

image not found or type unknown



Органы опеки и попечительства — частые участники судебных заседаний по гражданским делам, если в иске так или иначе затрагиваются права ребенка, в том числе и оставшихся без попечения родителей. Однако, привлечение органа опеки к участию в деле вызывает многие вопросы в правоприменительной практике, на которые я хочу попытаться затронуть в своем эссе.

Итак мы конечно же знаем , что главной ролью Органов Опеки и Попечительства (ООиП) считается обеспечение защиты прав своих подопечных. Одна из форм защиты семейных прав осуществляется этими государственными органами. В различных спорах, которые связаны с воспитанием малышей, независимо от того, кем был предъявлен иск в защиту чада, к участию обязательно привлекается эта госструктура.

К конфликтным ситуациям можно отнести следующие:

спор, касающийся дальнейшего места проживания несовершеннолетнего в случае, если его родители приняли решение разорвать официальные отношения;

случай, когда родительские права осуществляются родителем, который живет вдали от собственного отпрыска;

спор, который касается устранения препятствий к общению с малышом, которому еще нет восемнадцати лет;

ситуации, когда необходимо вернуть ребенка в семью, который удерживается не на законных основаниях.

Действующее семейное законодательство РФ предусматривает участие органа опеки и попечительства в рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, в том числе, при определении порядка общения с ребенком, как в качестве стороны по делу (истца), так и в качестве государственного органа, компетентного дать заключение по существу спора.

Между тем, в определении процессуального статуса органов опеки и попечительства, возникают определенные затруднения.

Так, судебная практика показывает, что некоторыми судами орган опеки и попечительства привлекается к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Такая практика противоречит нормам статьи 47 ГПК РФ, согласно которой орган опеки и попечительства является государственным органом, компетентным дать заключение по существу спора.

В указанном случае в силу положений ст. 47 ГПК РФ органы опеки и попечительства относятся не к третьим лицам, а к лицам, участвующим в деле в качестве государственного органа, компетентного дать заключение по существу спора.

Основанием их участия по делам по спорам о детях является интерес государства в правильном разрешении дел, имеющих важную социальную направленность, защита интересов несовершеннолетних, не имеющих в большинстве случаев возможности самостоятельно участвовать в процессе и защищать свои интересы.

При этом, процессуальные права и обязанности органа опеки и попечительства, привлекаемого для дачи заключения по спору (ст. 47 ГПК РФ), и третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований (ст. 43 ГПК РФ), являются различными.

Если истец и ответчик проживают в разных районах, городах, то к участию в деле об определении порядка общения с ребенком нужно привлекать органы опеки и попечительства как по месту жительства истца, так и по месту жительства ответчика.

В итоге, в деле в таком случае должно быть два заключения органов опеки и попечительства, оценку которым должен дать суд в своем решении.

Согласно пункту 1 статьи 78 Семейного кодекса РФ

При рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства.

Участвуя в рассмотрении судом спора, связанного с воспитанием детей, орган опеки и попечительства обязан согласно пункту 2 статьи 78 Семейного кодекса РФ провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем

## заключение по существу спора

Обратите внимание: высказанное представителем органа опеки в судебном заседании мнение по разрешению спора не может быть расценено как заключение, ввиду несоответствия его требованиям ч. 2 ст. 78 Семейного кодекса России, поскольку заключение органа опеки и попечительства, исходя из пункта №1 34-й статьи Гражданского Кодекса РФ и пункта №2 121-ой статьи Семейного кодекса России, должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченным на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей.

Таким образом, заключение органа опеки и попечительства является письменным документом. Его содержание должно отражать в полном объеме не только жилищно-бытовые условия истца и ответчика, но и их личное отношение к ребенку, привязанность ребенка к каждому из родителей.

При этом, в заключении должен быть указан вывод по разрешению спора об определении порядка общения с ребенком, к которому пришел орган опеки в результате проведенного обследования. Мнение органа опеки и попечительства по существу спора в заключении должно быть изложено чётко и конкретно, не оставляя разрешение вопроса на усмотрение суда.

Такое заключение может содержать, например, рекомендацию не допускать общения ребенка с родителем, употребляющим наркотики или страдающим алкоголизмом, или указание на невозможность ночевки ребенка в квартире второго родителя из-за плохих жилищных условий.

Это всё в идеале. На практике же картина совсем иная.

Часто заключения органа опеки и попечительства оформляются формально, не содержат данных, характеризующих отношения в семье между родителями, между родителями и ребенком, личностные качества родителей, данные о привязанности ребенка к каждому из родителей.

В некоторых заключениях по делам об определении порядка общения с ребенком, которые мне попадались для исследования, отсутствует мнение органа опеки и попечительства о целесообразности либо нецелесообразности опроса ребенка в судебном заседании, о том, может ли опрос в суде причинить ребенку психологическую травму и т.п.

Кстати, хочу заметить , что заключение органа опеки и попечительства не является для суда обязательным и не имеет какого-либо преимущества перед другими доказательствами, полученными в соответствии с ГПК РФ.

Суд вправе не следовать выводам, указанным в заключении органа опеки и попечительства.

Бывает так, что орган опеки и попечительства при рассмотрении дела даёт суду заключение, которое совсем не в вашу пользу.

Надеяться на то, что суд не станет принимать заключение органа опеки и попечительства во внимание будет как-то совсем уж наивно.

Итак, опека - вид правовой помощи, устанавливаемый в целях защиты интересов малолетних и граждан, признанных в судебном порядке недееспособными вследствие психического расстройства, при котором назначенный опекун (физическое лицо) является законным представителем подопечного и может совершать от его имени все юридически значимые действия.