательства, которые в ходе судебного разбирательства подвергаются строгой проверке. Суд также обязан оценить правомерность действий следствия по собиранию доказательств. Позиция следствия, изложенная в обвинительном заключении, не является обязательной для суда. Исследовав материалы уголовного дела в ходе судебного разбирательства, суд может согласиться с выводами предварительного следствия или отвергнуть их. Важность этапа судебного разбирательства в процессе расследования преступлений объясняет его детальную регламентацию в уголовно-процессуальном законе.

После завершения предварительного расследования прокурор направляет дело в суд. Законом (ст. 240, 241, 242 УПК РФ) установлены общие условия судебного разбирательства: непосредственность, устность, непрерывность и неизменность состава суда. Непосредственность судебного разбирательства означает, что суд обязан непосредственно исследовать все доказательства по делу, то есть заслушать показания свидетелей, обвиняемого и потерпевшего, заключения экспертов, осмотреть вещественные доказательства. Материалы предварительного следствия сами по себе доказательствами для суда не являются. Устность судебного разбирательства заключается в том, что все доказательства представляются в судебном заседании в устной форме, имеющиеся документы зачитываются. Из принципов непосредственности и устности следует обязательность заслушивания в судебном заседании показаний потерпевшего ребенка и невозможность замены этих показаний видео- или аудиозаписью в случае, если против этого будет возражать подсудимый или его защитник.

Однако п. 2, ч. 2, ст. 281 УПК РФ позволяет суду по ходатайству обвинения или по собственной инициативе принять решение об оглашении ранее данных показаний потерпевшего или свидетеля в случае тяжелой его болезни, препятствующей явке в суд. Наличие у потерпевшего ребенка посттравматического психического расстройства вследствие перенесенной психической травмы можно рассматривать как заболевание, препятствующее его участию в судебном разбирательстве. Для того чтобы воспользоваться этой возможностью необходимо заранее подготовить и представить в суд соответствующее медицинское заключение либо заключение психолога.

Статья 280 УПК РФ содержит ряд положений, позволяющих минимизировать негативные последствия участия ребенка в судебном заседании. Педагог обязательно принимает участие в допросе потерпевших и свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда – при допросе потерпевших или свидетелей в возрасте от 14 до 18 лет. Допрос несовершеннолетних потерпевших и свидетелей, имеющих физические или психические недостатки, проводится во всех случаях в присутствии педагога, который вправе с разрешения председательствующего задавать ребенку вопросы. В целях охраны прав несовершеннолетних по ходатайству сторон, а также по инициативе суда допрос потерпевших и свидетелей, не достигших возраста 18 лет, может быть проведен в отсутствие подсудимого, о чем суд выносит определение или постановление.

Судебное заседание начинается с того, что судья опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов. Лицо, заявившее ходатайство, должно его обосновать. Суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста лица, которое явилось в суд по инициативе стороны.

Судебное следствие является основной частью рассмотрения дела в суде. Оно начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения. Затем суд переходит к исследованию собранных на этапе предварительного расследования доказательств, на основании которых он должен решить вопросы о виновности подсудимого и о том, какое наказание должно быть ему назначено. После рассмотрения всех доказательств, представленных суду,

председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие. В случае заявления ходатайств о продлении судебного следствия для представления новых доказательств суд обсуждает эти ходатайства и принимает по ним решение (ст. 291 УПК РФ). Необходимо учитывать, что после окончания судебного следствия новые доказательства суду предъявлены быть не могут.

После завершения судебного следствия начинаются прения сторон (выступления обвинения и защиты), во время которых их участники анализируют полученные доказательства. Речи участников судебных прений подводят итог судебного следствия, позволяют суду глубже разобраться в фактических обстоятельствах дела и оказывают существенное влияние на формирование внутреннего убеждения суда, которым он будет руководствоваться при вынесении приговора. После окончания прения сторон подсудимому предоставляется последнее слово. Заслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для вынесения приговора.

Приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым. Законность приговора означает, что он вынесен с соблюдением всех требований Уголовно-процессуального кодекса и основывается на точном применении норм Уголовного кодекса. Обоснованность приговора означает, что при вынесении приговора суд основывался на фактических обстоятельствах дела, установленных в процессе судебного следствия. В приговоре обязательно перечисляются все доказательства, на которых основаны выводы суда, указываются мотивы, по которым суд отверг другие доказательства. В приговоре суд должен мотивировать назначенное им наказание, обосновать вид и размер наказания тяжестью преступления, особенностями личности подсудимого, смягчающими и отягчающими его вину обстоятельствами.

Если представитель потерпевшего не согласен с решением суда первой инстанции, то он может обжаловать его в суд второй инстанции в течение десяти суток со дня провозглашения приговора. Кассационная жалоба не может быть составлена без копии приговора. Согласно ст. 312 УПК РФ копия приговора вручается представителю потерпевшего при наличии его ходатайства в течение пяти суток после провозглашения приговора. Поэтому при намерении обжаловать приговор необходимо сразу же подать ходатайство о получении его копии.

В суде второй инстанции обжалуются законность, обоснованность и справедливость приговора, то есть ошибки, допущенные судом первой инстанции. Результаты рассмотрения кассационной (апелляционной) жалобы практически полностью зависит от того, насколько грамотно она составлена, поэтому готовить жалобу должен профессиональный юрист. Следует учитывать, что суд второй инстанции не вправе назначить более суровое наказание. Успехом рассмотрения дела в кассационном порядке следует считать отмену приговора суда первой инстанции и направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство.

Процесс гражданского судопроизводства

Порядок обращения в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав

Правом обращаться в суд с иском о лишении или ограничении родительских прав обладают лишь определенные лица. Согласно п. 1 ст. 70 СК РФ дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению:

- одного из родителей (лиц, их заменяющих);
- прокурора;
- органов и учреждений, на которые возложена обязанность по охране прав несовершеннолетних (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других).

Перечень органов и учреждений, на которые возложена обязанность по охране прав несовершеннолетних, является открытым. Дополняется он содержащимися в п. 3 ст. 7 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» указаниями о том, что защитой прав ребенка занимаются органы образования, здравоохранения, труда и социального развития, правоохранительные и другие органы.

Иск об ограничении родительских прав может быть подан более широким кругом лиц (п. 3 ст. 73 СК РФ):

- близкими родственниками ребенка (помимо родителей и лиц, их заменяющих, к близким родственникам относятся братья и сестры, дедушки и бабушки);
- прокурором;
- органами и учреждениями, на которые возложена обязанность по охране прав несовершеннолетних (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других);
- дошкольными образовательными учреждениями, общеобразовательными учреждениями и другими учреждениями.

Можно отметить некоторую непоследовательность Семейного кодекса в части определения круга лиц, имеющих право обращаться с исками о лишении или ограничении родительских прав. Согласно п. 2 ст. 56 СК РФ при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) родительских обязанностей или при злоупотреблении родительскими правами ребенок вправе самостоятельно обращаться за защитой своих прав в органы опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд. Однако среди лиц, имеющих право обращаться с исками о лишении или ограничении в родительских правах, перечисленных в п. 1 ст. 70 СК РФ и в п. 3 ст. 73 СК РФ, дети не указаны. В связи с этим возникает вопрос о том, по каким основаниям дети, достигшие четырнадцатилетнего возраста, могут обращаться в суд? Ограничивается ли право ребенка на защиту от противоправных действий родителей возможностью обращаться в суд с делами частного обвинения (причинение легкого вреда здоровью, нанесение побоев, оскорбление), исками о

возмещении материального или морального вреда, либо ребенок вправе принести иск о лишении или ограничении своих родителей в родительских правах? Отмеченная проблема имеет скорее теоретическое, чем практическое значение. В современных условиях ребенок вряд ли имеет возможность реализовать свое право на судебную защиту.

Часто первой реакцией на выявление жестокого обращения с ребенком является помещение пострадавшего в учреждение социального обслуживания на полное государственное обеспечение. Это позволяет обеспечить безопасность ребенка, но создает ситуацию правовой неопределенности. С одной стороны ребенок оказался в учреждении социального обслуживания вследствие того, что его родители жестоко обращаются с ним и оставление ребенка в семье противоречит его интересам. С другой стороны родители ребенка до лишения родительских прав или ограничения в этих правах остаются его законными представителями, получают причитающиеся ребенку пенсии и пособия и в любой момент могут потребовать возвращения им ребенка, обвиняя администрацию учреждения в незаконном удержании ребенка.

Избежать подобного рода конфликтных ситуаций позволяет использование положения, закрепленного в п. 2 ст. 64 СК РФ. Для чего органу опеки и попечительства необходимо принять решение о том, что между интересами родителей и ребенка имеются противоречия, поэтому родители вправе представлять его интересы. Однако принятие органом опеки и попечительства такого решения не освобождает администрацию учреждения, в котором ребенок находится на полном государственном обеспечении, своевременно обратиться в суд с иском о лишении или ограничении родителей ребенка родительских прав.

Требования к форме и содержанию искового заявления

Любое обращение в суд начинается с составления заявления, причем последствия обращения во многом определяются строгим соблюдением формы заявления, точностью формулировок, использованных для юридической оценки действий (бездействия) родителей ребенка, и мер, необходимых для его защиты. В случае обращения в суд с иском о лишении родителей родительских прав или ограничении их в этих правах следует учитывать положения Гражданского процессуального кодекса РФ (ГПК РФ). Требования к форме и содержанию искового заявления определяются ст. 131 ГПК РФ. В исковом заявлении указываются.

1. Наименование суда, в который подается заявление. Согласно общему правилу (ст. 28 ГПК РФ), указанные иски подаются в суд по месту жительства или нахождения ответчика (того из родителей ребенка, в отношении которого должен решаться вопрос о лишении или ограничении в родительских правах).
2. Наименование истца, его место нахождения. В случае, если истцом является орган или учреждение системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, в иске указывается его юридический адрес.
3. Фамилия, имя, отчество ответчика (того из родителей ребенка, в отношении которого должен решаться вопрос о лишении или ограничении в родительских правах) и его место жительства. Под местом жительства согласно ст. 20 ГК РФ признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. В

случае, когда место жительства ответчика неизвестно иск подается по последнему известному месту жительства родителя.

4. Далее в заявлении указывается, в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования. Поскольку предметом иска является нарушение прав ребенка, в исковом заявлении указываются, какие права и охраняемые законом интересы ребенка были нарушены родителем. Требование истца заключается в том, чтобы лишить или ограничить ответчика в родительских правах. Свое требование истец обязательно обосновывает ссылкой на законодательство – ст.69 СК РФ при лишении родительских прав или на ст. 73 СК РФ при ограничении в родительских правах.

5. Затем в исковом заявлении необходимо привести фактические обстоятельства, положенные в основу иска. В этом разделе искового заявления подробно описываются противоправные деяния родителя (с указанием, если возможно, времени и места их совершения). После описания каждого из фактов дается его юридическая оценка как неисполнения обязанностей по воспитанию ребенка, неисполнения обязанностей по содержанию ребенка, жестокого обращения с ребенком, злоупотребления родительскими правами. В данном разделе искового заявления излагаются все доказательства, которыми располагает истец для подтверждения своих требований. Если социальными работниками или специалистами органа опеки и попечительства проводилось обследование условий жизни ребенка, то в заявлении излагаются его результаты. В качестве доказательств могут использоваться данные медицинского освидетельствования, которое выявило, телесные повреждения, санитарно-гигиеническую запущенность ребенка; справки из медицинских учреждений о том, что из-за бездействия родителя ребенок не получал необходимой медицинской помощи. Веским доказательством по такого рода делам являются заключения специалистов-психологов, с помощью которых можно подтвердить жестокое обращение с ребенком и неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка.

6. В иск о лишении (ограничении) родительских прав может быть включено требование о взыскании алиментов. Поскольку в большинстве случаев эти родители длительное время не работают или не имеют постоянного источника средств к существованию, взыскивать алименты с них следует не в виде части заработка, которого нет или который крайне незначителен, а в твердой денежной сумме. При взыскании алиментов на содержание ребенка в твердой денежной сумме необходимо обосновать размер иска (сумму, которую родитель должен ежемесячно выплачивать на содержание ребенка). Проще всего в качестве обоснования сослаться на размер прожиточного минимума для детей соответствующего возраста, установленный в регионе.

7. В исках о лишении или ограничении в родительских правах закон не требует приводить сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику. Однако с учетом того, что лишение родительских прав возможно только при виновном (осознанном) поведении родителя, в исковом заявлении представляется целесообразным кратко указать, какие меры профилактического воздействия (привлечение к административной ответственности, постановка на учет в комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав или в ПДН ОВД,

ограничение в родительских правах) применялись к родителю ранее и какой результат они возымели.

8. Последним разделом искового заявления является перечисление документов, которые к нему прилагаются.

Согласно ст. 132 ГПК РФ к исковому заявлению должен быть приложен ряд документов, во-первых, - это копии искового заявления. Число копий определяется количеством ответчиков и третьих лиц. По делам о лишении или ограничении родителей в родительских в соответствии с п.2 ст. 70 СК РФ обязательное участие в качестве третьих лиц принимают органы опеки и попечительства. Таким образом, к иску о лишении родительских прав или ограничении в них одного из родителей в суд подаются две копии искового заявления, а к иску о лишении родительских прав или ограничении в них обоих родителей – три копии искового заявления.

При обращении с иском о лишении или ограничении родительских прав в суд обязательно предоставляется свидетельство о рождении ребенка, в интересах которого предъявляется иск. Свидетельство о рождении удостоверяет, что ответчик действительно является родителем ребенка. В подавляющем большинстве случаев лишаются родительских прав или ограничиваются в них лица, ведущие асоциальный образ жизни, поэтому нередко возникают сложности в получении свидетельства о рождении ребенка (из-за его утраты или отказа родителей предоставить необходимые документы), что исключает возможность подачи иска. В связи с этим следует помнить, что в органе записи актов гражданского состояния по месту регистрации рождения ребенка может быть получено повторное свидетельство о рождении.

Если истцом по делу о лишении или ограничении в родительских правах родителей является учреждение системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, то в суд целесообразно представить копию устава учреждения, подтверждающую, что учреждение исполняет обязанность по защите прав несовершеннолетних и поэтому может обращаться в суд с исками о лишении и ограничении в родительских правах. Согласно нормам гражданского законодательства интересы учреждения в суде представляет его руководитель. Если руководитель не может лично участвовать в рассмотрении иска, то необходимо выдать одному из работников учреждения, как правило, юристу или социальному педагогу доверенность на право представлять в суде интересы истца.

В суд обязательно представляются документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, а также копии указанных документов для ответчика (ответчиков) и третьих лиц, если эти документы у них отсутствуют. К письменным доказательствам ст. 71 ГПК РФ относит любые документы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения и иска. Перечень такого рода документов чрезвычайно широк это – акт обследования условий жизни; справки из медицинских учреждений о состоянии здоровья ребенка и родителей, заключение психолога (в том числе из интернатного учреждения, куда ребенок был помещен после изъятия из семьи); характеристики ребенка из образовательных учреждений; характеристики на родителей (в том числе из комиссии по делам несовершеннолетних и защите их справ, ПДН ОВД); справки из органов внутренних дел (о

привлечении родителей к административной ответственности за неисполнение обязанностей по воспитанию ребенка, постановке несовершеннолетних на учет в ПДН, совершении ими правонарушений и антиобщественных действий).

Согласно ст. 78 СК РФ к рассмотрению судом дел о лишении или ограничении в родительских правах, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту интересов ребенка, обязательно привлекается орган опеки и попечительства. Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка, после чего представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу иска. Заключение В п.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» отмечается, что особое внимание в заключении должно быть обращено на личные качества родителей, а также на их взаимоотношения с ребенком. Однако на практике подобные заключения, обычно, ограничиваются описанием жилищно-бытовых условий, что не отвечает предмету иска о лишении или ограничении родительских прав. Закон Москвы «Об организации работы по опеке попечительству и патронату в г. Москве» предполагает подготовку заключения об условиях жизни и воспитания ребенка, что позволяет суду получить значительно больший объем информации об обстановке в семье.

Подписи лиц, проводивших обследование условий жизни ребенка, удостоверяется печатью органа опеки и попечительства или учреждения (органа), сотрудники которого проводили указанное обследование. Порядок составления и утверждения акта, заключения по делам о лишении или ограничении в родительских правах в разных регионах может быть разным в зависимости от регионального законодательства, а также особенностей устава муниципального образования, определяющих компетенцию и порядок деятельности органов опеки и попечительства.

Дело о лишении или ограничении в родительских правах назначается к разбирательству в судебном заседании только после получения от органов опеки и попечительства акта обследования условий жизни и заключения по существу иска, подписанных и утвержденных в описанном выше порядке. В ряде регионов суды включают в перечень документов, представляемых вместе с иском о лишении или ограничении родительских прав, заключение органов опеки и попечительства и акт обследования условий жизни ребенка. Это требование не является законным, поскольку заключение органов опеки и попечительства может быть приобщено к делу после принятия заявления. Более того, приняв исковое заявление к производству, судья обращается в орган опеки и попечительства с запросом о подготовке заключения по делу.

Порядок рассмотрения иска о лишении или ограничении родительских прав

Семейное законодательство защищает права не только детей, но и родителей. Если в суд предъявлен иск о лишении или ограничении в родительских правах одного из родителей и у ребенка имеется второй родитель, не проживающий вместе с ним, то этот родитель должен быть извещен о времени и месте судебного разбирательства, проинформирован о своем праве заявить

требование о передаче ребенка ему на воспитание. Игнорирование указанных требований может привести к отмене судебного решения вышестоящим судом.

В течение пяти дней со дня поступления искового заявления судья обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству и вынести одно из следующих решений:

- о принятии заявления к производству;
- об отказе принять исковое заявление;
- о возвращении искового заявления;
- об оставлении заявления без движения.

О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело. При наличии обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения иска в суде, судья выносит определение об отказе в принятии искового заявления, в котором излагает мотивы своего решения. Отказ в принятии заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба.

В том случае, если дело не подсудно тому суду, в который подан иск, либо существуют обстоятельства, препятствующие принятию дела к производству, судьей принимается определение о возвращении искового заявления. В этом определении судья указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда должно быть вручено истцу или направлено ему вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будут устранены допущенные нарушения. На определение судьи о возвращении заявления также может быть подана частная жалоба.

Если судьей будет установлено, что исковое заявление подано с нарушением правил, установленных в статьях 131 и 132 ГПК РФ (нарушены требования к форме или содержанию, не представлены все необходимые документы, отсутствуют необходимые копии искового заявления или документов), то он выносит определение об оставлении заявления без движения. О принятом решении судья извещает лицо, подавшее иск, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков. В случае, если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, иск считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами.

После принятия к производству гражданского дела о лишении или ограничении в родительских правах судья осуществляет подготовку к судебному разбирательству. Подготовка дела проводится с участием истца, ответчика и органа опеки и попечительства. На этапе подготовки дела решаются следующие задачи:

- уточняются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, в том числе получают возражения ответчика;
- определяются нормы закона, которыми следует руководствоваться при разрешении дела;
- разрешается вопрос о составе лиц, участвующих в деле, и других участниках процесса (помимо истца и ответчика по рассматриваемой категории дел в судебном разбирательстве обязательно участвуют органы опеки и попечительства, прокурор, кроме того, по инициативе истца к участию в деле в качестве специалистов или экспертов могут быть привлечены психолог и социальный педагог; также решается вопрос о свидетелях, которые должны быть заслушаны в судебном заседании);
- оказание помощи сторонам и другим лицам, участвующим в деле, в • сборе доказательств (по ходатайству сторон судья составляет запросы, необходимые для получения доказательств).

В гражданском процессе обязанность по сбору доказательств лежит на сторонах (суд рассматривает только те доказательства, которые были представлены истцом и ответчиком, а также органом опеки и попечительства). Поэтому истцу важно воспользоваться предоставляемым им ч. 1 ст. 149 ГПК РФ правом ходатайствовать перед судьей об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно. К такого рода доказательствам относятся справки из медицинских учреждений о состоянии здоровья родителей или ребенка, справки из органов внутренних дел о судимостях и привлечении родителей к административной ответственности.

На этапе подготовки к судебному разбирательству также могут быть заявлены ходатайства о назначении судебных экспертиз (наркологической для установления алкоголизма или наркомании, психиатрической для выявления у родителя психического расстройства). Особое значение имеет судебно-психологическая экспертиза для установления отношения ребенка к родителям, выявления последствий жестокого обращения, неисполнения родителями обязанностей по воспитанию ребенка. Это связано со следующими обстоятельствами.

1. Жестокое обращение родителей с ребенком, являющееся основанием для лишения родительских, а не для привлечения к уголовной ответственности, в наибольшей степени, отражается на психологическом состоянии ребенка.

2. Следы физического насилия (побоев), до изъятия ребенка из семьи, как правило, остаются незафиксированными в медицинской документации. Это затрудняет доказательство применения родителями физического насилия или недопустимых приемов воспитания.

3. Неисполнение родителями обязанностей по воспитанию ребенка не оставляет материальных следов.

4. Жестокое обращение с ребенком существенно нарушает его психическое развитие, ведет к социально-педагогической запущенности, отставанию в психическом развитии.

5. Специалисты по охране детства органов опеки и попечительства, как правило, не имеют психологического образования и их заключения не содержат подробной информации о личности ребенка

Специальные знания в области детской психологии могут быть использованы не только в форме производства психологической экспертизы, но и в виде заключения специалиста, подготовленного в результате обследования, проведенного по запросу суда, а также при допросе в судебном заседании психолога образовательного учреждения или учреждения социального обслуживания, работавшего с ребенком.

На этапе подготовки к судебному разбирательству истец передает ответчику копии доказательств, подтверждающих ненадлежащее исполнение родительских обязанностей, наличие у ответчика алкоголизма или наркомании, а также иных обстоятельств, которые согласно статьям 69 и 73 СК РФ служат основанием для лишения родительских прав или ограничения в них. В свою очередь ответчик должен представить истцу свои письменные возражения на требования искового заявления и копии доказательств, на которых эти возражения основываются. Судебная практика свидетельствует о том, что ответчики по делам о лишении или ограничении в родительских правах редко представляют письменные возражения и доказательства.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья всегда встречается с истцом и ответчиком, которые могут быть приглашены в суд одновременно, разъясняет им их процессуальные права и обязанности. В процессе опроса истца судья в случае необходимости вправе предложить представить дополнительные доказательства и установить для этого определенный срок. Ответчика судья знакомит с иском и представленными доказательствами и предлагает представить в определенный срок обоснованные возражения против них. Если ответчик не воспользуется указанной возможностью, то рассмотрение дела будет продолжено в установленном порядке.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству судья также разрешает вопрос о вызове свидетелей. Указанные лица должны быть своевременно извещены повестками о рассмотрении дела, чтобы в срок явиться в суд. Вызов свидетелей регламентируется ст. 69 ГПК РФ, согласно которой сторона, ходатайствующая об этом, обязана сообщить суду имя свидетеля, его отчество, фамилию и место жительства.

Признав подготовку дела законченной, судья выносит определение о назначении дела к рассмотрению в судебном заседании. В определении указываются день и час судебного разбирательства, проведенные подготовительные действия. Все участники процесса извещаются повестками о времени и месте судебного заседания. Суд может рассмотреть иск о лишении или ограничении в родительских правах и взыскании алиментов без участия ответчика. В соответствии со ст. 233 ГПК РФ в случае неявки в судебное заседание ответчика, надлежаще извещенного о времени и месте судебного заседания, по делу может быть принято заочное решение, если истец против этого не возражает. О заочном принятии решения по иску суд выносит отдельное определение, в котором приводит сведения о надлежащем извещении ответчика.

При рассмотрении в суде дел о лишении или ограничении в родительских правах определенные сложности возникают при допросе ребенка. Конвенция ООН о правах ребенка, Семейный кодекс РФ Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» закрепляют за ребенком право

свободно выражать свое мнение. Мнение ребенка должно быть заслушано и учтено в ходе любой правоприменительной процедуры, затрагивающей его интересы, в том числе и в судебном заседании.

Действующее российское законодательство не устанавливает минимальный возраст, начиная с которого ребенок обладает правом выражать свое мнение. Из Конвенции ООН о правах ребенка следует, что указанное право предоставляется любому ребенку, способному сформулировать свои взгляды. Таким образом, как только ребенок достигает уровня развития, достаточного для того, чтобы выражать свою точку зрения, он вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, непосредственно его касающегося или затрагивающего его интересы.

Однако п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» существенно ограничивает право детей высказывать свое мнение. Согласно этому Постановлению основанием для допроса ребенка является вывод суда о «необходимости опроса в судебном заседании несовершеннолетнего в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу». Лишение родительских прав или ограничение в родительских правах – вопросы, имеющие чрезвычайно важное для ребенка значение, поэтому ребенок должен иметь возможность высказать в суде свою мнение. Ограничение права ребенка выражать свое мнение в суде объясняют стремлением оградить его психику от возможных негативных последствий участия в судебном заседании. Задача суда состоит в том, чтобы создать благоприятные для ребенка условия допроса в суде, а не в том, чтобы исключить участие ребенка в процессе судопроизводства ради сохранения устоявшихся судебных процедур.

Из практики работы, порядок допроса несовершеннолетнего свидетеля, установленный в ГПК РФ, позволяет практически полностью исключить негативное влияние на ребенка участия в судебном заседании. При наличии серьезных оснований полагать, что в присутствии кого-либо из лиц, участвующих в деле, или граждан, находящихся в зале суда, несовершеннолетний не сможет дать правдивые и полные показания, суд вправе вынести определение об удалении такого лица из зала судебного заседания на время допроса ребенка. Если из зала удаляется ответчик, то после возвращения в зал судебных заседаний ему сообщаются показания ребенка и предоставляется возможность задать несовершеннолетнему вопросы.

Согласно общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 179 ГПК РФ, опрос свидетеля младше четырнадцати лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет обязательно проводится с участием педагога. В случае необходимости в допросе принимает участие опекун или попечитель несовершеннолетнего. Указанные лица могут с разрешения судьи задавать ребенку вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и обстоятельств, повлиявших на содержание данных им показаний. Вопросы, которые педагог, опекуны или попечители вправе с разрешения судьи задавать ребенку, должны быть направлены на то, чтобы уточнить рассказ ребенка, дополнить его важными подробностями, установить обстоятельства, оказавшие влияние на формирование позиции ребенка. При

оценке мнения ребенка суду необходимо выяснять, не является ли оно следствием воздействия на него одного из родителей или других заинтересованных лиц, осознает ли ребенок свои интересы при выражении этого мнения, как и чем он его обосновывает.

Рассмотрев дело, суд может удовлетворить иск, отказать в его удовлетворении либо принять иное решение. Вероятность принятия иного решения наиболее велика при рассмотрении исков о лишении родительских прав. Так, если не будет установлено достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав, суд может вынести решение об отобрании ребенка при условии, что оставление у родителей опасно для него. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» разрешает суду в исключительных случаях при доказанности виновного поведения родителя с учетом его поведения, личности и других фактических обстоятельств отказать в удовлетворении иска о лишении родительских прав и предупредить ответчика о необходимости изменения своего отношения к воспитанию детей, возложив на органы опеки и попечительства контроль за выполнением им родительских обязанностей.

Список литературы:

1. Всеобщая декларация прав человека
2. Конвенция о правах ребенка
3. Конституция Российской Федерации
4. Семейный Кодекс Российской Федерации (СК РФ)
5. Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ)
6. Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации (КоАП РФ)
7. Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации (ГПК РФ).
8. Федеральный закон от 24 июля 1998 года № 124 – ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»
9. Федеральный закон от 24 июня 1999 года № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»
10. Приказ Министерства здравоохранения РФ № 4 и Министерства внутренних дел РФ № 8 от 09.01.1998 г. «Об утверждении инструкции о порядке взаимодействия лечебно – профилактических учреждений и органов внутренних дел российской Федерации при поступлении (обращении в лечебно профилактические учреждения граждан с телесными повреждениями насильственного характера)»
11. Е.И. Цымбал, Жестокое обращение с детьми: причины, проявления, последствия (учебное пособие) – М: РБФ НАН, 2007
12. Жестокое обращение с детьми. Помощь детям, пострадавшим от жестокого обращения и их родителям//Под редакцией Сафоновой Т.Я., Цымбала Е.И. М., 2001.

Практическое издание

**Медиация. Новый подход
к разрешению конфликтов
(Дайджест)**

Корректор Л.В. Уварова
Верстка С.В. Архаров

Пермская холдинговая компания «РЕСУРС»
614094, Пермь, ул. Овчинникова, 19; тел./факс: (342) 224-44-65