Раздельное проживание родителей: семейно–правовые основы

Нинциева Тамила Магомедовна
к.ю.н, декан юридического факультета
ФГБОУ ВО "Чеченский государственный университет"
E-mail: bela_007@bk.ru

Сегодня в современном обществе существует значительное число семей, состоящих из одного родителя и ребенка, в то время как второй родитель живет отдельно. И этому способствуют разные обстоятельства и причины. Анализ данных обстоятельств представляет интерес.

Обстоятельство первое: в силу сложившихся обстоятельств родители ребенка никогда вместе не проживали. Например, женщина родила ребенка вне брака. В этом случае отец ребенка, не состоящий в браке с его матерью, приобретет все права и обязанности родителя только после того, как совместно с матерью ребенка подаст заявление в загс об установлении отцовства, на основании которого будет произведена регистрация рождения ребенка в соответствии с п. 3 статьи 48 Семейного кодекса РФ или после установления отцовства в судебном порядке.

Обстоятельство второе: после расторжения брака между родителями, ребенок остался проживать с тем родителем, который обычно выполнял функции воспитателя. Это наиболее распространенный вариант, хотя нередко решение вопроса о том, с кем из родителей после развода будет жить ребенок, и как отдельно проживающий родитель будет участвовать в его воспитании, откладывается родителями до какого—то определенного момента.

А в тех случаях, когда к моменту развода у супругов имеется спор о ребенке, в деле о расторжении брака, можно, заявить требование об определении места жительства ребенка. В то же время супруги вправе сначала расторгнуть брак, а уже потом обратиться в суд с иском об определении места жительства ребенка или с иным иском в связи со спором о ребенке. Указание в исковом заявлении о расторжении брака на отсутствие у супругов спора о месте жительства несовершеннолетнего ребенка, нередко связано с тем, что споры о детях не подсудны мировым судьям, рассматривающим бракоразводные дела, и потому является формальным.

В случае, когда по умолчанию или по устной договоренности между родителями, ребенок остался с одним из них, не исключена возможность того, что родитель, проживающий отдельно от ребенка, впоследствии обратится в суд с требованием об изменении места жительства ребенка или об установлении порядка осуществления родительских прав.

Обстоятельство третье: родители заключили письменное соглашение в простой письменной форме или нотариально удостоверенное, в котором определили место жительства ребенка и порядок осуществления родительских прав каждым родителем (ст. 65 СК РФ).

Как правило, родители, которые заключают нотариальное соглашение о месте жительства ребенка, оформляют уже сложившиеся отношения, и намерены решить вопрос без последующего обращения в суд. Помимо определения места жительства ребенка такие соглашения могут включать и условия, связанные с участием в воспитании родителя, проживающего отдельно. Заключение соглашения позволит не только предотвратить, но и цивилизованно разрешить споры, связанные с осуществлением родительских прав, исходя из интересов ребенка и каждого из родителей.

Действующее семейное законодательство РФ не содержит перечня обязательных условий

такого соглашения: в нем могут быть зафиксированы любые важные для сторон нюансы — место общения с ребенком, частота общения, продолжительность и т.д. В любом случае такое соглашение должно быть, первое, свободно от положений, противоречащих интересам ребенка, второе, заключено в простой письменной форме.

Относительно правовой природы соглашения между родителями, то, по мнению Г.В. Богдановой: такого рода соглашения не являются договорами, поскольку они не направлены на установление, изменение гражданских прав и обязанностей и имеют единственную цель — определить порядок исполнения родителем обязанности по отношению к ребенку.[1]

Обстоятельство четвертое: место жительства ребенка с одним из родителей определено в судебном порядке. Определение места жительства ребенка в суде является, с правовой точки зрения, одним из значимых этапов в споре о порядке осуществления родительских прав.

Необходимо подчеркнуть, что осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, возможно и без определения места жительства последнего, но при условии, что вопрос о том, с кем будет проживать ребенок, родители смогли урегулировать во внесудебном порядке.

Возникает вопрос, является ли фактическое раздельное проживание ребенка с одним из родителей — основанием для признания этого родителя, проживающим отдельно от ребенка.

Так, статья 66 Семейного кодекса РФ содержит перечень прав отдельно проживающего родителя, однако, не определяет четких критериев признания родителя отдельно проживающим. С учетом этого, Н.Н. Тарусина, считает, что при фактическом раздельном проживании, как правило, реализуются все родительские правомочия, кроме охранительного правомочия по защите родительских прав, и что как социально ценное явление — фактическое раздельное проживание нуждается в определенном правовом регулировании, как в целом, так и по видам.[2]

В зависимости от отношения к родительским правам, родителей, проживающих отдельно от детей, можно подразделить на три группы.

К первой группе следует отнести отдельно проживающих родителей, которые осуществляют свои родительские права в том объеме, который существовал у них до определения места жительства ребенка. Ко второй группе относятся те отдельно проживающие родители, которые осуществляют свои родительские права строго в соответствии с решением суда или условиями соглашения. К третьей группе относятся отдельно проживающие родители, для которых осуществление родительских прав никогда не было предметом основной заботы. Родитель фактически сам устраняется от участия в жизни ребенка, не стремится к осуществлению родительских прав, и не исполняет своих обязанностей. Его позиция абсолютно пассивна и обусловлена тем, что он не был инициатором определения места жительства ребенка.

Учитывая все вышеизложенное можно прийти к выводу — одной из основных проблем при исследовании вопроса о родительских правах при раздельном проживании родителей, является проблема, связанная с определением объема родительских прав при раздельном проживании.

Литература:

1. Богданова Г.В. Права и обязанности родителей и детей: Правовая проблема; Судебная практика. — М.: Книга сервис, 2009. — С. 58.
2. Тарусина Н.Н. Проблемы оптимизации взаимодействия семейного и гражданско—процессуального права и законодательства. — М.: Лиджист, 2011. — С. 104.