

Право ребенка жить и воспитываться в семье: от социального анализа к постановке проблем на стыке юриспруденции и психологии

В. А. Пимонов кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры юридической психологии факультета юридической психологии Московского городского психолого-педагогического университета (p_vlad70@mail.ru)

В статье проводится анализ права ребенка жить и воспитываться в семье в контексте социальных процессов как суммы реальных изменений во внешнем мире, вызванных действием семейно-правовых норм, данное право регламентирующих. В качестве гипотезы было выдвинуто предположение о существовании причинной связи между существующим кризисом в области реализации и защиты прав несовершеннолетних детей жить и воспитываться в семье и развитием норм семейного законодательства без учета психологических аспектов этой проблемы. По результатам проведенного исследования описаны признаки кризиса в области защиты прав ребенка, предусмотренных семейным законодательством, обозначены отдельные вопросы, которые соединили бы усилия психологов и юристов в преодолении кризисной ситуации таким образом, чтобы нормы семейного права в части защиты интересов несовершеннолетнего не вышли за рамки необходимого и в возможных пределах могли обеспечить принятие наиболее правильных, справедливых и эффективных решений.

Ключевые слова: права ребенка, нормативно-правовое регулирование, правотворчество, семейное право.

Введение в проблему

Анализ права ребенка жить и воспитываться в семье должен быть ориентирован на социальные реалии. С учетом сказанного можно полагать, что объектом социального анализа здесь является само право ребенка жить и воспитываться в семье, но рассматриваемое в контексте социальных процессов.

Это значит, что необходимо как можно лучше уяснить:

- какова социальная потребность в нормативно-правовом регулировании данного права;
- насколько эффективно нормы семейного права, гарантирующие право ребенка жить и воспитываться в семье, служат обществу;
- какие проблемы возникают в связи с реализацией норм, регламентирующих право ребенка жить и воспитываться в семье, и какие из них должны решаться с привлечением специалистов в области психологии и права.

Затронутые в данной статье вопросы не охватывают весь спектр проблематики социального анализа. Вместе с тем изложенные в ней суждения не следует считать выводами окончательными, но надлежит рассматривать как приглашение к обсуждению.

Защита прав несовершеннолетних жить и воспитываться в семье как социальная потребность. Право несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье является одним из важнейших прав ребенка, поскольку семья является естественной средой обитания ребенка, где закладываются предпосылки его физического и духовного развития [9]. С другой стороны, семья является важным институтом гражданского общества, одной из главных функций которого является воспитание детей. От того насколько качественно будет эта функция выполняться, зависит здоровье общества в целом.

Негативные процессы социального и экономического характера, сопровождавшие преобразования в стране в 1990-е годы, отодвинули семью как социальный институт на периферию внимания органов власти и гражданских институтов, существенно ее ослабили. Этим обстоятельством во многом предопределены такие факторы, как рост социального сиротства, увеличение числа неблагополучных семей и их интенсивный распад, рост преступных посягательств в отношении прав несовершеннолетних, включая факты неисполнения обязанностей по воспитанию детей.

Так, в 1995 году в России было выявлено и учтено свыше 650 тысяч несовершеннолетних, оставшихся без попечения биологических родителей, т. е. включая несовершеннолетних, находящихся в интернатных учреждениях, а также переданных под опеку (попечительство) в приемные семьи [2]. В том же году численность детей, отобранных у родителей, включая случаи как лишения, так и ограничения родительских прав, составила 37 668 человек. Было зарегистрировано

84 954 преступления, совершенных взрослыми в отношении несовершеннолетних [там же].

С учетом обозначенных социальных процессов закрепление в ст. 54 Семейного кодекса РФ (далее – СК РФ) права ребенка жить и воспитываться в семье следует рассматривать не только в контексте влияния международно-правовых норм на национальное право, но и как результат социальных потребностей в решении наиболее беспокоящих российское общество вопросов в этой области, к числу которых относятся равная защита интересов семьи, материнства и детства; преодоление проблемы социального сиротства; профилактика жестокого обращения с детьми, безнадзорности. В данном случае круг этих вопросов вполне сопоставим с формулировками ст. 1 СК РФ, исходящей из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи, невмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав.

В семейном законодательстве необходимо выделить ряд позитивных изменений, связанных с реализацией данных общественных потребностей.

Во-первых, в целях укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, а также в связи с правомочием несовершеннолетнего на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов нормы семейного права определяют гарантии от произвольного вмешательства в дела семьи. Такими гарантиями являются регламентация оснований лишения (ст. 69 СК РФ) и ограничения (п. 2 ст. 73 СК РФ) родительских прав; оснований отобрания ребенка при непосредственной угрозе его жизни или здоровью (ст. 77 СК РФ); оснований к отмене усыновления (ст. 141 СК РФ). Помимо этого допустимые пределы вмешательства в семью с целью защиты прав детей определяются правовыми актами субъектов РФ в части регламентации полномочий органов опеки и попечительства, установления ответственности замещающих родителей (опекунов, попечителей, патронатных воспитателей) [5].

Во-вторых, с целью обеспечения права детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семье, в главе 18 СК РФ определен приоритет семейных форм воспитания несовершеннолетних над государственными формами. Так, в соответствии с п. 1 ст. 123 СК РФ дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в интернатные организации лишь при отсутствии возможностей их устройства в семью.

В-третьих, с целью обеспечения правомочий ребенка, установленных ст. 54 СК РФ, в законодательстве сформулированы нормы, предоставляющие несовершеннолетнему право на защиту своих законных интересов, в том числе и от злоупотреблений со стороны родителей либо лиц, их заменяющих (ст. 56 СК РФ), а также нормы, обязывающие органы опеки и попечительства или суд учитывать в обязательном порядке мнение ребенка, достигшего десяти лет, при решении вопросов, определенных статьями 59, 72, 132, 134, 136, 143, 145 СК РФ.

В-четвертых, с целью реализации прав ребенка на всех уровнях власти создана и действует сеть специализированных государственных органов, чья

деятельность предусматривает защиту прав детей, профилактику безнадзорности и социального сиротства.

Несмотря на все перечисленные меры, результаты правотворчества по своим практическим последствиям оцениваются как недостаточные [4]. За время 15-летнего действия норм, определяющих право детей жить и воспитываться в семье (пусть даже с учетом более поздних законодательных новелл), реальная ситуация мало изменилась в лучшую сторону, а по ряду показателей ухудшилась. Так, по состоянию на 2008 год доля несовершеннолетних, оставшихся без попечения биологических родителей, в общей численности детей составила 3,13 %, что почти вдвое больше по сравнению с 1995 годом [2]. Состояние дел в этой сфере по многим признакам, которые надлежит рассмотреть, является кризисным.

Кризис в области защиты прав несовершеннолетних жить и воспитываться в семье. Признаки кризиса в данной области можно разделить на социальные и правовые. Рассмотрим социальные признаки.

1. Одновременный рост социального сиротства и фактов изъятия детей из кровных и замещающих семей, включая факты несудебного изъятия, что, возможно, означает несоответствие социальных издержек социальным выгодам. Так, в 2009 году из семей «без решения суда были изъяты органами опеки и попечительства 25 835 детей» – заявил 1 июня 2010 года Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка П. Астахов на пресс-конференции в центральном офисе «Интерфакса» [4]. Это рекордно большое число со времени вступления в действие СК РФ.

2. Следующим признаком кризиса является отсутствие соотношения между ожидаемыми социальными выгодами и ростом прямых затрат на поддержание реализации семейного законодательства в области защиты прав детей, т. е. на правосудие, деятельность органов опеки и попечительства, сеть специализированных государственных и муниципальных органов, чья деятельность предусматривает защиту прав детей.

Правовые признаки кризиса:

1. Снижение технического уровня законодательства, сопряженное с ростом недействующих норм. Например, в соответствии с п. 2 ст. 56 СК РФ при нарушении прав и законных интересов, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, при злоупотреблении родительскими правами ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в суд по достижении 14 лет. Однако ввиду отсутствия четкого процессуального механизма самостоятельного обращения несовершеннолетнего в суд по достижении им 14 лет данная норма является декларативной [1].

2. Потеря определенности правовых норм, в особенности применительно к семейно-правовым мерам защиты субъективных прав детей. Например, п. 2 ст. 73 СК РФ устанавливает, что ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим, указывая в качестве возможного условия стечение

тяжелых обстоятельств. Однако закон не определяет, что понимать под стечением тяжелых обстоятельств. Не дает ответа на вопрос о критерии, который должен применяться к определению тяжелых обстоятельств, и Гражданский кодекс РФ. Неясно, должны ли обстоятельства быть тяжелыми для данного конкретного случая и данного конкретного лица либо они также должны быть объективно тяжелыми.

Органы опеки и попечительства нередко под тяжелыми обстоятельствами подразумевают отсутствие необходимых средств существования. Высокими темпами возрастает доля детей, изъятых из семей по причине бедности родителей. Данную ситуацию можно проиллюстрировать примером изъятия четверых детей у жительницы Ленинградской области Веры Камкиной за то, что она была не в состоянии содержать их и не оплачивала услуги ЖКХ. На суде выяснилось, что Вера Камкина в связи со смертью мужа последнюю пару лет пребывала в подавленном состоянии, не работала и жила в отчаянной бедности. На этом фоне обнаруживается, что факты, когда детей отбирают у любящих, но не слишком успешных в жизни родителей, – не такая уж редкость. Петербург, Дзержинск, Екатеринбург, Ставрополь стали городами, где прошли громкие дела об отобрании детей, причем некоторые из них судом затем были признаны незаконными [6].

Причины кризиса. В рамках данной статьи невозможно претендовать на всеобъемлющую широту и тем более на достаточно целостное теоретическое обоснование всех причин кризиса. Ограничиваясь рамками тематической направленности журнала, обозначим лишь некоторые междисциплинарные проблемы, возникающие на стыке юриспруденции и психологии.

Во-первых, в нормах семейного законодательства не всегда находится место для психологических аспектов защиты семейных прав несовершеннолетних и связи психологии с юриспруденцией. Проще говоря, нормы о праве ребенка жить и воспитываться в семье не всегда развиваются на основе общих закономерностей при обязательном учете мнения специалистов в области психологии. Так, с точки зрения возрастной и юридической психологии справедливо ставится вопрос о субъектности ребенка, а в юриспруденции – о его возможности адекватно выражать свои интересы и защищать права. Судя по формулировкам ст. 57 СК РФ ребенок, начиная с 10 лет, может выражать свое мнение по целому ряду вопросов, и мнение это должно учитываться судом, а также органами опеки и попечительства. Психологи между тем отмечают, что в десятилетнем возрасте он не до конца способен учитывать ситуацию в целом, а также отдаленные последствия принятых решений [8].

Во-вторых, реальные возможности юридической психологии в условиях слабой развитости социального диалога по ряду вопросов плохо используются законодателем в правотворчестве. Так, в юридической психологии рассматриваются вопросы о соотношении интересов ребенка и его родителей, о разграничении допустимых тактик и приемов воспитания и жестоким обращением с ребенком [3]. Обсуждение фактически тех же вопросов в юриспруденции без учета психологических исследований привело к избыточному использованию средств семейно-правовой защиты субъективных прав детей. В 1995 году численность детей, родители которых были ограничены в родительских правах, составляла 6265 при их общей численности в России 38 миллионов 15 тысяч человек. Однако в 2008

году, когда общая численность детей составляла 26 миллионов 55 тысяч человек, насчитывалось уже 6865 несовершеннолетних, отобранных по суду.

В-третьих, при отсутствии конструктивного обсуждения проблем семейного права с привлечением всех заинтересованных структур наблюдается сопротивление внедрению ювенальной юстиции и передовых технологий (ювенальных технологий), которые показали свою жизнеспособность и эффективность в ситуациях судебных споров о детях (например, технологии медиации).

В условиях плохой методологической проработанности данного вопроса и на фоне отсутствия конструктивного диалога возникла мода на популистскую оппозиционность, часто очень плохо сопоставимую со статусом того или иного автора.

Круг вопросов о защите права несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье, возникающих на стыке юриспруденции и психологии. Кратко и лишь в порядке очерчивания круга отдельных проблем, которые соединили бы усилия психологов и юристов (а возможно и представителей других специальностей), можно выделить следующие вопросы:

- соотношение прав ребенка и его родителей, а также семьи;
- надежность и обоснованность критериев вмешательства государственных органов, иных организаций в дела семьи;
- риски необоснованного вмешательства;
- возраст ребенка, когда он адекватно и реально может выражать свои интересы и защищать права;
- роль различных институтов гражданского общества в защите прав несовершеннолетних;
- пределы необходимой защиты права несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье.

Можно полагать, что эти вопросы могут быть так разрешены, что нормы семейного права в части защиты интересов несовершеннолетнего не выйдут за рамки необходимого и в возможных пределах обеспечат принятие наиболее правильных, справедливых и эффективных решений.

Литература

1. Геллер М. В. Реализация и защита права несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье по законодательству Российской Федерации. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2007.
2. Дети в России. 2009: Статистический сборник/ЮНИСЕФ, Росстат. М., 2009.
3. Дозорцева Е. Г. Актуальные проблемы ювенальной юридической психологии//Коченовские чтения «Психология и право в современной России». Сб. тезисов участников Всероссийской конференции по юридической психологии с международным участием. М., 2010.
4. Доклад Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2009 год//Российская газета: Федеральный выпуск от 28 мая 2010 г. № 5194.
5. Закон г. Москвы от 14.04.2010 № 12 «Об организации опеки, попечительства и патронажа в городе Москве»//Вестник Мэра и Правительства Москвы. 25.05.2010. № 29.
6. Защитить детей от родителей//Домашний очаг. Июнь. 2010. № 6.
7. Как Россия защищает своих детей. Официальный сайт агентства «Интерфакс». <http://www.interfax.ru>
8. Ошевский Д. С. К вопросу о способности ребенка адекватно воспринимать семейную ситуацию и пользоваться правами, предоставленными законодательством России//Коченовские чтения «Психология и право в современной России». Сб. тезисов участников Всероссийской конференции по юридической психологии с международным участием. М., 2010.
9. Ювенальное право: Учебн. для вузов/под ред. А. В. Заряева, В. Д. Малкова. М., 2005.

The right of children to live and to grow up in a family: from social analysis to the problem definition at the intersection of law and psychology

V. A. Pimonov, Ph.D. in Law, associate professor, Juridical psychology chair, Juridical psychology faculty, Moscow State University of Psychology and Education (p_vlad70@mail.ru)

Children's right to live and grow up in a family is analyzed in this article in the context of social processes as the combination of actual changes in the outside world caused by the influence of family and legal norms, regulating this right. Existence of casual link between the current crisis in the realization and protection of the rights of children to be raised in the family and the development of norms of family law without taking into account the psychological aspects of this problem was proposed. As result of the study the symptoms of the crisis in area of protection of children's rights under family law were described, it was indicated some issues that could put together the efforts of psychologists and lawyers to overcome the crisis situation so that family law in the sphere of protecting the interests of minors would not violate the limits of necessary and within reasonable frames it could ensure the most proper, fair and effective decisions.

Keywords: rights of children, legal regulation, lawmaking, family law.

References

1. *Geller M. V.* Realizacija i zawita prava nesovershennoletnego zhit' i vospityvat'sja v sem'e po zakonodatel'stvu Rossijskoj Federacii. Diss. ... kand. jurid. nauk. M., 2007.
2. *Deti v Rossii. 2009: Statisticheskij sbornik/JuNISEF, Rosstat. M., 2009.*
3. *Dozorčeva E. G.* Aktual'nye problemy juvenal'noj juridicheskoj psihologii//Kochenovskie chtenija «Psihologija i pravo v sovremennoj Rossii». Sb. tezisov uchastnikov Vserossijskoj konferencii po juridicheskoj psihologii s mezhdunarodnym uchastiem. M., 2010.
4. Doklad Upolnomochennogo po pravam cheloveka v Rossijskoj Federacii za 2009 god//Rossijskaja gazeta: Federal'nyj vypusk ot 28 maja 2010 g. № 5194.
5. Zakon g. Moskvy ot 14.04.2010 № 12 «Ob organizacii opeki, popechitel'stva i patronazha v gorode Moskve»//Vestnik Mjera i Pravitel'stva Moskvy. 25.05.2010. № 29.
6. Zawitit' detej ot roditelej//Domashnij ochag. Ijun'. 2010. № 6.
7. Kak Rossija zawiwaet svoih detej. Oficial'nyj sajt agentstva «Interfaks». <http://www.interfax.ru>
8. *Oshevskij D. S.* K voprosu o sposobnosti rebenka adekvatno vosprinimat' semejnuju situaciju i pol'zovat'sja pravami, predostavlennymi zakonodatel'stvom Rossii//Kochenovskie chtenija 9. «Psihologija i pravo v sovremennoj Rossii». Sb. tezisov uchastnikov Vserossijskoj konferencii po juridicheskoj psihologii s mezhdunarodnym uchastiem. M., 2010.
9. *Juvenal'noe pravo: Uchebn. dlja vuzov/pod red. A. V. Zarjaeva, V. D. Malkova. M., 2005.*