

Copyright © 2014 by Academic Publishing House *Researcher*



Published in the Russian Federation  
Zhurnal grazhdanskogo i ugovolnogo prava  
Has been issued since 1871.  
ISSN 2409-4528  
Vol. 1, No. 1, pp. 29-34, 2014

DOI: 10.13187/issn. 2409-4528

<http://ejournal22.com>



UDC 347.64

## **Guardianship and Trusteeship as a Theoretical Category and Juridical Phenomena of Social Reality**

Galina A. Magdesyan

Sochi State University, Russian Federation  
PhD, Associate Professor  
E-mail: Galina01.75@yandex.ru

### **Abstract**

The article deals with guardianship and trusteeship as theoretical and juridical phenomena of social reality. The guardianship and trusteeship institutions have been researched as a system of legal relations, people of civil society, who are in need of peculiar social and legislative protection. Thus, this gives grounds to state that the term 'guardianship or trusteeship' cannot be referred to any aforesaid concepts due to its multiple meaning.

**Keywords:** guardianship and trusteeship; social reality; childcare, orphans and children left without parental care; forms of placement.

### **Введение**

Субъектами правоотношений по опеке и попечительству выступают, прежде всего, несовершеннолетние дети – сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей и нетрудоспособные граждане. Специалист по вопросам опеки и попечительства является посредником между государством, призванным обеспечить защиту прав своих граждан. Необходимость такого посредничества продиктована тем, что государство не всегда выступает инстанцией, которая гарантирует права и свободы, обеспечивает достойные способы их реализации. Этому способствуют разные причины. Органы опеки и попечительства, как посредник между гражданином и государством, на основе знаний норм семейного законодательства и их практической реализации, адаптирует интересы несовершеннолетних детей – сирот, детей, оставшиеся без попечения родителей и нетрудоспособных граждан к интересам государства. Опека и попечительство является одновременно формой устройства данной категории граждан, социальной практикой и комплексом научно-теоретических знаний.

### **Материалы и методы**

Гражданский Кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ) [1], а также Федеральный закон РФ «Об опеке и попечительстве», принятый 24 апреля 2008 г. и вступивший в силу с 1 сентября 2008 г. [2] (ст. 2) определяет опеку как форму устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия.

Попечительство согласно Федеральному закону – форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Из приведенных легальных определений видно, что законодатель называет опеку и попечительство «формой устройства», относя как бы на второй план истинную суть возникающих отношений. Дело в том, что термин «опека» можно рассматривать в различных аспектах и значениях. В некоторых случаях этот термин употребляется в таком широком значении, что практически поглощает понятие «попечительство», которое как бы превращается в разновидность опеки. Так, определяя опеку как вид социальной заботы и как форму устройства несовершеннолетних и иных не полностью дееспособных граждан, Л.Ю. Михеева употребляет только термин «опека», явно имея в виду при этом также попечительство [3]. Названный автор также рассматривает опеку как своеобразное длящееся правовое состояние («состоять под опекой», «находиться под опекой»), имея в виду при этом не только собственно опеку, но также и попечительство [4].

Термин «опека» нередко употребляется и для характеристики деятельности органов опеки и попечительства по установлению опеки и попечительства, по назначению опекунов и попечителей, по заключению договора о возмездном осуществлении опеки и попечительства, по контролю и надзору за деятельностью опекунов и попечителей, а также решение вопросов об освобождении или об отстранении опекунов и попечителей от исполнения обязанностей. С позиций гражданского права опеку и попечительство следует понимать как представительство при опеке и содействие в осуществлении субъективного права при попечительстве. Указанные институты имеют многовековую историю и традиционно воспринимались юридической наукой как часть гражданского права, даже тогда, когда нормы об опеке и попечительстве были помещены в семейное законодательство.

В работе использован историко-правовой метод, который предполагает изучение развития института опеки и попечительства.

### **Обсуждение**

На протяжении ряда лет проблемы правового регулирования опеки и попечительства активно разрабатывались Н.М. Ершовой [5-6]. Крупный вклад в разработку теории правового регулирования отношений по опеке и попечительства внесла также А.И. Пергамент [7]. Бесспорна значимость работ по данному кругу проблем, написанных А.М. Нечаевой [8-9]. Значительным достижением в развитии науки гражданского права по проблемам правового регулирования опеки и попечительства стали работы Л.Ю. Михеевой, автора законопроекта ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве» [10]. Можно отметить также работу А.М. Рабец, написанную уже после принятия ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве» [11].

В течение многих веков юридические способы, применяемые в целях обеспечения защиты прав и интересов граждан, которые на имеют возможности быть участниками в гражданском обороте, самостоятельно осуществлять свои права, сложились и используются. Это касается в первую очередь опеки и попечительства. Данные модели могут быть отнесены как к гражданско-правовым или к семейно-правовым институтам, так и к административным, ведь отношения опеки и попечительства регулируются, в большей мере нормами публичного права.

Итак, термины «опека» и «попечительство», объединяемые часто в общее понятие «опека», означают, устройство граждан, нуждающихся в особой правовой защите ввиду их неполной гражданской дееспособности. В этом смысле опека и попечительство выступают способами восполнения недостающей дееспособности граждан. Именно в таком качестве институт опеки и попечительства и получил свое развитие как теоретической категории, так и правового явления социальной действительности.

Иными словами, основной целью института опеки и попечительства всегда была защита прав и законных интересов лиц, не обладающих полной гражданской дееспособностью. Поэтому «объектами» опеки и попечительства были не только несовершеннолетние, недееспособные и ограниченно дееспособные граждане, как это имеет место в настоящее время в Российской Федерации, но также женщины, лица с физическими недостатками, расточители. При этом речь шла исключительно о правовой защите указанных лиц.

О социальной защите как о цели данного института можно было говорить, разумеется, с известной долей условности, лишь с позиций общей теории права, т.е. в том смысле, что правовые нормы являются разновидностью социальных норм, а правовая защита соответственно представляет собой часть общего понятия социальной защиты, если понимать ее в самом широком значении [12].

Однако в настоящее время, как указывает названный автор, чисто социальная составляющая института опеки и попечительства, условно абстрагированная от его правовой компоненты, приобрела самостоятельную значимость, что дает основания для определения опеки и попечительства как вида социальной заботы [13]. Если определять опеку и попечительство как форму устройства граждан, то под устройством следует понимать создание социального и правового благополучия, охрану прав и интересов граждан от их нарушений со стороны третьих лиц. Именно такое понимание института опеки и попечительства нашло прямое отражение в действующем законодательстве. Доказательством этого утверждения являются нормы, содержащиеся в ст. 4 ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве», в которой сформулированы следующие задачи правового регулирования опеки и попечительства: обеспечение своевременного выявления лиц, нуждающихся в установлении опеки и попечительства, и их устройство; защита прав и законных интересов подопечных; обеспечение достойного уровня жизни подопечных; обеспечение исполнения опекунами, попечителями и органами опеки и попечительства возложенных на них полномочий; обеспечение государственной поддержки физических и юридических лиц, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов подопечных, и стимулирование такой деятельности.

Наиболее распространенными формами социального попечительства над инвалидами и пожилыми людьми, неспособными в полной мере осуществлять свои права и выполнять обязанности по состоянию здоровья являются: патронаж и функционирование системы домов-интернатов. Патронаж как форма устройства вне стационара может быть установлен по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права, исполнять обязанности. В случае установления попечительства в форме патронажа, попечитель (помощник) на основании договора, поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным, распоряжается имуществом последнего. Лишь с согласия подопечного попечителем осуществляются также бытовые и иные сделки, направленные на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного. По требованию совершеннолетнего дееспособного гражданина, находящегося под патронажем, патронаж над ним прекращается.

Сравнительно новой формой попечительства над престарелыми и инвалидами стали специализированные жилые дома для одиноких пожилых граждан и супружеских пар с комплексом служб социально-бытового назначения.

В целях оказания содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей на воспитание в семьи граждан РФ и создания условий для реализации прав граждан, желающих принять на воспитание таких детей в свои семьи, был принят Федеральный Закон 16.04.2001 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» [14].

Государство взяло на себя обязательство по содержанию детей, оставшихся без попечения родителей, выделяет немалые денежные ресурсы на их обеспечение. Тем не менее, острой остается проблема адаптации детей, как вне семьи, так и в новых семьях.

Защита прав детей – сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, возложена на органы опеки попечительства, которыми являются специально уполномоченные органы

государственной власти субъекта РФ, на которые возложены функции по опеке и попечительству. Их деятельность регламентирована рядом законов, среди которых: Конвенция ООН о правах ребенка, Конституция, Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, и другие законы субъектов Российской Федерации. В рамках Указа Президента РФ от 01.06.2012 № 761 «О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012–2017 годы» [15] определены основные направления и задачи государственной политики в интересах детей на период до 2017 года.

В современной России одной из актуальных проблем в осуществлении социальной опеки и попечительства, развитии института приемной семьи и иных способов защиты, прав и интересов детей, лишенных попечительства, а также недееспособных граждан, является неспособность государства в должной мере выполнять свои обязательства по материальному обеспечению системы социальной опеки и попечительства. Однако, остается надежда, что в скором будущем в социально-экономическом развитии российского общества произойдут перемены, позволяющие успешно развиваться не только социальной опеке и попечительству, но и в целом системе социальной защиты.

### **Заключение**

Анализ целостного правоотношения по опеке и попечительству, сложного по структуре и многоаспектного по содержанию подтверждает, что в нем в неразрывном единстве существует целый ряд более простых правоотношений: публично-правовых с акцентом в сторону частного права и частноправовых с элементами публичности гражданско-правовых, семейно-правовых и административно-правовых, хотя последние проявляют себя в наименьшей степени, а ведущую роль играют гражданско-правовые отношения; личных неимущественных и имущественных, вещно-правовых и обязательственно-правовых, абсолютных и относительных, регулятивных и охранительных.

Итак, правовое регулирование опеки и попечительства будет полностью соответствовать потребностям социального государства только при изменении ряда принципиальных положений законодательства об опеке и попечительства, а именно, ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве» и новой редакции ГК РФ и СК РФ. В этих целях необходимо:

- дифференцировать в правовом аспекте отношения в сфере опеки и попечительства между гражданским и семейным законодательством; исключить из новой редакции СК РФ избыточные отсылки к гражданскому законодательству, в частности, к ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве»;

- правовое регулирование приемной семьи и отношений в области патронатного воспитания предоставить субъектам РФ в соответствии со ст. 71 Конституции РФ и ч. 2 ст. 123 СК РФ, а также установить иные, кроме усыновления, опеки и попечительства на детьми и приемной семьи, формы устройства и семейного воспитания детей, нуждающихся в особой помощи государства, а не только детей, оставшихся без попечения родителей;

- расширить основные полномочия органов опеки и попечительства, предоставив им возможность оказывать медико-социальную, психолого-педагогическую и методическую помощь опекунам и попечителям в осуществлении ими опеки и попечительства;

- установить четкие критерии безвозмездного и возмездного осуществления опеки и попечительства на уровне Правительства РФ;

- предусмотреть ответственность опекунов и попечителей за ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей, в том числе за несохранность имущества подопечных только при наличии их вины и дифференцировать меры такой ответственности в зависимости от того, осуществляются опека или попечительство безвозмездно или возмездно.

Несомненно, те проблемы, которые затронуты в данном исследовании не являются единственными и проблема защиты прав детей – сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, нетрудоспособных граждан потребует дополнительного внимания законодателя и ученых.

### **Примечания:**

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 30.12.2012) // Собрание Законодательства РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3437;

Федеральный закон РФ «Об опеке и попечительстве» №48-ФЗ (в ред. от 02.07.2013г.) // Собрание законодательства РФ. 2008. № 17. Ст. 1755.

2. Федеральный закон РФ «Об опеке и попечительстве» № 48-ФЗ (в ред. от 02.07.2013г.) // Собрание законодательства РФ. 2008. № 17. Ст. 1755.

3. Михеева Л.Ю. Опека и попечительство (правовое регулирование) / Под ред. Р.П. Мананковой. М., 2004. С. 7–16.

4. Там же. С. 47–52.

5. Ершова Н.М. Опека и попечительство. М.: Наука, 1957.

6. Ершова Н.М. Вопросы семьи в гражданском праве. М.: Наука, 1977.

7. Пергамент А.И. Опека и попечительство. М.: Госюриздат, 1956.

8. См., например: Нечаева А.М. Правовая охрана детства в СССР. М.: Наука, 1988/

9. Нечаева А.М. Охрана детей-сирот в России. История и современность. М., 1999.

и др.

10. См., например: Михеева Л.Ю. Правовое регулирование опеки и попечительства (Проблемы теории и практики. М.: Волтерсклувер, 2004. и др.

11. Рабец А.М. Традиционные и современные правовые и неправовые формы семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. М., 2008. С. 114–116.

12. Рабец А.М. Традиционные и современные правовые и неправовые формы семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. М., 2008. С. 116.

13. Рабец А.М. Традиционные и современные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. М., 2008.

14. Федеральный закон от 16.04.2001 № 44 - ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» (в ред. 02.07.2013) // СЗ РФ, 2001. №17.

15. Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 «О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012–2017 годы» // СЗ РФ, 2012. №23.

#### References:

1. Grazhdanskii Kodeks Rossiiskoi Federatsii (chast' pervaya) ot 30.11.1994 № 51- FZ (red. ot 30.12.2012) // Sobranie Zakonodatel'stva RF. 2006. № 31 (1 ch.). St. 3437; Federal'nyi zakon RF «Ob opeke i popечitel'stve» №48-FZ (v red. ot 02.07.2013g.) // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2008. № 17. St. 1755.

2. Federal'nyi zakon RF «Ob opeke i popечitel'stve» № 48-FZ (v red. ot 02.07.2013g.) // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2008. № 17. St. 1755.

3. Mikheeva L.Yu. Opeka i popечitel'stvo (pravovoe regulirovanie) / Pod red. R.P. Manankovoi. M., 2004. S. 7–16.

4. Tam zhe. S. 47–52.

5. Ershova N.M. Opeka i popечitel'stvo. M.: Nauka, 1957.

6. Ershova N.M. Voprosy sem'i v grazhdanskom prave. M.: Nauka, 1977.

7. Pergament A.I. Opeka i popечitel'stvo. M.: Gosyurizdat, 1956.

8. Sm., naprimer: Nechaeva A.M. Pravovaya okhrana detstva v SSSR. M.: Nauka, 1988.

9. Nechaeva A.M. Okhrana detei-sirot v Rossii. Istoriya i sovremennost'. M., 1999. i dr.

10. См., naprimer: Mikheeva L.Yu. Pravovoe regulirovanie opeki i popечitel'stva (Problemy teorii i praktiki. M.: Volterskluver, 2004. i dr.

11. Rabets A.M. Traditsionnye i sovremennye pravovye i nepravovye formy semeinogo vospitaniya detei, ostavshikhsya bez popecheniya roditelei. M., 2008. S. 114–116.

12. Rabets A.M. Traditsionnye i sovremennye pravovye i nepravovye formy semeinogo vospitaniya detei, ostavshikhsya bez popecheniya roditelei. M., 2008. S. 116.

13. Rabets A.M. Traditsionnye i sovremennye formy ustroistva detei, ostavshikhsya bez popecheniya roditelei. M., 2008.

14. Federal'nyi zakon ot 16.04.2001 № 44 - FZ «O gosudarstvennom banke dannykh o detyakh, ostavshikhsya bez popecheniya roditelei» (v red. 02.07.2013) // SZ RF, 2001. №17.

15. Ukaz Prezidenta RF ot 01.06.2012 № 761 «O Natsional'noi strategii deistvii v interesakh detei na 2012–2017 gody» // SZ RF, 2012. №23.

УДК 347.64

**Опека и попечительство как теоретическая категория и как правовое явление социальной действительности**

Галина Андреевна Магдесян

Сочинский государственный университет, Российская Федерация  
354000, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Советская, 26 а  
Кандидат юридических наук, доцент  
E-mail: Galina01.75@yandex.ru

**Аннотация.** В данной статье рассматривается опека и попечительство как теоретическая категория и как правовое явление социальной действительности. Проведено исследование опеки и попечительства как правового института, как системы правоотношений, как формы устройства граждан, нуждающихся в особой социальной и правовой защите, и как вида социальной заботы. В свою очередь, это дает основания утверждать, что термин «опека и попечительство» нельзя свести ни к одному из указанных понятий ввиду его многозначности.

**Ключевые слова:** опека и попечительство; социальная действительность; забота; дети – сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей; формы устройства.