**Оглавление**

**Введение…………………………………………………….…………......……...**

1. **Понятие Опеки, Попечительства и патронажа, их разграничения.…...**

1.1. Понятие и общая характеристика опеки и попечительства……………

1.2. Патронаж. Понятие и особенности…………….……...............................

1. **Установление и прекращение опеки и попечительства………...……..….**

2.1. Установление опеки над несовершеннолетними гражданами………....

2.2. Прекращение опеки и попечительства. Эмансипация…………………

**Заключение………………………………………………………............….……..**

**Список использованных источников…………………………………………..**

**ВВЕДЕНИЕ**

**Актуальность темы**. Каждый день мы являемся свидетелями того как граждане Российской Федерации вступают в различные общественные отношения. Эти отношения связаны с гражданской, политической, экономической, социальной и культурной жизнью. Соответственно они имеют свои права и обязанности. В положение ст. 60 Конституции РФ отмечается, о возможности самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности. Это также соответствует положению действующего гражданского законодательства о наступлении гражданского совершеннолетия по достижении 18-летнего возраста. С этого момента гражданин становится полностью дееспособным (ст. 21 ГК). Тот факт, что определенная часть правоспособных граждан полностью или частично не обладает дееспособностью, вызвал к жизни институт опеки и попечительства, который, прежде всего, имеет цель восполнить недостающую дееспособность этой категории граждан для обеспечения и защиты их интересов. Применение положений законодательства об опеке и попечительстве в настоящее время показывает, что этот институт работает недостаточно эффективно, что влечет за собой рост числа случаев нарушения прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных лиц. Цивилизованное общество считает человека наивысшей ценностью, а потому обращает на данную проблему особое внимание. Однако нельзя не видеть и того, что забота о тех согражданах, которые не в состоянии позаботиться о себе самостоятельно, - вынужденная обязанность любого социального коллектива, а также любого государства. Связи с этим проблемы опеки, попечительства и патронажа во все времена оставались и остаются одними из **актуальных** вопросов всех времен. Изучение и анализ законодательства данной сферы, а также совершенствование нормативной базы поможет поднять на новый качественный уровень, данный института гражданского право. Это в свою очередь повлечет за собой повышения качества работы органов опеки.

**Целью данного исследования** является изучения правовой природы опеки, попечительства и патронаж в РФ, а также определение отраслевой принадлежности института опеки и попечительства в системе права и в системе законодательства.

В рамках достижения поставленной цели перед исследованием были поставлены следующие **задачи:**

* изучить теоретические аспекты и выявить природу опеки и попечительство в Гражданском Кодексе РФ;
* анализировать тенденции развития тематики опека, попечительство и патронаж в РФ";
* выявить особенности формы патронажа;
* определить особенности установления опеки над несовершеннолетними гражданами;
* изучить особенности прекращения опеки и попечительства;
* выявить особенности эмансипации.

**Предметом исследования** выступают нормы российского законодательства, регулирующие правоотношения по опеке, попечительству и патронажу, а также содержание и специфика названных правоотношений.

**Объектом исследования** является анализ условий в сфере опеки, попечительства и патронаж в Гражданском Кодексе РФ.

**Теоретическая база исследования.** Опека, попечительство и патронаж в Гражданском Кодексе РФ изучается на стыке сразу нескольких взаимосвязанных дисциплин. Для современного состояния юридической науки характерен переход к глобальному рассмотрению данной проблемы. Вопросам опеки, попечительства и патронажу посвящено множество работ. Хотелось бы особо отметить труды наиболее выдающихся ученых в области социологии, теории государства и права, семейного, гражданского, административного права: Л.Ю. Михеевой, Т.О. Урумовой, А.В. Баркова, Д.И. Мейера, А.М. Эрделевского, Е.А. Суханова.

**Нормативную базу исследования** составили положения, закрепленные в российском гражданском, семейном и административном законодательстве и определяющие правовые основы института опеки и попечительства.

**Методологическую основу исследования** составили общенаучные методы познания – анализ и синтез – специальный, такой как сравнительно-правовой метод познания науки семейного и гражданского права, административного законодательства, а также практики применения опеки и попечительства как формы устройства.

**Структура курсовой работы** состоит из введения, двух глав, заключения и списка использованных источников.

Несовершеннолетний может быть признан полностью дееспособным при достижении шестнадцатилетнего возраста. Этот процесс по законодательству называется юридической дефиницией — эмансипация. Содержание статья 27 ГК гласит, что объявление эмансипации проводится в случаях:

работы с заключением официального трудового договора осуществления лицом предпринимательской деятельности по согласованию с законными представителями малолетнего, в лице родителей, усыновителей или поручителей;

вступление в законный брак (ст. 21, п. 2 Гражданского кодекса).

Признать полной дееспособность гражданина по законодательству имеет право суд или орган опеки и попечительства. Процедура получения данного статуса детально описана в ГПК (глава 32). Признание дееспособности в полном объеме по законодательству может быть утрачено малолетним до совершеннолетия — объявление незаконности заключенного брака.

Каким органом производится эмансипация несовершеннолетнего?

Признание полной дееспособности позволяет эмансипированно заключать сделки без получения согласия от своих представителей, пользоваться расширенным спектром своих гражданских прав. Объявлению предшествует получение решения органа опеки и опекунства или вынесение вердикта в судебном порядке. Только этим двум органам по законодательству подвластно признание лица эмансипированным.

Процедура эмансипации несовершеннолетних суда, процедура признания (ст. 32 ГПК) в котором предусматривает прохождение трех шагов:

Шаг первый: подача заявления (возможна с 16 лет) в судебном порядке. К нему прикрепляются требуемые по законодательству документы и уплата госпошлины;

Шаг второй: рассмотрение уполномоченным органом с участием не только заявителя и его представителей, но и прокурора, работника органа опеки и попечительства;

Шаг третий: решение суда, удовлетворяющее или отклоняющее просьбу гражданина.

Отметим, что даже признанная дееспособность в полном объеме может быть утрачена. Например, в случае признания брака эмансипированного гражданина недействительным, не путать с расторжением брака (ст. 21 ГК).

Условия эмансипации несовершеннолетних

Эмансипированное лицо по законодательству получает возможность пользоваться определенными правами и нести правовую ответственность за совершаемые поступки. Порядок получения статуса полностью дееспособного лица описан в ГК. Основаниями являются заключение официального брака (ст. 21, п. 2 ГК), разрешение работать по трудовому договору (контракту) и возможность самостоятельно осуществлять предпринимательскую деятельность. Ответственность за нового эмансипированного гражданина родители, усыновители или попечитель по ГК не несут (п. 2 ст. 27).

Досрочная эмансипация несовершеннолетнего

Эмансипация несовершеннолетнего гражданина возможна с возраста шестнадцати лет. Порядок досрочного объявления полной дееспособности описан в главе 32 ГПК (ст. 287-289).

Основанием для объявления эмансипации признана работа гражданина с заключением трудового договора или контракта (ст. 27 ГК). В статье также говориться об осуществлении, по согласию законных представителей, лицом предпринимательской деятельности. Вступление в брак, до достижения совершеннолетия, гарантирует получение гражданином статуса «эмансипированного» (ст. 21, п. 2 ГК).

Досрочное становление полностью дееспособным означает несение гражданином ответственности за действия и повлекшие последствия. С момента ее объявления представители, в лице родителей, усыновителя или опекуна, не отвечают по обязательствам эмансипированного лица. В частности это касается последствий причинения им вреда (п. 2 ст. 27 ГК).

Проблемы эмансипации несовершеннолетних

Проблемы полной дееспособности по законодательству \

ать сделки) без согласия родителей и других представителей малолетних, также он несет полную ответственность за совершаемые поступки. Во-вторых, лицо сохраняет статус несовершеннолетнего. Значит, не имеет право быть опекуном или попечителем согласно ст. 35 ГК (возрастной ценз).

Эмансипация несовершеннолетних при вступлении в брак

1. **Понятие опеки, попечительства и патронажа, их разграничения**
   1. Понятие и общая характеристика опеки и попечительства

Термин "опека" в настоящее время в юридическом обиходе используется в разных значениях. Под опекой иногда понимают не только осуществление заботы со стороны физического лица, но и пребывание несовершеннолетнего или недееспособного гражданина в специальном медицинском или социальном учреждении[[1]](#footnote-2). В отечественной цивилистике дореволюционного периода это понятие рассматривалось в тесной связи с семьей. Так, Владимирский-Буданов М.Ф. определял опеку как "искусственную власть над семьей", Шершеневич Г.Ф. - как "искусственную семью", Синайский В.И. - как "суррогат родительского попечения о детях, их личности и имуществе"[[2]](#footnote-3).

«Опека стоит как бы на рубеже права гражданского и государственного. С одной стороны, она обращена к интересам частных лиц, которые по малолетству или другому обстоятельству нуждаются в призрении и находят его в опеке; с другой – преследуют цели государства: на нем лежит обязанность иметь попечение о тех, кто сам не может заботиться о своих интересах, следовательно, для государства есть повод создать учреждение, которое оказывало бы пособие нуждающимся в нем. Существуют разные воззрения на опеку. Так по одному воззрению, опека составляет замену родительской власти. По другому воззрению, опека есть отрасль деятельности государства: оно обязано заботиться о благе всех граждан, особенно тех, у которых нет сторонних забот. Наконец, по третьему воззрению, опека представляет аналогию договора – это поручение, возлагаемое на опекуна, со стороны опекаемого, блюсти его интересы»[[3]](#footnote-4).

«Ершова Н.М. в своей работе «Опека и попечительство над взрослыми» говорит о защите личных и имущественных прав опекаемых. Более точное понятие опеки было сформулировано ею в более поздних работах, в которых она утверждала: «Под установлением опеки или попечительства следует понимать назначение опекуна или попечителя для защиты (охраны) прав и интересов лиц, не способных полностью или частично самостоятельно осуществлять эти функции»[[4]](#footnote-5).

Пчелинцева Л.М. отмечает, что "в гражданско-правовой сфере опека и попечительство рассматриваются как способы восполнения дееспособности граждан"[[5]](#footnote-6). Было бы уместным заметить, что семейное право имеет свой взгляд на понятие опеки и попечительства. В ст. 145 Семейного кодекса РФ от 29.12.1995 N 223-ФЗ рассматривают опеку и попечительство как форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов[[6]](#footnote-7).

Многогранный термин «опека и попечительство» означает вид социальной заботы, форму устройства несовершеннолетних и недееспособных либо не полностью дееспособных совершеннолетних граждан, деятельность органов опеки и попечительства по ее установлению, деятельность опекунов и попечителей по осуществлению опеки и попечительства, систему правоотношений, а также правовое состояние, характеризующее социальный и правовой статус личности, над которым учреждены опека или попечительство.

Институт опеки и попечительства — это система норм права, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и прекращением опеки или попечительства, в том числе над недееспособными или не полностью дееспособными гражданами. Институт опеки и попечительства вызван с целью восполнить недостающую дееспособность правоспособных граждан, полностью или частично ею не обладающих, для обеспечения и защиты их интересов. Следовательно, опека и попечительство являются одной из форм осуществления государственной защиты личности.

Этот институт позволяет приобретать и реализовать гражданские права и обязанности за исключением тех, которые носят сугубо личный характер. С помощью опеки и попечительства государство защищает как личные, так и имущественные права, интересы граждан, которые сами сделать это не могут, а для несовершеннолетних опека (попечительство) - еще и способ их устройства на воспитание в семью.

Отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки над недееспособными или ограниченно дееспособными гражданами, регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации [[7]](#footnote-8)(далее ГК РФ), Федеральным законом от 24 апреля 2008 года №48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»[[8]](#footnote-9), Постановлением Правительства РФ от 17 ноября 2010 г. № 927 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении совершеннолетних недееспособных или не полностью дееспособных граждан».

Статья 71 Конституции РФ[[9]](#footnote-10) относит гражданское законодательство к вопросам исключительного ведения Российской Федерации, поэтому и п. 1 ст. 3 ГК РФ и ст.3 ФЗ «Об опеке и попечительстве» предусматривают регулирование отношений в сфере установления, осуществления и прекращения опеки актами только федерального уровня. В то же время часть 3 статьи 71 Конституции РФ допускает регулирование названных отношений законами субъектов Российской Федерации, но только по вопросам, отнесенным к их ведению Федеральным законом. Далее проведем комплексный анализ двух основополагающих норм (ГК РВ и ФЗ) законодательство, которые регулируют вопросы опеке и попечительства.

Гражданский кодекс РФ содержит основополагающие нормы института опеки, касающиеся оснований возникновения и прекращения правоотношений и правового статуса субъектов. Статья 32 ГК РФ регулирует порядок осуществления опеки.

Опека устанавливается над двумя категориями граждан. Во-первых, над малолетними детьми в возрасте до 14 лет при отсутствии родителей и усыновителей.

Во-вторых, граждане признание судом полностью недееспособными. Опека устанавливается и над полностью недееспособным гражданином, не способным самостоятельно осуществлять, защищать свои права. От его имени сделки совершает опекун.

Порядок осуществления попечительства определяет статья 33 ГК РФ. Так, попечительство устанавливается над двумя категориями граждан: несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, как следствие, ставящими семью в тяжелое материальное положение. Функция попечителей заключается в даче согласия на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно[[10]](#footnote-11).

Так, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей совершать мелкие бытовые сделки, а также сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, если эти сделки не требуют нотариального удостоверения, либо государственной регистрации. На все остальные сделки требуется письменное согласие попечителя. Ограниченное в дееспособности судом лицо также вправе совершать мелкие бытовые сделки. На все остальные сделки необходимо согласие попечителя.

Сами же опекуны и попечители обладают собственным правовым статусом, который определяет их права, обязанности и гарантии. К числу прав относят: право самостоятельного распоряжения всего дохода подопечного, либо его части; право на совершение сделок либо дача согласия на их совершение, только с разрешения органа опеки и попечительства и прочие права. К числу обязанностей опекунов и попечителей следует отнести:

* обязанность по заботе о содержании, уходом и лечением; безвозмездное осуществление своих обязанностей;
* проживание совместно с несовершеннолетним подопечным, и другие обязанности[[11]](#footnote-12).

Статья 40 ГК РФ определяет порядок прекращения опеки и попечительства. Признание судом полностью недееспособного совершеннолетнего гражданина дееспособным в результате его выздоровления означает, что он может сам себя защищать, заботиться самостоятельно о своих насущных потребностях, разумно руководить своими действиями и поступками, связанными с защитой как личных, так и имущественных прав. Поэтому опекун ему уже не нужен. Тогда опека прекращается, но не автоматически, а по заявлению опекуна или по инициативе органов опеки и попечительства. То же самое происходит с попечителем при отмене судом ограничения дееспособности лица, злоупотреблявшего спиртными напитками или наркотическими средствами.

Основанием для прекращения опеки и попечительства должно быть также нарушение условий назначения опекуна, попечителя.

Таким образом, можно сделать вывод, что институт опеки и попечительства направлен на обеспечение защиты интересов недееспособных и ограниченно дееспособных граждан в частно - правовой сфере.

Вплоть до 1 сентября 2008 г. Гражданский кодекс РФ был практически единственным законодательным актом, регулирующим вопросы опеки над совершеннолетними недееспособными гражданами. Существовало большое количество законодательных пробелов, которые были восполнены Федеральным законом «Об опеке и попечительстве». Закон, содержит ряд новелл, которые нацелены на решение проблем, поставленных перед законодателем современной практикой опеки:

* предложены новые положения, направленные на удовлетворение интересов граждан, нуждающихся в опеке;
* закрепляется преимущественное право близких родственников стать опекунами;
* впервые детально урегулированы важные вопросы охраны, управления и распоряжения имуществом подопечных;
* впервые предусматривается введение ответственности опекунов и органов опеки и попечительства за нарушение прав и законных интересов подопечных граждан[[12]](#footnote-13).

С принятием ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве» нормы данного института приобрели ярко выраженную гражданско-правовую, т.е. частно-правовую, рыночную направленность[[13]](#footnote-14).

В свете данного закона Государство выступает в этих отношениях в роли менеджера, в функции которого входит: выявить лиц, нуждающихся в опеке, рассмотреть документы, распределить подопечных, назначив им опекунов, заключить с ними договор, выплатить вознаграждение и осуществлять надзор за их деятельностью. Деятельность этих органов стала сугубо административной, в ней отсутствует помогающая социально-реабилитационная компонента. Все бремя забот о подопечных возложено на физических лиц. Увеличивают это бремя нормы о возмещении опекунами вреда, причиненного подопечными. На мой взгляд, роль Федерального закона заключается не в плане первичного установления правовых норм по урегулированию отношений, возникающих в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки над недееспособными гражданами, а, именно, в их упорядочении и совершенствовании.

Полномочия органов опеки и попечительства в отношении недееспособных или ограниченно дееспособных граждан определяет ФЗ «Об опеке и попечительстве» (ст.8), исходя из поставленных перед ними задач (ст.7). Основными задачами органов опеки и попечительства, являются защита прав и законных интересов опекаемых граждан, надзор за деятельностью опекунов и попечителей и контроль за сохранностью имущества опекаемых.

Органы опеки и попечительства полномочны, выявлять и вести учет граждан, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства, обращаться в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным, устанавливать опеку или попечительства.

Полномочия по установлению опеки являются по своей правовой сути законодательным регулированием отношений, возникающих именно в связи с установлением опеки, вследствие чего они играют основополагающую роль для института опеки в целом.

Как вспомогательные (организационно-методические) можно рассматривать полномочия по подбору, учету и подготовке граждан, выразивших желание стать опекунами и информирование их о порядке подготовки документов, необходимых для установления опеки или попечительства, а также оказание содействия в подготовке таких документов.

Рассмотрим основные аспекты перечисленных полномочий и необходимые для их осуществления алгоритмы действий органов опеки и попечительства в отношении граждан, признанных недееспособными.

Основанием для возникновения отношений, связанных с установлением опеки в отношении недееспособных, является решение суда, которым гражданин признан недееспособным .

Решение суда, поступившее в орган опеки и попечительства, можно рассматривать и как основной источник официальной информации для выявления граждан, нуждающихся в установлении опеки или попечительства.

Получение органом опеки и попечительства информации о наличии у гражданина тяжелого психического расстройства неправильно интерпретировать как реализацию полномочий по выявлению граждан, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства. Данная информация в большей степени является основанием для осуществления полномочия по обращению органа опеки и попечительства в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным[[14]](#footnote-15).

Так как установление опеки и попечительства допустимо только над (де-юре и де-факто) признанными судом недееспособными. В противном случае, данное полномочие должно быть сформулировано, как выявление и учет граждан, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими.

Опекунами над недееспособными гражданами становятся, как правило, их родственники. Соответственно, законодатель предоставил родственникам подопечного преимущественное право перед другими лицами быть опекунами недееспособного или ограниченно дееспособного совершеннолетнего гражданина

Как законодательную новеллу можем рассматривать предоставление органам опеки и попечительства права (исходя из интересов подопечных) назначать нескольких опекунов, а также одно и то же лицо опекуном нескольких подопечных. Следует признать, что данное право реализуется исключительно в редких случаях.

ФЗ «Об опеке и попечительстве» (п.2 ст.11) устанавливают возможность назначения гражданина опекуном исключительно только с его согласия. ГК РФ (п.1 ст.35) и ФЗ «Об опеке и попечительстве» (ст.11) жестко регламентирует срок назначения опекуна – в течение месяца с момента, когда органу опеки и попечительства стало известно о необходимости установления опеки над недееспособным гражданином. Как правило, точкой отсчета служит дата поступления в орган опеки и попечительства решения суда о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным.

Одновременно, ГК РФ обязывает суд в течение трех дней со времени вступления в законную силу решения о признании гражданина недееспособным сообщить об этом органу опеки и попечительства по месту жительства такого гражданина для установления над ним опеки (п.2 ст.34). В случае, если орган опеки и попечительства в установленный законодательством срок не назначит совершеннолетнему недееспособному гражданину опекуна, опекунство временно возлагается на орган опеки. Основанием возникновения отношений между опекуном и подопечным ФЗ считает акт органа опеки о назначении опекуна.

ФЗ «Об опеке и попечительстве» ввел понятие «Предварительная опека» (ст.12), которая устанавливается при предоставлении кандидатом в опекуны только лишь документа, устанавливающего личность, и на основании органом опеки и попечительства условий его жизни (п.2 ст.12 ФЗ «Об опеке и попечительстве»). Временно назначенные опекун обладают всеми правами и обязанностями опекуна или попечителя, за исключением права распоряжаться имуществом подопечного от его имени (давать согласие на совершение подопечным сделок по распоряжению своим имуществом) (п.4 ст.12 ФЗ «Об опеке и попечительстве»). Нормы права, регулирующие установление временной опеки, являются новеллой ФЗ «Об опеке и попечительстве».

Необходимо отметить, что принятие органом опеки акта об установлении опеки над недееспособным гражданином, должно осуществляться с учетом принципа обеспечения защиты прав и законных интересов подопечных.

Комплексный анализ норм действующего законодательства РФ, регулирующего вопросы опеки и попечительства позволяет сделать нам следующие выводы: первым документом, аккумулирующим правовые нормы института опеки и попечительства, определяющим его структуру и содержание, включающим в себя ряд законодательных новелл стал ФЗ «Об опеке и попечительстве». Гражданское законодательство РФ, регулирующее вопросы опеки нуждается в дальнейшем совершенствовании и развитии.

* 1. Патронаж. Понятие и особенности

На сегодняшний день, особенности правового регулирования патронажных отношений, в частности соотношения патронажа и попечительства, статуса патронируемого лица и др., остаются актуальными в гражданском праве. Неразрешенность данных вопросов приводит к затруднениям, возникающим в правоприменительной деятельности органов государственной власти, обеспечении защиты прав и законных интересов сторон договора. По смыслу п. 1 ст. 41 ГК РФ патронаж — это форма попечительства, устанавливающаяся над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности. К сожалению, полное легальное определение патронажа отсутствует, что вызывает сложности в применении данных норм на практике[[15]](#footnote-16). Так, из содержания ч. 1 ст. 41 ГК РФ не ясно, какое именно состояние здоровья понимает законодатель под основанием установления патронатных отношений. Обращаясь к толковому словарю С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой, можно определить, что под здоровьем понимается правильная, нормальная деятельность организма, его полное физическое и психическое благополучие[[16]](#footnote-17). При этом важно отграничивать психическое здоровье от соматического, поскольку одним из условий нахождения лица под патронажем является его дееспособность, основанная на психическом здоровье. В соответствии с п. 2 ч.1 ст. 8 Федерального закона «Об опеке и попечительстве» в случае появления признаков психического заболевания лица, находящегося под патронажем, орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным[[17]](#footnote-18).

Основными причинами, вызывающими потребность в патронаже, могут являться обстоятельства, связанные с состоянием здоровья, обусловленным преклонным возрастом, тяжелым соматическим расстройством, инвалидностью и т. п. Однако при этом у человека сохраняется интеллект, способность разумно оценивать свои поступки и действия, а также принимать соответствующие решения. Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод о том, что такому гражданину необходим только помощник.

Главным правовым признаком патронажа как вида попечительства над ограниченно дееспособными совершеннолетними лицом будет являться восполнение дееспособности лица, которому нужна только помощь. Поэтому правильнее было бы говорить о патронаже над дееспособными гражданами как совершенно самостоятельном правовом способе помощи со стороны лиц, которым они доверяют. Представляется, что квалификация патронажа как разновидности попечительства не имеет правовых оснований, а использование термина «попечитель» из ст. 41 ГК РФ следует заменить на «помощник». Лицо, нуждающееся в патронаже, являющееся стороной данных правоотношений, в диспозиции ст. 41 ГК РФ именуется «подопечный»[[18]](#footnote-19).

С учетом самостоятельности института патронажа следует признать термин «подопечный» неточным. По мнению Л. Ю. Михеева, с которым следует согласиться, для новой редакции ст. 41 ГК РФ необходимо использовать термин «гражданин, находящийся под патронажем». Анализ содержания части второй ст. 41 ГК РФ позволяет сделать вывод о нерешенности законодателем вопроса о требованиях, должны предъявляться к кандидатуре помощника. Попечитель-помощник обязан заботиться о подопечном, создании ему необходимых бытовых условий, обеспечении лечения. Доходы подопечного (пенсия, пособия, алименты и др.) расходуются для обеспечения его содержания и удовлетворения бытовых потребностей попечителем только с согласия подопечного.

Особенность правового положения помощника состоит в необходимости заключения с подопечным договора поручения или договора о доверительном управлении имуществом. При этом помощник не может признаваться посредником при совершении сделок с участием патронируемого лица. Обычно посредник характеризуется как субъект, который оказывает услуги лицам, не способные осуществлять свои права и обязанности не по состоянию здоровья, а по другим причинам, т.е. в основе привлечения посредника находятся обстоятельства, не связанные с физической немощью, соответственно, объем и содержание условий посреднического договора не отвечают цели установления патронажа. Следовательно, патронаж возникает из самостоятельного договора, посредством которого физически больному, но полностью дееспособному гражданину оказывается систематическая правовая и иная помощь при осуществлении и защите его прав и обязанностей. Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином прекращается по требованию лица, находящегося под патронажем, а также по просьбе попечителя-помощника при наличии уважительных причин, делающих невозможным дальнейшее осуществление его обязанностей, при освобождении попечителя от его обязанностей ввиду ненадлежащего их исполнения, в том числе при использовании патронажа в корыстных целях (ст. 39 ГК РФ).

Все вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что патронаж не является особой формой попечительства, как об этом говорится в действующей редакции ст. 41 ГК РФ. Представляется, что патронаж — самостоятельный институт гражданского права, нуждающийся в отдельном правовом регулировании.

1. **Установление и прекращение опеки и попечительства**
   1. Установление опеки над несовершеннолетними гражданами

Семейное законодательство содержит примерный перечень случаев, при которых ребенок оказывается без попечения родителей: смерть родителей; лишение их родительских прав и ограничение в родительских правах; признание родителей недееспособными; их болезнь и длительное отсутствие; уклонение от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе взять своих детей из образовательных и медицинских организаций, а также организаций, оказывающих социальные услуги; создание действиями или бездействием условий, представляющих угрозу жизни или здоровью детей либо препятствующих их нормальному воспитанию и развитию (п. 1 ст. 121 СК РФ)[[19]](#footnote-20).

Существуют и другие основания для установления опеки и попечительства: пребывание родителя (родителей) в местах лишения свободы; отобрание ребенка у родителей или лиц, их заменяющих, при непосредственной угрозе его жизни или здоровью; отмена усыновления; расторжение договора об осуществлении опеки или попечительства (о приемной семье), истечения срока его действия и т.д.

Законодательством предусмотрен специальный срок назначения опекуна (попечителя). Орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка назначает опекуна или попечителя ребенку в течение месяца с момента, когда ему стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над ним. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств (например, ребенок уже проживает в семье кандидата в опекуны, попечители) опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства также и по месту жительства опекуна (попечителя). До устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в организации, указанные в п.1 ст. 123 СК РФ, исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей временно возлагается непосредственно на орган опеки и попечительства . Необходимо отметить, что назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано заинтересованными лицами в суде. При этом, как свидетельствует судебная практика, суду необходимо должным образом дать оценку фактов, установленных органами опеки и попечительства. Если, например, судебное решение выносится только на основании заключения эксперта, участвующего в судебном процессе по инициативе одной стороны, то такое решение в дальнейшем может быть обжаловано по основанию отсутствия объективности в доказательствах, представленных в судебном процессе и положенных в основу вынесения решения.

В первую очередь опекун должен хотеть заниматься ребенком и быть заинтересованным в его воспитании. Самое главное, чтобы опекун имел нравственные качества и был способен позаботиться о ребенке надлежащим образом. Если ребенку больше 10-ти лет он сам способен выразить мнение на счет своего будущего опекуна[[20]](#footnote-21). Если он не согласился, человек, желающий быть опекуном, не сможет им стать. Опекунам дается удостоверение, а на ребенка заводят личное дело, где хранится каждый его документ.

Опекуном или попечителям в первую очередь не могут стать: люди, которые уже были лишены родительских прав, также опекуны, которых уже отстраняли от обязанностей, те, у кого в родительских правах есть ограничения.[[21]](#footnote-22) Также в опекунстве будет отказана, если у человека есть проблемы с зависимостью и лицам, у которых имеются серьезные заболевания, и они не способны самостоятельно заниматься воспитанием ребенка. Если нет опекунов, то ребенком занимается государство. Их оформляют в детские дома или другие подобные заведения.

Существует и такое понятие как временные опекуны. Они имеют все обязанности, что и опекуны, но не имеют прав на имущество подопечного и не могут им распоряжаться. У ребенка может быть несколько опекунов. Если супружеская пара взяла на себя ответственность опекунов, то после расторжения брака, они оба поровну обязаны выполнять то, что требуется по закону.

Будущий опекун может лично подать заявление о желании быть опекуном в органы опеки и попечительства. При этом нужно обязательно иметь паспорт или другой документ, подтверждающий личность. Кроме заявления есть еще ряд   документов, которые необходимо  предоставить опекуну: Заявление; справка с места работы в ней должен быть указан размер дохода за последний год, это необходимо для того, чтобы быть уверенным, что опекун сможет обеспечивать не только себя, но и ребенка; выписка из книги (домовой); справка органов, где указано, что у опекуна нет судимостей, он чист перед законом и может стать полноправным опекуном или попечителем; медицинская справка о том, что опекун полностью здоров; если опекун состоит в браке, он должен иметь при себе документ, подтверждающий это. Необязательно оригинал, копии будет достаточно. Не менее необходимо и согласие каждого из членов семьи. Оно должно быть в письменном виде; также справка о том, что помещение вполне пригодно для проживания; автобиография будущего опекуна; документ, который подтвердит то, что опекун знает обо всех своих обязанностях[[22]](#footnote-23).

Мы обычно знаем о своих правах, но обязанности также необходимо знать. Это касается и опекунов, которые должны иметь представления о том, с чем им придется столкнуться в будущем. Опекуны обязаны, в первую очередь, проявлять заботу, внимание и уход по отношению к ребенку. Также оплачивать обеспечивать подопечных и лечить их в случае заболеваний. В том случае, если подопечный имеет проблемы с психикой, он может нести вред себе, опекуну и окружающим, тогда в обязанности опекуна входит – сообщить в соответствующие учреждения. Так будет лучше, его должны лечить. Хранить такое в секрете очень небезопасно. Если кто-то незаконно держит у себя подопечного, опекун имеет полное право забрать его и самостоятельно заниматься воспитанием.

Если говорить о правах,  в интересах ребенка, опекун может распоряжаться его имуществом.  Но они не имеют права дарить вещи несовершеннолетнего ребенка. Все деньги, которые может получать подопечный, он вправе тратить самостоятельно[[23]](#footnote-24). За опекунами наблюдают специальные органы. Они проверяют, как опекуны ведут себя с детьми и выполняют ли надлежащие им обязанности. Они приходят с проверкой, чтобы убедиться, что отдали подопечного в надежные руки.

Любые сделки, которые собираются быть заключенными, в первую очередь опекуны должны обсуждать с органами опекунства и попечительства. Опекун обязан проживать со своим подопечным, защищать интересы ребенка, обеспечивать всем, что ему необходимо для жизни и нормального развития. В основном, опекуны имеет те же обязанности и права на ребенка, как и родители. Если опекун меняет место жительства, соответственно и подопечный меняет, поэтому опекун обязан обратиться в органы и сообщить новый адрес.

Если родители есть и они не лишены прав, то ребенок имеет полное право держать с ними связь, также и с остальными членами семьи или родственниками ребенок имеет право общаться, если сам этого пожелает. Также опекун обязан дать подопечному образование.

Выплаты, которые поступают подопечному лицу – это его выплаты. Он сам в праве ими распоряжаться. Сюда можно отнести стипендию, льготы, которые начисляет государство. У опекунов или попечителей есть право на получение ежемесячного пособия. Но если эта опека, осуществляется над пожилыми людьми, тогда опекун не получает выплат и льгот, он делает это по собственному желанию, ничего не требуя взамен.

Еще есть такое понятие, как вознаграждение. Вознаграждение получает опекун или попечитель, если находит для ребенка приемную семью. Временное опекунство государство не оплачивает, если оно назначено родителями ребенка.

Отношения по опеке и попечительству имеют срочный характер. Начальным моментом возникновения опеки является акт органа опеки и попечительства о назначении оставшемуся без попечения родителей ребенку опекуна, и, как правило, продолжается до достижения несовершеннолетним 18 лет. На основании принятом органом опеки и попечительства акта о назначении опекуна в течение 10 дней заключается договор между органом опеки и попечительства и опекуном об осуществлении опеки над несовершеннолетним.

Правила заключения указанного договора утверждены в Федеральном законе «Об опеке и попечительстве». После передачи ребенка в семью деятельность органов опеки и попечительства по устройству прекращается, и начинается другой этап его деятельности: осуществление надзора за исполнением опекуном своих обязанностей.

В ситуации, когда недееспособному или не полностью дееспособному гражданину требуется немедленное назначение опекуна или попечителя, органы опеки и попечительства имеют право принять акт о временном назначении опекуна или попечителя (акт о предварительных опеке или попечительстве).

Оформление предварительной опеки (попечительства) возможно при отобрании ребенка у родителей или лиц, их заменяющих, на основании: статьи 77 Семейного кодекса РФ; нецелесообразности помещения ребенка в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Опекуном или попечителем в этих случаях может быть временно назначен только совершеннолетний дееспособный гражданин. Принятие акта о предварительной опеке или попечительстве допускается при условии предоставления указанным лицом документа, удостоверяющего личность, а также обследования органом опеки и попечительства условий его жизни[[24]](#footnote-25).

Временно назначенные опекун или попечитель обладают всеми правами и обязанностями опекуна или попечителя, за исключением права распоряжаться имуществом подопечного от его имени.

С другой стороны, Закон предусматривает сложную и ответственную процедуру проверки личности лица, претендующего стать опекуном или попечителем, соблюдение ряда условий и требований к личности опекуна и попечителя. Предварительные опека или попечительство прекращаются в том случае, если до истечения месяца со дня принятия акта о временном назначении опекуна или попечителя временно назначенный опекун или попечитель не будет назначен опекуном или попечителем в общем порядке.

При наличии исключительных обстоятельств указанный срок может быть увеличен до двух месяцев. В случае, если орган опеки и попечительства назначил в установленный срок в общем порядке опекуном или попечителем лицо, исполнявшее обязанности в силу предварительных опеки или попечительства, права и обязанности опекуна или попечителя считаются возникшими с момента принятия акта о временном назначении опекуна или попечителя.

В связи с этим органам опеки и попечительства, принимающим акт о временном назначении опекуна или попечителя, сложно разобраться в том, насколько назначаемое опекуном или попечителем лицо достойно выступать в таком качестве и может надлежащим образом и с соблюдением всех требований российского законодательства исполнять свои обязанности. Ведь опека устанавливается исключительно из интересов ребенка, и без предварительной проверки будущего опекуна, нам представляется, обойтись нельзя. Не случайно нормами семейного законодательства к опекунам предъявляются повышенные требования, в том числе существуют ограничения по состоянию здоровья и другие. Нельзя рисковать жизнью ребенка и здоровьем только ради того, чтобы его срочно устроить, например, в семью. Представляется, что в процессе реализации данной нормы она будет скорректирована на законодательном уровне.

Если исходить из общего правила о том, что обязанности по опеке и попечительству исполняются безвозмездно, то вынесение акта органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя представляется логичным. Другое дело, когда заключается договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях. Здесь государство как законный представитель ребенка, оставшегося без попечения родителей, посредством получения согласия или письменного заявления опекуна о принятии на себя обязанности ребенка в семью на воспитание, заключает с этим лицом публичный договор. В юридической литературе отмечается, что указанный договор выступает средством реализации воспитательной функции семейного права, что и объясняет его публично- правовые особенности. Указанное согласие или заявление следует рассматривать как первичный юридический факт, влекущий возникновение правоотношений между потенциальным опекуном и органом опеки и попечительства.

Производным юридическим фактом должен был стать договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях. Однако законодательная конструкция такова, что права и обязанности опекуна возникают не из самого возмездного договора, а из акта о назначении опекуна или попечителя, административного по своей правовой природе. Указанный административный акт выступает первичным юридическим фактом как для правоотношений между государством и опекуном, так и правоотношений между опекуном и опекаемым им ребенком. Такое положение тормозит развитие договорных отношений, направленных на передачу детей, утративших родительское попечение, на воспитание в семью.

Заключение возмездного договора об осуществлении опеки или попечительства является правом органа опеки и попечительства и поэтому зависит от его усмотрения[[25]](#footnote-26). Вместе с тем в научной литературе высказана точка зрения о том, что хотя Закон «Об опеке и попечительстве» и не содержит однозначного ответа о существовании обязанности органов заключать такой договор, однако она предполагается.

Даже беглый анализ норм ФЗ «Об опеке и попечительстве» показывает, что в качестве предмета договора Закон определяет исключительно охрану имущественных прав и интересов подопечного. Обязательным условием договора являются определение состава имущества подопечного, срок пользования таким имуществом, порядок и источники выплаты вознаграждения опекуну или попечителю. Представляется, что договор об осуществлении опеки или попечительства регулирует лишь вопросы управления и охраны имущества ребенка, которого у него, как показывает практика, зачастую просто нет, принимая во внимание его социально неблагополучных родителей.

Таким образом, проведенный анализ современного правового регулирования показателей норм об опеке показал нам ряд недостатков действующего законодательства. Опека в нашем законодательстве рассматривается как способ защиты прав осиротевших детей. В законодательных нормах вы и сами можете заметить, что лишь вскользь упоминается вопросы воспитания, в основном нормы закона направлены на защиту имущественных прав ребенка. Но как показывает статистика дети, которые в основном нуждаются в опеке и попечительстве происходят из малоимущих слоев населения. Связи с этим я считаю необходимо пересмотреть и доработать ряд норм и расширить круг обязанностей опекунов, которые будут связаны с проблемами воспитания и образования ребенка.

* 1. Прекращение опеки и попечительства. Эмансипация

Прекращение опеки над несовершеннолетним, утратившим родительское попечение, является последним этапом в системе действий, завершающих правоотношения по опеке. Если опека прекращается по причине того, что опекун не выполнял свои обязанности или не следил за ребенком, возможно, стал жертвой наркотиков или алкоголизма, тогда он обязан возместить ущерб за то имущество подопечного, которое он повредил.

Как показывает нам практика, не редко бывают случаи, когда ребенку не нравится его попечитель или опекун, ему кажется, что опекун не ведет себя как положено и не делает то, что обязан, а также нарушает права подопечного, тогда подопечный имеет полное право написать заявление и обратиться в органы. Это заявление рассматривают не больше 4 недель, а потом суд принимает решение[[26]](#footnote-27). С опекуна снимаются его обязанности только после решения суда.

Также опека прекращается в случае, если нашлись родители ребенка или его решили усыновить, тогда ребенка передают им и с опекуна снимаются все обязанности. Опекун становится попечителем сразу после того, как ребенку исполняется 14 лет.

В случаи, когда опекун признается недееспособным, тогда опека прекращается. Опекун может и сам отказаться быть опекуном. Но на это должны быть очень уважительные причины, к таким можно отнести серьезную болезнь или нежелание ребенка общаться с опекуном.

Когда ребенок достигает своего совершеннолетия, тогда обязанности с попечителя снимаются. Если несовершеннолетнее лицо решает вступить в брак, в этом случае попечительство также прекращается. После того, как подопечный становится полностью дееспособным, он не нуждается в попечителе, и продолжать держать связь или нет, они решает сам, по желанию, без органов опеки и попечительства и без суда.

Опека или попечительство над недееспособным гражданином прекращается: в случае смерти опекуна или попечителя, либо подопечного; в случае вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным. Решение суда принимается на основании заявления опекуна, членов семьи, психиатрического или психоневрологического учреждения, органа опеки которое подается на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы[[27]](#footnote-28).

Опекун может быть освобожден от исполнения своих обязанностей в случае: помещения подопечного в соответствующее лечебное учреждение или учреждение социальной защиты населения; по инициативе уполномоченного органа в случае возникновения противоречий (в том числе временных) между интересами подопечного и опекуна; опекун может быть освобожден от исполнения им своих обязанностей по его просьбе.

Отстранение опекуна от исполнения возложенных на него обязанностей допускается в случае: ненадлежащего исполнения возложенных на них обязанностей; нарушения прав и законных интересов подопечного, в том числе при осуществлении опеки в корыстных целях либо при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи; выявление уполномоченным органом фактов существенного нарушения опекуном установленных законодательством или договором правил охраны имущества подопечного и распоряжения его имуществом.

Обязанности опекуна или попечителя прекращаются с момента принятия распоряжения об освобождении опекуна или попечителя от исполнения возложенных на него обязанностей либо о его отстранении от исполнения возложенных на него обязанностей.

Лицо, выполнявшее обязанности опекуна или попечителя, не позднее 3 дней с момента, когда ему стало известно о прекращении опеки или попечительства, обязано представить в уполномоченный орган отчет об управлении имуществом подопечного.

Эмансипация

Полная дееспособность - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять любые допускаемые законом имущественные и личные неимущественные права, принимать на себя и исполнять любые обязанности, т.е. реализовать принадлежащую ему правоспособность в полном объеме. Согласно п. 1 ст. 21 ГК РФ такая дееспособность возникает по достижении 18-летнего возраста. Однако закон предусматривает два исключения из этого правила.

Во-первых, лицо, вступившее в порядке исключения в брак до достижения 18 лет, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ)[[28]](#footnote-29).

Согласно ст. 13 Семейного кодекса РФ при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту регистрации заключения брака вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет. Законами субъектов РФ могут быть определены порядок и условия, при наличии которых вступление в брак разрешено с учетом особых обстоятельств до достижения возраста 16 лет[[29]](#footnote-30).

В случае расторжения брака между супругами, если один из них вступил в брак до достижения совершеннолетия, полная дееспособность за ним сохраняется. Но если брак признан недействительным, то вопрос о сохранении полной дееспособности решается судом (п. 3 ст. 21 ГК РФ).

Во-вторых, несовершеннолетний, достигший 16 лет, согласно ст. 27 ГК РФ может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью и зарегистрирован в качестве предпринимателя. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным, именуемое эмансипацией (от лат. emancipatio), что означает освобождение от зависимости, производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - по решению суда.

Несовершеннолетний может быть объявлен полностью дееспособным лишь в случаях, когда это соответствует уровню его развития и отвечает его интересам.

Представляется, что в орган опеки и попечительства с таким требованием может обратиться сам несовершеннолетний или его законный представитель (родитель, усыновитель, попечитель).

Глава 32 ГПК РФ (ст. 287-289) устанавливает правила рассмотрения судов в порядке особого производства дел об объявлении несовершеннолетних полностью дееспособными. При этом правом обращения в суд обладает только сам несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет (ч. 1 ст. 287)[[30]](#footnote-31).

На мой взгляд, в целях защиты прав ребенка необходимо расширить круг лиц, имеющих право обратиться в суд с заявлением об эмансипации, включив в него помимо самого несовершеннолетнего одного из родителей или усыновителей, согласного на объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным, органы опеки и попечительства, прокурора.

Закон не предусматривает возможности последующего ограничения дееспособности эмансипированного лица. Однако при наличии достаточных оснований следовало бы предоставить суду такое право, если подросток злоупотребляет или явно неразумно распоряжается своим заработком, как это предусмотрено п. 4 ст. 26 ГК РФ.

Таким образом, несовершеннолетний может стать полностью дееспособным и, следовательно, во всем объеме пользоваться предусмотренными законом гражданскими правами и обязанностями только в указанных двух случаях.

Эмансипация возможна при наличии ряда юридических фактов, образующих фактический состав:

а) достижение лицом 16 лет;

б) выполнение им трудовой (предпринимательской) функции;

в) согласование вопроса об эмансипации с родителями или попечителем несовершеннолетнего;

г) подача заявления об эмансипации в компетентный орган;

д) принятие последним решения об эмансипации (п. 1 ст. 27)[[31]](#footnote-32).

Инициатором эмансипации может быть любое лицо, заявителем - сам несовершеннолетний (п. 1 ст. 287 ГПК), при этом родители (усыновители) или попечитель должны высказать свое отношения к эмансипации, что предрешает вопрос об органе, рассматривающем вопрос по существу. С момента вступления в силу решения об эмансипации несовершеннолетний приобретает полную дееспособность, однако он не может осуществлять те права и обязанности, для которых установлен возрастной ценз . Так, он не может быть усыновителем, так как от последнего требуется не полная дееспособность, а именно совершеннолетие. Эмансипация прекращает попечительство (п. 3 ст. 40 ГК).

С момента эмансипации несовершеннолетний отвечает по своим обязательствам самостоятельно без субсидиарной поддержки других лиц.

Ряд физических лиц — граждан иностранных государств, пребывающих на территории Российской Федерации, являются несовершеннолетними, а также ограниченно дееспособными или вовсе недееспособными по их личному закону. Так же несовершеннолетние иноземцы могут не отвечать требованиям момента возникновения полной дееспособности по закону страны пребывания (России), либо, напротив, являясь дееспособным по закону РФ, не обладая ею в соответствие с требованием личного закона страны гражданства. В то же время лица, обладающие полной дееспособностью, как по закону страны своего гражданства, так и по закону РФ могут быть ограничены в дееспособности или, даже, быть признанными недееспособными. Дуализм правового положения, касающегося определения уровня и вида не граждан России, требует некоторых пояснений и разрешения ряда вопросов.

К сожалению, явление эмансипации несовершеннолетних иностранных граждан, пребывающих на территории России, практически не исследуется средствами науки гражданского права. Существующая правовая практика, в этих вопросах, так же не значительна. Это касается всего круга возникающих проблем. Не много внимания разрешению этих проблем уделяет и договорная деятельность нашей страны в области международного частного права. Есть точка зрения, что причины, правила и итоги эмансипации несовершеннолетних не граждан РФ, находящихся на ее территории, должны формироваться в соответствие с личным законом такого физического лица. При этом подчеркивается, что эмансипация, осуществленная в стране гражданства и по судебной процедуре соответствующего государства достаточна. И такого рода последствия должны признаваться российскими судами и не требует отдельного судебного исследования. Вид дееспособности несовершеннолетнего и его эмансипация тесно связаны между собой, поскольку освобожденный от родительского, усыновительского или попечительского надзора подросток приобретает всю совокупную возможность самостоятельного правоосуществления в соответствие со своим интересом. Дееспособность иностранца устанавливается его личным законом[[32]](#footnote-33). Это позволяет утверждать, что за известным исключением правила заключения сделки для не гражданина, пребывающего на территории России, в вопросах своего правового поведения он руководствуется личным законом[[33]](#footnote-34). Однако это правило не является универсальным и применимо только к тем иностранцам, которые кратковременно или незаконно пребывают на территории нашей страны, а место его нахождения не является местом его пребывания[[34]](#footnote-35). Понятно, что при таком состоянии эмансипация несовершеннолетнего лица в принципе не возможна по российскому законодательству.

Таким образом, несовершеннолетний иностранец, прибывавший на территорию России для проживания, должен быть эмансипирован в соответствие с требованиями российского законодательства даже при условии, что ранее он был эмансипирован по процедуре страны его гражданства. Естественно, что из этого правила могут быть исключения, которые связаны с деятельностью нашей государства в области договорного международного частного права. Это правило разрешает массу вопросов надлежащего правового поведения эмансипированного иностранца, в том числе и при совершении сделок.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Таким образом, подводя итоги исследования, хотелось бы отметить, что институт опеки попечительство является одним из старейших институтов гражданского и семейного права. Своими корнями данный институт уходит в глубину истории и берет соё начало в системе римского права. Современные нормы не только российского права, но и международного права были разработаны на основе сводов тех далеких времен.

Как показал комплексный анализ юридической практики, самой распространенной формой устройства граждан является именно опека и попечительство. Данная форма все больше урегулировается законом. В идеале эту форму хотят приблизить к тем устоям, которые смогут приблизить нуждающихся в опеке граждан у проживанию в семье. В то же время, не теряя их из виду и обеспечивая им гарантию соблюдения их прав, а также интересов. Для этого и были созданы органы опеки и попечительства, которые должны заниматься непосредственным контролям избегая волокиты и бюрократии. Из существующей практики мы видим, что это им не всегда удаётся.

В нашей стране на федеральном уровне предусмотрены такие формы устройства как – приемная семья, патронатная семья или патронатное воспитание. При невозможности устройства в полноценную семью детей передают в организации, в которых созданы се условия для проживания и находятся на обеспечение государства.

Также в ходе исследования мы увидели что законом закреплен приоритет передачи детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью. Стремление государства к устройству детей различными способами в семью, а не в специализированные учреждения, обусловлено неоценимыми преимуществами семейного воспитания, где детям дается возможность лицезреть модель семьи, перенимать опыт взрослых в умении общаться, чувствовать себя нужными и окруженными необходимой родительской заботой. Установленные Семейным кодексом такие формы устройства как приемная семья или патронатное воспитание предусмотрены для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Однако законами субъектов нормы могут быть дополнены.

В ходе исследования был проведен сравнительный анализ существующего законодательства по данному вопросу. Те задачи, которые были поставлены перед исследованием, как я полагаю, достигнуты и они отразились в тексте моего научного исследования.

В заключение данного исследования хочу, особа отметить, что положения Федерального закона «Об опеке и попечительстве» порождают противоречия между семейным и гражданским законодательством по существу регулируемых отношений по опеке над несовершеннолетними. Хотя ст. 4 Семейного кодекса РФ посвященная применению к семейным отношениям гражданского законодательства и сохраняющая свою правовую силу, гласит, что к отношениям, касающимся способов устройства детей, лишившихся родительского попечения, не урегулированным семейным законодательством. Как мы можем видеть это применяется гражданское законодательство только постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. И я полагаю целесообразно разделить Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» на две самостоятельные части: одна из них, касающаяся сугубо гражданско-правовых отношений, а другая, имеющая прямое отношение к семейному воспитанию детей в форме опеки над ними, станет составляющей частью Семейного кодекса РФ.

1. Алиева З.А. Проблемы законодательной защиты прав ребенка в современной России // З.А.Алиева, Юридический вестник ДГУ. – 2013. – № 1. – С. 55-60.
2. Алиева З.А. Проблемы законодательной защиты прав ребенка в современной России // З.А.Алиева, Юридический вестник ДГУ. – 2013. – № 1. – С. 55-60.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ**

**Нормативные правовые акты**

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст.4398.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. В 4 ч. Ч. 1 [Электронный ресурс]: федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ ред. от 01.10.2015 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. В 4 ч. Ч. 2 [Электронный ресурс]: федер. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ ред. от 29.06.2015. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
5. Федеральный закон "Об опеке и попечительстве" от 24.04.2008 N 48-ФЗ (последняя редакция)/Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
6. Ежеквартальный бюллетень органов опеки и попечительства. Выпуск 2, 2014. – М.: АНО «Центр развития социальных проектов», ООО «Вариант», 2014. – 80 стр.

**Специальная литература**

1. Алиева З.А. Проблемы законодательной защиты прав ребенка в современной России // З.А.Алиева, Юридический вестник ДГУ. – 2013. – № 1. – С. 55-60.
2. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник / М.В. Антокольская, М.: Юристъ, 2014. – 562 с.
3. Аргунова Ю.Н. Опека над недееспособными: законодательные новеллы // Ю.Н. Аргунова, Независимый психиатрический журнал, – 2008. – №2. – С.14– 16.
4. Бахрах Д.Н. Административное право России /Д.Н. Бахрах М.: Инфра-М Норма, 2000. – 640 с.
5. Гражданское право: т. 1. 2-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е.А. Суханов, М.: Волтерс Клувер, 2009. –734 с.
6. Загоровский А. И. Курс семейного права / А.И.Загоровский, М.: Зерцало-М, 2013. - 464 с.
7. Кирилловых А.А. Опека и попечительство под охраной закона. // А.А. Кирилловых, Законодательство и экономика.- 2008.- № 9.
8. Магдесян Г.А. Теоретические аспекты гражданско-правового регулирования опеки и попечительства в Российской Федерации/ Г.А.Магдесян Автореферат дисс…к.ю.н. – М., 2009. – 29 с.
9. Макарцева М.В., Тверитинова О.Г. Несовершеннолетний как субъект права / М. В. Макарцева, О. Г. Тверитинова М.: Курсив, 2011, – 142 с.
10. Михеева Л.Ю., Кузнецова И.М. Сущность опеки (попечительства) как формы устройства физических лиц [Электронный ресурс]// http://deti.r68.nalog.ru/document. (Дата обращения 20.10.2017).
11. Миролюбова О., Тарусина Н., Исаева Е. Ребенок как субъект права: актуальные цивилистические аспекты / О.Миролюбова, Н.Тарусина, Е.Исаева, Ярославль: «БИБКОМ», 2013, – 29 с.
12. Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. 4-е изд., перераб / Л.М. Пчелинцева, М.: Норма, 2014. – 510 с
13. Сахибуллин Р.Н. Иностранное гражданское право: Учебное пособие для студентов юридического факультета / Сахибуллин Р.Н. – Казань: Изд-во «Юниверсум», 2010. – 68 с.
14. Семейное право: учебник для студентов вузов / под ред. П.В. Алексия, И.В. Петрова.- 3-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2008.- 319 с.
15. Татаринцева Е.А. Договор об осуществлении опеки (попечительства) как основание возникновения правоотношений по воспитанию ребенка в семье // Семейное и жилищное право. – 2015. – № 3. – С. 21-25.
16. Томилов А.Ю. Проблемы отраслевой идентификации права недееспособных и ограниченно дееспособных лиц. // Вестник Челябинского университета. Сер. Право. Вып. 2.- Челябинск: Изд. ЧелГУ, 2013.С. 43.

**Интернет ресурсы**

1. Законы и кодексы Российской Федерации - Режим доступа: http://www.gk-rf.ru/ (Дата обращения 20.10.2017)
2. КонсультантПлюс правовая поддержка – Режим доступа - <http://www.consultant.ru/>(Дата обращения 20.10.2017)
3. Портал Усыновления в России - http: Режим доступа – //[www.usynovite.ru/](http://www.usynovite.ru/) (Дата обращения 21.10.2017)
4. Юридическая инспекция онлайн Режим доступа - http://www.jurinspection.ru/gz/(Дата обращения 21.10.2017)
5. Юридическая инспекция онлайн Режим доступа - http://www.jurinspection.ru/gz/(Дата обращения 21.10.2017)

Гражданское право: т. 1. 2-е изд. доп. / отв. ред. Е.А. Суханов, М.:

1. См.: Михеева Л.Ю., Кузнецова И.М. Сущность опеки (попечительства) как формы устройства физических лиц //http://deti.r68.nalog.ru/document. (Дата обращения 20.10.2017) [↑](#footnote-ref-2)
2. См.: Михеева Л.Ю. Опека и попечительство: Теория и практика. С. 99. [↑](#footnote-ref-3)
3. Там же С.447-448. [↑](#footnote-ref-4)
4. См. Томилов А.Ю. Проблемы отраслевой идентификации права недееспособных и ограниченно дееспособных лиц. // Вестник Челябинского университета. Сер. Право. Вып. 2.- Челябинск: Изд. ЧелГУ, 2013.С. 43. [↑](#footnote-ref-5)
5. См. Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации.- 4-е изд, перераб.- М.: Норма, 2007. С.493. [↑](#footnote-ref-6)
6. Собрание законодательства РФ.- 1996.- N 1.- Ст.16 [↑](#footnote-ref-7)
7. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 06.08.2017) ГК РФ Статья 31. Опека и попечительство/ Дата обращения 20.10.2017. - http://www.consultant.ru/document/ [↑](#footnote-ref-8)
8. Федеральный закон "Об опеке и попечительстве" от 24.04.2008 N 48-ФЗ (последняя редакция), Дата обращения 20.10.2017 - http://www.consultant.ru/ [↑](#footnote-ref-9)
9. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ), Дата обращения 20.10.2017 - http://www.consultant.ru/ [↑](#footnote-ref-10)
10. Кирилловых А.А. Опека и попечительство под охраной закона. // Законодательство и экономика. 2013.№ 9. // СПС «Кодекс». Версия 5.2.0.20. ЗАО «Информационная компания «Кодекс», 2000-2016. [↑](#footnote-ref-11)
11. http://www.usynovite.ru/ [↑](#footnote-ref-12)
12. Александров И.Ф. Проблемы правового регулирования устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей, в современных условиях. // Юрист.2014.№3.С.16. [↑](#footnote-ref-13)
13. Крупейников К.В. История развития института опеки и попечительства в отечественном гражданском праве // Вестник Московского государственного областного гуманитарного института. Серия: История, философия, политология, право. 2012. № 2. С. 79. [↑](#footnote-ref-14)
14. Ершов В.А. Опека и попечительство: юридический статус и защита прав и законных интересов детей, лишенных родительской опеки, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2008. С. 45. [↑](#footnote-ref-15)
15. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 06.08.2017) ГК РФ Статья 41. Патронаж над совершеннолетними дееспособными гражданами, Дата обращения 20.10.2017 - http://www.consultant.ru/ [↑](#footnote-ref-16)
16. http://www.ozhegov.org/ [↑](#footnote-ref-17)
17. Михеева Л.Ю., Мананкова Р.П. Опека и попечительство: теория и практика, М.; Волтерс Клувер, 2004. С. 78. [↑](#footnote-ref-18)
18. Михеева Л.Ю., Мананкова Р.П. Опека и попечительство: теория и практика, М.; Волтерс Клувер, 2004. С. 78. [↑](#footnote-ref-19)
19. Ежеквартальный бюллетень органов опеки и попечительства. Выпуск 2, М.: АНО «Центр развития социальных проектов», ООО «Вариант», 2014. С.15. [↑](#footnote-ref-20)
20. Миролюбова О., Тарусина Н., Исаева Е. Ребенок как субъект права: актуальные цивилистические аспекты. Ярославль: «БИБКОМ», 2013. С.15. [↑](#footnote-ref-21)
21. Там же. С.16 [↑](#footnote-ref-22)
22. Загоровский А. И.Курс семейного права М.: Зерцало-М, 2013, С. 59. [↑](#footnote-ref-23)
23. Кирилловых А.А. Опека и попечительство под охраной закона. Законодательство и экономика.- 2008.- № 9. [↑](#footnote-ref-24)
24. Курбацкий И.Н Становление и развитие института приемной семьи в России. Автореферат дисс…к.п.н., Калуга, 201 2.- 30 с. [↑](#footnote-ref-25)
25. Татаринцева Е.А. Договор об осуществлении опеки (попечительства) как основание возникновения правоотношений по воспитанию ребенка в семье, Семейное и жилищное право. – 2015. – № 3. – С. 21-25. [↑](#footnote-ref-26)
26. Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. 4-е изд., перераб. М.: Норма, 2014. С. 98. [↑](#footnote-ref-27)
27. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М.: Юристъ, 2014. С.98 [↑](#footnote-ref-28)
28. Ювенальная юриспруденция, Т. 3. под ред. Морозов Н, Морозова А. М.:Прометей, 2017. С. 296 [↑](#footnote-ref-29)
29. Там же. С. 300. [↑](#footnote-ref-30)
30. Макарцева М.В., Тверитинова О.Г., Несовершеннолетний как субъект права М.: Курсив, 2011. С. 65. [↑](#footnote-ref-31)
31. Макарцева М.В., Тверитинова О.Г., Несовершеннолетний как субъект права М.: Курсив, 2011. С. 65. [↑](#footnote-ref-32)
32. Сахибуллин Р.Н. Иностранное гражданское право: Учебное пособие для студентов юридического факультета , Казань: Изд-во «Юниверсум», 2010. С.33. [↑](#footnote-ref-33)
33. Там же. 68 с. [↑](#footnote-ref-34)
34. Там же. [↑](#footnote-ref-35)