

В соответствии со статей 40–1 закона Украины «О нотариате», начальник учреждения исполнения наказаний свидетельствует подлинность подписи лица, находящегося в таком учреждении, которое приравнивается к нотариальному заверению подлинности подписи.

Выводы. Нотариальная деятельность в Казахстане, Молдове и Украине занимает, очень важное место в системе юридической деятельности каждого из государств.

Органы нотариата как органы бесспорной юрисдикции защищают субъективные права и законные интересы физических, юридических лиц, а также государства, предоставляя совершением нотариальных действий большей доказательной силы.

Происходит постоянное развитие и совершенствование нотариального законодательства Казахстана, Молдовы и Украины. Некоторые правовые нормы, регулирующие нотариальную деятельность в указанных государствах между собой очень похожи, хотя имеют свои особенности.

Правовое регулирование нотариальной деятельности, в частности осуществления нотариального процесса, в Казахстане и Украине осуществляется только единственным специальным законом — «О нотариате», а в Республике Молдове — двумя законодательными актами — «О нотариате» и «Об организации нотариальной деятельности».

Субъекты нотариальной деятельности как в Казахстане, Украине, так и в Молдове, является в основном одинаковыми. При этом отмечаем, что в Украине отсутствует как должность нотариуса-стажера, так и стажера нотариуса.

Основными субъектами нотариальной деятельности в Республиках Казахстан, Молдове и Украине является нотариусы. А документы, которые оформляют как частные, так и государственные нотариусы, имеют одинаковую юридическую силу.

Список литературы:

1. Глущенко П. П., Седов А.М. Основы нотариальной деятельности: учеб. Пособие.—СПб.: Изд-во Михайлова В. А., 1999. — 368 с.
2. Нотаріальний процес: підручник. — Львів: Львівський державний університет внутрішніх справ. 2019. — 652 с.
3. Нотариат в Российской Федерации: учебник / Т.М. Шамба, В.Н. Конкин, Н.Т. Шамба, [под. ред. Г.Г. Черемных]. — 3-е изд., перераб. — Норма: ИНФРА-М, 2011. — 304 с.
4. Правовые основы нотариальной деятельности: зарубежный опыт/ Под ред. Е.А. Борисовой. — М.: Издательский Дом «Городец», 2017.— 288 с. (Серия «Зарубежный гражданский процесс»).

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ РОДИТЕЛЕЙ, НЕ ДОСТИГШИХ СОВЕРШЕННОЛЕТΙΑ, ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ

*Дутко А.А. — к.ю.н., доцент, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
юридического факультета Львовского государственного университета внутренних дел,
г. Львов, Украина*

Постановка проблемы. Раннее отцовство, а особенно материнство, является распространенным явлением, а это в свою очередь ведет к увеличению количества детей, рожденных вне брака. По данным Министерства здравоохранения Украины ежегодно примерно 118 девушек становится матерями не достигнув 14-летнего возраста, в возрасте от 15 до 18 лет рожают около 6000 девушек [1].

В определенной степени юридической реакцией на такое неоднозначное явление в нашем обществе стало появление в Семейном кодексе Украины (далее — СК Украины) специальной статьи, посвященной правам несовершеннолетних родителей (ст. 156 СК Украины [2]). Но учитывая вышеуказанные статистические данные, нужно говорить о родителях, не достигших совершеннолетия. Однако множество правовых вопросов, касающихся защиты прав, интересов родителей, не достигших совершеннолетия, их ребенка остаются за пределами семейно-правового регулирования, усугубляя и без того сложную со всех точек зрения проблему правовой охраны раннего материнства и отцовства. Своеобразие правового положения родителей, не достигших совершеннолетия заключается в том, что они являются родителями, имеющие определенный объем прав и обязанностей в отношении своих детей, а с другой стороны, продолжают оставаться детьми, наделенными собственным объемом прав.

Дополнительным обстоятельством, что подчеркивает значимость данной проблематики, является ее связь с неправовыми, но не менее важными моральными проблемами подрастающего поколе-

ния, его здоровьем и, в конечном счете, с проблемами демографического характера, которые сегодня получили государственного значения.

Изложенные обстоятельства определяют цель статьи, свидетельствуют о необходимости пересмотра подходов к регулированию семейно-правового статуса родителей, не достигших совершеннолетия с учетом их двойного статуса.

Изложение основных положений. Согласно части 1 статьи 6 СК Украины правовой статус ребенка имеет лицо до достижения им совершеннолетия. Как отмечает З.В. Ромовская «ни регистрация брака, ни предоставление полной гражданской дееспособности тому, кто работает по трудовому договору или желает заниматься предпринимательской деятельностью, не прекращают у лица статуса ребенка» [3]. Малолетним считается ребенок до достижения им 14 лет, несовершеннолетним считается ребенок в возрасте от 14 до 18 лет.

Статус «ребенка» как субъекта семейного права, достаточно исследуемый в научных трудах, однако, следует четко разграничивать права и обязанности родителей и детей, а также права и обязанности родителей, не достигших совершеннолетия, которые имеют «двойной статус»- родителей и ребенка, поэтому данный вопрос является неоднозначным и дискуссионным.

Несмотря на то что детство — самый счастливый и беззаботный период, с наступлением отцовства, объем прав и обязанностей таких субъектов существенно меняется. Ведь теперь наступает ответственность несовершеннолетних родителей за своих детей, их воспитание и оказание родительской заботы.

Как известно, основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей. Происхождение — это биологическая (кровная связь ребенка и его родителей). Происхождение ребенка считается установленным и становится юридическим фактом, если оно засвидетельствовано в установленном законом порядке путем государственной регистрации рождения ребенка в органах государственной регистрации актов гражданского состояния (далее — РАГС).

Запись сведений о матери ребенка обычно никаких сложностей не вызывает. Она составляется на основании соответствующего медицинского документа, подтверждающего факт рождения ребенка данной женщиной (независимо от возраста роженицы) (при родах вне медицинского учреждения и без медицинской помощи — на основании свидетельства лиц, присутствующих при родах). По общему правилу запись сведений об отце, если мать находится в зарегистрированном браке, осуществляется исходя из установленной в законе презумпции отцовства лица, и заключается в том, что человек, с которым мать ребенка состоит в браке, записывается как отец родившегося у него ребенка. В противном случае, отцовство устанавливается в добровольном или судебном порядках. При этом, если заявление о признании себя отцом ребенка подано несовершеннолетним, орган РАГС сообщает родителей, опекуна, попечителя несовершеннолетнего о записи его отцом ребенка (ч. 2 ст. 126 СК Украины).

Возраст родителей является одним из критериев классификации правоотношений родителей и детей (родительских правоотношений), что следует из анализа ст. 156 СК Украины [4, с.101]. Несовершеннолетних родителей делят на тех, которым исполнилось 14 лет, и которые имеют право на обращение в суд за защитой прав и интересов своего ребенка (ч. 2 ст. 156 СК Украины), и тех, которым не исполнилось 14 лет (малолетние родители). Несовершеннолетние родители имеют такие же права и обязанности в отношении ребенка, как и совершеннолетние родители, и могут их осуществлять самостоятельно; несовершеннолетние родители, которые достигали четырнадцати лет, имеют право на обращение в суд за защитой прав и интересов своего ребенка; имеют право на бесплатную правовую помощь в суде.

Считаем необходимым уточнить эту классификацию. Лица, объединенные понятием «родители, которые не достигли совершеннолетия», в зависимости от возраста делятся на две категории: малолетние родители и несовершеннолетние родители.

В свою очередь несовершеннолетние родители в зависимости от наличия брака делятся на:

- 1) те, которые не находятся в браке до достижения возраста шестнадцати лет (возраст 16 лет, это тот возраст, с которого по решению суда может быть предоставлено право на брак) за законодательством Украины;
- 2) несовершеннолетние родители, не состоящие в браке после достижения возраста шестнадцати лет;
- 3) несовершеннолетние родители, состоящие в браке.

Каждая из этих категорий имеет свою специфику. От степени различия несовершеннолетних родителей разных категорий зависит их семейно-правовой статус. Ребенок малолетних родителей не имеет надлежащего родительского попечения, поскольку его родители имеют лишь «усеченные» ро-

дательские права и обязанности. Поэтому необходимо обязательное наличие у таких детей опекуна. До достижения молодыми родителями возраста 14 лет законным представителем ребенка таких родителей с правами опекуна должна быть мать малолетней матери. В случаях, когда она отсутствует, либо не желает выполнять свои функции, ребенку должен быть назначен опекун, который осуществляет воспитание совместно с малолетними родителями.

Считаем необходимым дополнить ст. 156 СК Украины следующей частью: «В случае рождения ребенка малолетней матерью ей назначается опекун. Малолетняя мать имеет право на совместное проживание с ребенком».

Раздел III СК Украины содержит достаточно большой перечень прав и обязанностей матери и отца в отношении ребенка не только неимущественного, но и имущественного характера. Но «возможность практической реализации положения относительно самостоятельного осуществления несовершеннолетними родителями родительских прав и выполнения родительских обязанностей даже для несовершеннолетних родителей, достигших возраста 14 лет, усматривается сомнительной, а для несовершеннолетних родителей в возрасте до 14 лет и подавно» [5].

Родителям предоставляется право, в соответствии с частью пятой статьи 150 СК Украины, отдавать детей на воспитание отдельным лицам, если это отвечает интересам детей. Чаще всего право передавать детей на воспитание родители используют для передачи их своим родственникам (бабушке, дедушке), или детским учреждениям, имеющим для этого соответствующие условия. Это касается особенно несовершеннолетних родителей.

В то же время, несмотря на недостаточный жизненный опыт несовершеннолетних, законодатель в ст. 16 СК Украины возлагает на бабушку, дедушку ребенка со стороны того родителя, кто является несовершеннолетним, обязанность оказывать ему помощь в осуществлении им родительских прав и выполнении родительских обязанностей. Согласимся с А.В. Иевиней, что «учитывая, что рождение ребенка несовершеннолетним является следствием недостаточного внимания со стороны родителей, вряд ли стоит ожидать от последних надлежащего исполнения обязанности по предоставлению несовершеннолетнему помощи в осуществлении им родительских прав и выполнении родительских обязанностей» [5].

В аспекте характеристики прав и обязанностей родителей, не достигших совершеннолетия, заслуживает внимания ст. 69 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», которая также регулирует права несовершеннолетних родителей:

«1. Несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании.

2. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке (супружестве), в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, назначается опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, с учетом интересов и прав несовершеннолетнего ребенка и родителей.

3. Несовершеннолетние родители имеют право признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке» [6]

Ст. 172 СК Украины предусматривает общие обязанности детей — ребенок обязан заботиться о родителях, оказывать им помощь. Но отдельные родительские права в то же время является и обязанностями родителей по воспитанию детей, потому что родители не только обладают правом на воспитание ребенка, но и имеют обязанность его воспитывать. Однако, считаем, что не все обязанности по воспитанию ребенка несовершеннолетние родители могут осуществлять в полном объеме.

Анализируя обязанности родителей, не достигших совершеннолетия, отметим, что согласно ст. 143 СК Украины родители обязаны забрать ребенка из роддома или другого учреждения здравоохранения. Обязанность родителей забрать ребенка из роддома является необходимым условием для осуществления ими всех других личных неимущественных прав в отношении ребенка. Однако, статья 143 СК Украины указывает на те юридические факты, которые могут освободить родителей от обязанности забрать ребенка из роддома или другого учреждения здравоохранения. Такими обстоятельствами являются, во-первых, наличие у ребенка существенных недостатков физического и (или) психического развития, а, во-вторых, наличие других обстоятельств, которые имеют существенное значение.

К обстоятельствам, которые имеют существенное значение, относятся: болезнь кормильца, длительная командировка, учеба, отбывания наказания, содержания под стражей; тяжелые материально-бытовые условия и тому подобное. Считаем, что необходимо дополнить ст. 143 СК Украины еще одним обстоятельством, имеет существенное значение — не достижение родителями совершеннолетия.

Согласно статье 144 СК Украины обязанностью родителей является регистрация рождения ребенка в органе РАГС. Если родители или один из них не достигли 18-летнего возраста, то рождение ребенка регистрируется в обычном порядке. Согласие родителей (опекунов, попечителей) родителей, не достигших совершеннолетия, на регистрацию рождения ребенка при этом не требуется. Надо отметить, что в действующем семейном законодательстве отсутствует порядок отказа родителям органом РАГС в проведении государственной регистрации по присвоению неблагозвучного имени ребенку. С целью защиты права ребенка на имя, следует расширить полномочия органа РАГС: при установлении неблагозвучности избранное частности родителями, не достигших совершеннолетия, имени, орган ДРАЦС должен предложить таким родителям альтернативный выбор имени, основываясь на рекомендациях, учитывающих национальные традиции, обычаи и вероисповедания родителей и ребенка.

Статья 150 СК Украины предусматривает обязанности родителей по воспитанию и развитию ребенка, которые принадлежат несовершеннолетним родителям в полном объеме, но не могут осуществляться малолетними родителями. Учитывая это, существенный теоретический и практический интерес представляет анализ личных неимущественных обязанностей родителей, не достигших совершеннолетия по воспитанию детей, особенностей их правового регулирования, а также специфики ответственности родителей, не достигших совершеннолетия за неисполнение или ненадлежащее исполнение личных неимущественных прав и обязанностей.

Следует заметить, что в судебной практике существуют споры о порядке общения несовершеннолетнего отца со своим ребенком, в этом случае суду следует учитывать, что неземансипированные несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, сами еще дети, и, устанавливая место, время и продолжительность общения необходимо исходить не только из соблюдения прав ребенка несовершеннолетнего отца, но и самого отца, который не достиг совершеннолетия, (учитывать его занятость в школе или другом учебном заведении, график посещения различных дополнительных занятий, возможность переезда к месту общения с ребенком и т.п.).

Законодатель предусмотрел и ответственность родителей, не достигших совершеннолетия за принятие мер по воспитанию детей и их развитие, поэтому тщательного рассмотрения требует и институт лишения родительских прав, в связи с его неспособностью через существующие недостатки семейного законодательства учитывать изменения, происходящие в экономической и социальной сферах современного общества.

В ст. 164 СК Украины предусмотрено, что мать, отец, не достигших совершеннолетия, могут быть лишены судом родительских прав, если она, он: не забрали ребенка из роддома или из другого учреждения здравоохранения без уважительной причины и в течение шести месяцев не проявляли относительно него родительской заботы; жестоко обращаются с ребенком; осуждены за совершение умышленного уголовного преступления в отношении ребенка.

Лишение родительских прав несовершеннолетних родителей следует применять только с учетом их «усеченного» объема прав и родительских обязанностей. Лишение родительских прав несовершеннолетних допустимо лишь в крайних случаях при очевидной невозможности исправления их поведения, но рекомендованной мерой ответственности несовершеннолетних родителей, по нашему мнению, должно стать ограничение родительских прав в виде отобрания ребенка без лишения родительских прав.

Выводы. Правильное понимание нравственного аспекта содержания родительских прав и обязанностей по воспитанию детей приобретает особый смысл как в законотворческой деятельности, так и в правоприменительной практике. Совершенно очевидно, что правовое регулирование отношений семейного воспитания детей во многом зависит от обстоятельств, которые прямо или косвенно влияют на условия жизни ребенка в семье.

Считаем, что необходимо четкое определение понятия родителей, не достигших совершеннолетия, поскольку, согласно нормам семейного и гражданского законодательства, к несовершеннолетним лицам относятся лица в возрасте от 14 лет, в то же время отцом или матерью ребенка может стать лицо и до достижения этого возраста. Таким образом, определение несовершеннолетних родителей, как родителей в возрасте от 14 до 18 лет делает положение лиц, ставших родителями до достижения четырнадцати лет, несколько неурегулированным. По нашему мнению, анализ содержания ч. 2 ст. 156 СК Украины дает основания относить к несовершеннолетним родителей всех родителей в

возрасте до 18 лет, разделяя их на две категории: малолетние родители и несовершеннолетние родители. Актуальным является четкое определение порядка осуществления родительских прав и выполнения родительских обязанностей каждой из указанных категорий родителей, не достигших совершеннолетия, в частности, обязательного установления опеки над ребенком, родители которого не достигли 14 лет.

Дальнейшего исследования требуют особенности выполнения имущественных обязанностей родителей, не достигших совершеннолетия, основания ответственности таких родителей.

Таким образом, введение правового регулирования отдельных аспектов осуществления родительских прав и выполнения родительских обязанностей родителями, не достигших совершеннолетия, является в целом положительной тенденцией развития семейного права Украины, поскольку такое явление объективно существует и требует правового регулирования.

Список использованной литературы:

1. В Україні кожна 60-та дитина народжена неповнолітньою матір'ю URL: https://zik.ua/news/2012/11/16/v_ukraini_kozhna_60ta_dytna_narodzhena_nepovnolitnoyu_matiryu_statystyka_379252
2. Сімейний Кодекс України від 10.01.2002 р. URL: <http://zakon.rada.gov.ua>
3. Ромовська З. В. Українське сімейне право. URL: <https://westudents.com.ua/knigi/470-ukranske-smeyne-pravo-romovska-3v.html>
4. Дутко А.О. Загальна характеристика правовідносин батьків і дітей. Вісник Національного університету «Львівська політехніка». Серія «Юридичні науки». 2015. Вип 827. С.100–105.
5. Ієвіня О.В. Поняття неповнолітніх батьків у сімейному законодавстві України URL: [file:///C:/Users/HomePC/Downloads/aymvs_2011_1\(1\)_15%20\(3\).pdf](file:///C:/Users/HomePC/Downloads/aymvs_2011_1(1)_15%20(3).pdf)
6. Кодекс Республики Казахстан Про шлюб (подружжя) та сім'ю (зі змінами і доповненнями станом на 2.07.2018 р.) https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748&doc_id2=31102748#pos=3;-80&pos2=956;-102

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА ЗАЛОГА

Еркенов Н. — магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова

Институт залога существует несколько веков, однако в сфере цивилистики не утихают споры о том, относится ли залог к числу институтов вещного или обязательственного права. Обладая свойствами вещного права, они одновременно тяготеют к другим институтам права гражданского, поскольку имеют специфическую правовую цель. Так, Л.В. Щенникова, рассматривая вопрос о юридической природе залога, отмечает: «...на протяжении всей истории развития залоговых отношений один вопрос так и остался неразрешенным. Это вопрос о юридической природе залога» [1; 71].

Учеными высказываются различные мнения по вопросу о юридической природе залога.

Этому вопросу уделялось внимание как в работах Д.И. Мейера, Г.Ф. Шершеневича и других дореволюционных цивилистов, так и в работах современных исследователей гражданского права. В последнее время делается акцент на вещно-правовой характер залога.

В литературе залог определяется либо как вещное право, либо как обязательственное, либо как в случае с залогом прав — квазизалог или фикция вещного права. Высказывается также мнение о классификации залогового правоотношения как самостоятельного типа имущественных правоотношений наряду с вещными и обязательственными правоотношениями.

Например, Г.Ф. Шершеневич относил право залога к вещным правам, в частности, к правам на чужую вещь. Ученый выделял несколько характерных признаков залогового права «Во-первых, залоговое право является вещным правом, относящимся к группе прав на чужую вещь. Вещный характер залога обнаруживается из того, что, имея своим объектом вещь, оно всюду следует за нею, независимо от права собственности на нее, которое может переходить от одного лица к другому. Во-вторых, залоговое право представляет собою право на чужую вещь, так как только ценность чужого имущества может служить обеспечением права требования. В-третьих, так как цель залога состоит в обеспечении права требования, то залоговое право представляет собой дополнительное отношение, предполагающее наличие другого, обязательственного отношения» [2; 408].

Д.И. Мейер придерживался иного мнения по данному вопросу. Ученый выступал против отнесения залогового права к группе прав на чужие вещи и считал, что «залог составляет только один из