

На правах рукописи

БУКШИНА
Светлана Владимировна

**Эмансипация несовершеннолетних граждан
по законодательству Российской Федерации**

Специальность 12.00.03 – гражданское право;
предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

Автореферат диссертации
на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Томск 2003

Диссертация выполнена в секторе гражданского права и процесса Института философии и права Сибирского отделения РАН

Научный руководитель: доктор юридических наук,
хоцкий Анатолий Викторович

профессор Ци-

Официальные оппоненты: Заслуженный юрист РФ, член-корреспондент РАН,
доктор юридических наук, профессор Клеандров Михаил Иванович
кандидат юридических наук,
профессор Тен Леонид Васильевич

Ведущая организация: Кемеровский государственный университет
Защита диссертации состоится 26 ноября 2003 г. в 16. 00 часов на заседании диссертационного Совета Д. 212. 267. 02 при Томском государственном университете по адресу: 634050, г.Томск, проспект Ленина, 36, ауд. 307.
С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке Томского государственного университета.

Автореферат разослан « » октября 2003 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

С.А. Елисеев

Введение

Актуальность исследования. Политические и социально-экономические перемены в нашей стране в последние годы коренным образом изменили роль человека в обществе. Человек, его права и свободы признаны высшей ценностью (ст. 2 Конституции РФ). Именно с человеком, его предприимчивостью и инициативой связываются экономическое благополучие как страны, так и его самого. Провозглашенные Конституцией РФ частная собственность, свобода предпринимательства создают реальную основу для созидательной деятельности человека, его самореализации.

Общие конституционные положения, определяющие правовое положение граждан, нашли свою конкретизацию в отраслевых нормах права и в первую очередь в гражданском законодательстве, являющемся правовой основой рыночных экономических отношений.

Определяя правовое положение гражданина как субъекта гражданских правоотношений, действующий ГК РФ содержит целый ряд новых положений, ранее неизвестных не только советскому, но и русскому дореволюционному законодательству. Это, в частности относится к установленной возможности приобретения полной гражданской дееспособности гражданами, не достигшими совершеннолетнего возраста. По общему правилу гражданская дееспособность, как и прежде, возникает с достижением гражданином восемнадцати лет. Однако при определенных условиях несовершеннолетний может приобрести полную гражданскую дееспособность по достижении шестнадцати лет. Подросток приобретает полную дееспособность не автоматически, а только по решению органа опеки и попечительства или суда о признании его эмансипированным.

Возможность признания подростка полностью дееспособным (эмансипированным) обусловлена, полагаем, целым рядом причин. Учитывается более быстрое физиологическое созревание подростков (акселерация), стремление подростков казаться старше, приобрести определенную независимость от опекающих их родителей. Однако стремление подростков к экономической независимости вызвано также изменившимися социальными условиями. Кризис экономики сказался на всех сторонах жизни страны и общества. Вынужденная безработица миллионов взрослых побуждает их детей искать какой-то источник дохода. Платность внешкольного образования, недоступность для многих бесплатного высшего образования также способствует более раннему социальному взрослению подростков, стремящихся собственным трудом приобрести экономическую свободу. Этому способствует возможность получения полной гражданской дееспособности. С правовой точки зрения эмансипированный подросток приравнивается к совершеннолетнему гражданину. В связи с этим возрастает его значимость как личности. Такой подросток признается достигшим такой социальной зрелости, которой обладает взрослый гражданин. Таким образом, учитываются индивидуальные особенности развития подростка, устраняются препятствия равного участия подростка в гражданских правоотношениях наряду со взрослыми.

Одинаковое со взрослыми правовое положение эмансипированных под-

ростков проявляется и в равной с ними ответственности за свои действия, что требует очень тщательного подхода к признанию подростков эмансипированными, поскольку не все они готовы взвалить на свои еще не окрепшие плечи вместе с самостоятельностью соответствующие ей обременения. В возникающих для эмансипированных обременениях (в частности, в самостоятельной гражданско-правовой ответственности) заложено препятствие, которое могут преодолеть лишь подготовленные для этого подростки. Это обстоятельство должно побуждать лиц, принимающих решение об эмансипации, тщательно относиться к выяснению всех обстоятельств. Необходимо учитывать то обстоятельство, что подростковый возраст имеет такие функциональные особенности, как повышенная возбудимость, неуравновешенность, раздражительность, быстрая утомляемость. Для подростков характерна двойственность поведения. Отстаивая перед взрослыми свою позицию, добиваясь равных прав, стремясь расширить рамки дозволенного, подросток одновременно ждет от взрослых помощи, поддержки и защиты, ожидает, что они обеспечат относительную безопасность этой борьбы, оградят его от слишком рискованных шагов. Ошибка может быть чревата как для подростка, так и для других лиц, вступающих с ним в гражданские правоотношения. Значимость эмансипации для подростка заключается, таким образом, в том, что «через борьбу за эмансипацию, за собственную независимость, происходящую в относительно безопасных условиях и не принимающую крайних форм, подросток удовлетворяет потребности в самопознании и самоутверждении, у него не просто возникает чувство уверенности в себе и способность полагаться на себя, но и формируются способы поведения, позволяющие ему в дальнейшем справляться с жизненными трудностями»¹. Отсутствие жизненного опыта, умения вести дело, азарт, высокая степень подражательства – все это факторы риска не только для подростка, но и для окружающих. Нередко угроза общественным устоям исходит не столько от самонадеянности подростка, сколько от взрослых, стоящих за его спиной и прикрывающихся им в «прокручивании» кредитов, аренды, особенно во взаимоотношениях с государственным сектором, где возможностей «спрятать концы» в современной практике куда больше, чем в иной сфере предпринимательства.

Эмансипация подростков имеет значение и для общества. Признание за ним правового положения, соответствующего его социальной зрелости, способствует более ранней созидательной реализации им своих сил и способностей. Трудовая деятельность подростка, являющаяся необходимым условием эмансипации, отвлекает его от компаний сверстников, ведущих неправильный, порой антисоциальный образ жизни. Более того, очевидны и криминологические последствия досрочного объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным.

Лаконичность ст. 27 ГК РФ, предусматривающей эмансипацию, порождает множество вопросов теоретического и практического характера. В частности, отсутствует правовая регламентация процедуры объявления несовершенно-

¹ Прихожан А.М. Проблемы подросткового кризиса // Психологическая наука и образование. – 1997. – № 1. – С. 82–83, 87.

нолетнего эмансипированным органом опеки и попечительства. Отсутствуют рекомендации относительно тех требований, которым должен соответствовать подросток, желающий стать эмансипированным. Ничего не сказано о социальной зрелости такого подростка и относительно того, кто должен ее определять. Полагаться только на родителей в таком случае не всегда правильно. Для некоторых родителей эмансипация ребенка может быть выгодной.

Сегодня эмансипация подростков не носит массового характера. Это объясняется тем, что трудовая и предпринимательская деятельность несовершеннолетних не стала обычным явлением российской действительности. Определенная категория молодежи, в частности проживающая в детских домах, приютах и интернатах, безнадзорные и беспризорные дети, дети, проживающие в зонах военных и межнациональных конфликтов, подростки, содержащиеся за различные правонарушения в воспитательных колониях, в местах лишения свободы, реально воспользоваться эмансипацией не смогут.

В подтверждение сошлемся на статистические данные по Центральному району г. Барнаула Алтайского края: на 3663 подростка в возрасте 16-17 лет на период с 1995 по 2002 г. было эмансипировано всего 38 подростков.

Указанные обстоятельства, а также отсутствие полного теоретического исследования по проблеме эмансипации несовершеннолетних обусловили выбор темы диссертационного исследования.

Целью работы является исследование феномена эмансипации в аспекте гражданско-правового положения несовершеннолетних: определение правовой природы и квалифицирующих признаков эмансипации; исследование влияния эмансипации на правовой статус несовершеннолетнего; разработка предложений по совершенствованию законодательства и механизма его реализации.

Исходя из целей исследования, ставятся следующие задачи:

- обобщение имеющихся взглядов на понятие и содержание правосубъектности граждан;
- анализ правовой характеристики гражданско-правового положения несовершеннолетних граждан с учетом социально-экономических изменений в нашей стране;
- проведение сравнительного анализа эмансипации и гражданско-правового положения несовершеннолетних по национальному и зарубежному законодательству;
- определение понятия, значения и правовой природы эмансипации;
- определение условий и материально-правовых предпосылок для эмансипации несовершеннолетних;
- решение проблемы осуществления несовершеннолетними права на занятие предпринимательской деятельностью;
- рассмотрение процедур эмансипации и выявление степени эффективности их регулирования;
- анализ правовых последствий эмансипации несовершеннолетнего в частно-правовых и публично-правовых отношениях;
- формулирование предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства и практики его применения.

Предметом исследования является изучение гражданско-правового положения несовершеннолетних через призму их правосубъектности.

Методологическая и теоретическая основа диссертации. Предмет диссертации исследован при помощи диалектического метода познания, с использованием частнонаучных методов: сравнительно-правового, формально-юридического, исторического, метода правового моделирования и др.

Теоретическую основу работы составляют труды С.С. Алексеева, М.М. Агаркова, С.Н. Братуся, Е.М. Ворожейкина, Н.В. Витрука, Я.Р. Веберса, В.П. Грибанова, О.А. Красавчикова, А.Е. Казанцевой, Н.И. Матузова, Р.П. Мананковой, И.Б. Новицкого, А.М. Нечаевой, Д.И. Мейера, В.А. Патюлина, И.А. Покровского, О.С. Иоффе, Б.И. Пугинского, А.Е. Суханова, Ю.К. Толстого, Г.Ф. Шершеневича и др.

Отношения с участием несовершеннолетнего гражданина-предпринимателя изучались с позиций социологии и психологии. Для этого использовались работы Л.С. Выготского, В.Я. Васильева, Т.В. Драгуновой, М.И. Еникеева, Л.Ф. Обуховой и других авторов.

Труды зарубежных исследователей дали возможность соотнести российские правовые реалии с зарубежной действительностью: Маркович Данило Ж., Шумпетера Й., Карбоне Ж., Пухан-Иво, Мирьяна Поленак-Акимовская, Сакаэ Вагацума, Тору Аридзуми и др.

Практической базой диссертации стала деятельность районных администраций, органов опеки и попечительства, федеральных судов Алтайского края, социологический опрос граждан по теме исследования.

Научная новизна диссертации определяется отсутствием диссертационных исследований по данной теме, особенно актуальной в новых социально-экономических условиях, а также комплексным подходом к изучению заявленной темы.

На защиту выносятся положения:

1. В работе обосновывается вывод о том, что эмансипация по своей правовой природе является особым гражданско-правовым состоянием, определяющим юридические позиции конкретного индивида, возникающим на основании такого юридического факта как административный акт или решение суда.

2. В силу того, что занятие предпринимательством до объявления лица эмансипированным не способствует устойчивости отношений с его участием, делается вывод о том, что право на занятие предпринимательской деятельностью должно принадлежать тем несовершеннолетним, которые до достижения восемнадцати лет приобрели полную гражданскую дееспособность. Если полная гражданская дееспособность возникла в результате вступления несовершеннолетнего в брак, то право на занятие предпринимательской деятельностью он может осуществлять самостоятельно.

При этом возраст, с которого несовершеннолетний может заниматься предпринимательской деятельностью должен быть равен 16 годам, что предполагает не только определенный уровень социальной зрелости личности, но и соответствует положениям других нормативно-правовых актов, предоставляю-

щим 16-летним право заключить трудовой договор; быть членом кооператива. Участие несовершеннолетнего в производственном кооперативе есть занятие предпринимательской деятельностью.

3. Регистрация несовершеннолетнего в качестве индивидуального предпринимателя должна проводиться только при предъявлении постановления органа опеки и попечительства либо решения суда об эмансипации, вступившего в законную силу или свидетельства о браке².

4. Целесообразно включить в ст. 27 ГК РФ условие о достижении лицом необходимой психической зрелости, от уровня которой зависит ответ на вопрос, способен ли конкретный индивид не только понимать значение и руководить своими действиями, но и быть самостоятельным субъектом юридической ответственности.

До объявления несовершеннолетнего эмансипированным он должен представить заключение психолога о степени психологического развития. Зрелость лица может определяться органом опеки и попечительства (судом) по своему усмотрению на основании совокупности целого ряда факторов: психологической характеристики лица, интеллекта, социальной зрелости, мотивации эмансипации, уровня знаний, осуществление трудовой деятельности и т.п.

5. В ст. 27 ГК РФ предлагается установить правило о том, что правом на подачу заявления обладает сам несовершеннолетний, согласие же родителей (лиц, их заменяющих) не следует расценивать как обязательный факт юридического состава при объявлении лица полностью дееспособным. Оно является элементом процедуры эмансипации.

Одним из оснований для отказа в эмансипации должна признаваться применявшаяся ранее в отношении несовершеннолетнего процедура ограничения в дееспособности по правилам п. 4 ст. 26 ГК РФ.

6. Эмансипация не может быть впоследствии отменена: если один раз государство признало несовершеннолетнего способным к самостоятельным юридическим действиям, то таковым он должен оставаться и далее. Возможно признание процедуры эмансипации недействительной, если она совершена с нарушением закона.

7. Эмансипация работающего несовершеннолетнего не влияет на трудовую правоспособность лица и служит «дополнительным, более того самостоятельным приобретением». На эмансипированного распространяются все льготы, предусмотренные трудовым законодательством для несовершеннолетних.

В отличие от ГК РФ, эмансипация не влияет на характер трудовой ответственности работающего несовершеннолетнего. Объясняется это тем, что особый (льготный) порядок ответственности несовершеннолетнего, работающего по трудовому договору, как и нормы регулирующие процесс труда и отдыха, направлен на охрану психофизиологического здоровья подростка.

² Федеральный закон от 13. 07. 2001 г. (с изм. от 04. 06. 2003) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» с 1 января 2004 г. вводит правило о предоставлении таких документов при регистрации несовершеннолетних физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей, тогда как ГК РФ говорит о согласии родителей (лиц, их заменяющих).

Проведенное исследование позволило диссертанту **предложить ряд изменений действующего законодательства:**

1. Абзац первый пункта первого ст. 27 ГК РФ изложить в редакции: «Не совершеннолетний, достигший шестнадцати лет и обладающий психической зрелостью, может быть объявлен полностью дееспособным (эмансипированным) по усмотрению органа опеки и попечительства либо суда. В частности, такое объявление возможно, если совершеннолетний работает по трудовому договору не менее двух месяцев³, является членом производственного кооператива⁴ либо намерен заниматься предпринимательской деятельностью».

2. Абзац второй и третий пункта первого ст. 27 ГК РФ предлагается скорректировать следующим образом: «Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) производится органом опеки и попечительства по заявлению несовершеннолетнего при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. При отсутствии указанных лиц либо при отсутствии их согласия на эмансипацию, а также при отказе органа опеки и попечительства в эмансипации несовершеннолетний может быть объявлен полностью дееспособным (эмансипированным) по решению суда.

Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает несовершеннолетний, дает согласие на эмансипацию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов несовершеннолетнего и с учетом мнения другого родителя. Учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признания недееспособным, а также в случае уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка».

3. Дополнить ст. 27 ГК РФ нормой: «Эмансипация, произведенная органом опеки и попечительства с нарушением указанных в пункте 1 настоящей статьи правил, может быть признана судом недействительной по требованию самого несовершеннолетнего, обоих родителей (одного из них), усыновителей или попечителя, органа опеки и попечительства, прокурора и других заинтересованных лиц. Эмансипация признается недействительной со дня объявления лица полностью дееспособным, а в исключительных случаях по усмотрению суда – с момента вступления решения суда в законную силу».

В работе обосновываются и другие выводы.

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена и обсуждена в секторе гражданского права и процесса Института философии и права Сибирского отделения РАН, она также обсуждалась кафедрой гражданского права Алтайского государственного университета. Основные публика-

³ Такой срок объясняется тем, что многие подростки работают в дни летних каникул.

⁴ Участие несовершеннолетнего в производственном кооперативе хотя и является одним из видов предпринимательской деятельности, но закон не обременяет реализацию права на участие в кооперативах никакими дополнительными условиями. Это положение следует рассматривать как исключение из общего правила о предпринимательской деятельности несовершеннолетних, трудовое участие характеризует подростка как социально зрелую личность.

ции и выводы отражены в публикациях, докладывались автором на Всероссийских конференциях [«Философия права: правовые технологии устойчивого развития» (Новосибирск, 1999), «Российская правовая система: становление, проблемы, пути совершенствования» (Барнаул, 2000), «Правовые проблемы укрепления российской государственности» (Томск, 2001)], и региональных научных конференциях [в Томском, Красноярском и Алтайском государственных университетах (1998-2002)], заседаниях научно-методических семинаров в Институте философии и права СО РАН и на кафедре гражданского права Алтайского государственного университета.

Среди учащихся общеобразовательных школ Барнаула и студентов первого курса социологического факультета Алтайского государственного университета проведен социологический опрос, направленный на изучение отношения несовершеннолетних к введению в ГК РФ ст. 27, понимания несовершеннолетними предпринимательской деятельности и отношения к ней, оценки несовершеннолетними правового явления эмансипации.

Содержание диссертации

Во **введении** обосновывается выбор научной темы, ее актуальность, цель и предмет исследования, определяется научная новизна и практическая ценность работы, формулируются теоретико-методологические основы и фундаментальные положения, выносимые на защиту.

Первая глава «Общая характеристика правосубъектности несовершеннолетних граждан» состоит из двух параграфов и посвящена понятию, сущности и значению категории правосубъектности в гражданском праве с точки зрения историко-правового развития.

В первом параграфе «Категория правосубъектности граждан в цивилистической науке» раскрываются существующие в науке гражданского права основные точки зрения на понятие и содержание правосубъектности.

Правосубъектность как правовая категория позволяет определить круг субъектов, которые могут быть участниками правоотношений. С позиции объективного права гражданская правосубъектность в ее широком понимании совпадает с понятием «субъект гражданского права».

В теоретических исследованиях правосубъектность (правоспособность) наряду с основными свободами, правами и обязанностями рассматривается в качестве элемента общего правового статуса субъекта. Гражданская правоспособность есть форма проявления и существования общей правоспособности как абстрактной, равной для всех возможности быть носителем прав, свобод и обязанностей. Таким образом, правовое положение граждан характеризуется тем, что они, будучи субъектами права вообще являются участниками различных отраслевых правоотношений и обладают юридически закрепленной за ними способностью к определенным видам правоотношений (т.е. наделяются отраслевой правоспособностью).

Правоспособность включается в содержание специального правового статуса. Специальный правовой статус имеют несовершеннолетние, так как обладают такими дополнительными правами и обязанностями, льготами, которые от-

ражают их особенное положение, регулируемое разными отраслями права. Специальная правоспособность несовершеннолетних как способность участников гражданских правоотношений выступать субъектами различных по своей отраслевой принадлежности прав и обязанностей, приобретает значение межотраслевого обобщающего понятия. В основе специального правового статуса несовершеннолетних лежит их фактический социальный статус. Что объясняет и особенности их гражданско-правового положения⁵.

Далее рассматриваются вопросы соотношения категории «правосубъектности» с понятиями «правоспособность» и «дееспособность».

Правоспособность понимается как неотъемлемое свойство человека, живущего в государстве, которое наделяет своих граждан соответствующими правами. Содержание правоспособности составляют права и обязанности, которые лицо может иметь, приобретение и осуществление которых означает реализацию правоспособности.

Наряду с правоспособностью самостоятельным элементом правосубъектности является дееспособность. На основе правоспособности в связи с предусмотренными законом юридическими фактами возникают субъективные гражданские права, которые лицо своими действиями может осуществлять. Способность своими действиями приобретать права и нести обязанности, в отличие от правоспособности, предполагает наличие у субъекта воли.

Каждому возрасту человека соответствует свой уровень развития сознания, степень социальной и психической зрелости, определяемые не только биологической сущностью личности, но и сформированные социальными качествами и характеристиками индивида. Поэтому момент приобретения и осуществления некоторых субъективных прав прямо устанавливается законом.

Во втором параграфе «Эволюция гражданской правосубъектности несовершеннолетних» исследуется динамика гражданско-правового положения несовершеннолетних с позиций психологии, социологии и правоведения.

Римское право под правоспособностью и дееспособностью подразумевали способность субъекта права самостоятельно пользоваться признанными правами и самостоятельно исполнять собственные обязанности. Объем дееспособности зависел от возраста, способности суждения и пола отдельных субъектов. Достижение полной дееспособности не ставилось в зависимость от наступления совершеннолетия. С древнейших времен отмечен тот факт, что самостоятельно располагать собственными правами и самостоятельно отвечать за противоправные действия могут лишь те физические лица, которые в соответствии с возрастом, психическими, моральными и физическими качествами и, согласно представлениям римлян, своим поведением в правовых действиях могут вести себя как разумные люди.

По законодательству Российской Империи совершеннолетние начиналось с 21 года и с этого момента у гражданина появлялось право на полное распоряжение имуществом и свобода вступления в обязательства. Среди несовершенно-

⁵ Термины «правовой статус» и «правовое положение» рассматриваются как равнозначные.

нолетних выделялись три возрастные группы: от рождения до 14 лет; от 14 до 17; от 17 до 21 года. Лица от рождения и до 17 лет признавались малолетними, находились под опекой и не могли непосредственно ни управлять своим имуществом, ни распоряжаться им, ни отчуждать его, ни уполномочивать на то от себя других лиц. С достижением 14 лет, субъект сам мог выбрать себе попечителя, но его права на распоряжение не увеличивались, и всякое даваемое с его стороны согласие на какой-либо акт считалось по-прежнему ничтожным. 17-летний гражданин, вступал в управление своим имуществом, но делать долги, давать письменные обязательства и совершать акты и сделки какого-либо рода, а равно распоряжаться капиталами, где-либо в обращении находящимися, или получать таковые обратно из кредитных установлений мог не иначе как с согласия и за подписью своих попечителей. Он мог совершать юридические сделки с согласия попечителя, даваемого каждый раз, либо выраженного на самом обязательстве несовершеннолетнего, либо в особом акте, но так, чтобы не было сомнения, что разрешение дано на совершение данной сделки. Дореволюционное гражданское законодательство признавало возможность самостоятельного заключения сделок лицами от 17 до 21 года в случае перехода к ним торгового предприятия по наследованию или дарению только при соучастии попечителя. Сделка заключенная без согласия попечителя, могла быть признана недействительной.

Коренные изменения в политической сфере общественной жизни Российского государства повлекли за собой изменения и в законодательной области. В ГК РСФСР 1922 г. содержались положения о способности иметь гражданские права и обязанность в целях развития производительных сил страны РСФСР. Дееспособность (способность лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности) возникала в полном объеме с достижением совершеннолетия, т. е. с 18 лет. Закон закреплял дееспособность несовершеннолетних, достигших 14 лет, не выделяя граждан более раннего возраста. Они могли совершать сделки с согласия своих законных представителей, самостоятельно распоряжаться получаемой ими заработной платой и отвечать за вред, причиненный их действиями другим лицам.

ГК РСФСР 1964 г. выделял несовершеннолетних до 15⁶ и от 15 до 18 лет. У последних появилась возможность самостоятельно распоряжаться своей стипендией, осуществлять права автора на свои произведения науки, литературы и искусства, открытия, изобретения, рационализаторские предложения и промышленные образцы. Только в 1994 г. законодатель установил право лица на самостоятельное распоряжение и иными доходами, под которыми понимаются и доходы от предпринимательской деятельности.

Современное гражданское законодательство выделяет четыре возрастные группы лиц, наделенных разным объемом дееспособности. Первая включает граждан, достигших 18 лет и обладающих полной дееспособностью. Во вторую входят несовершеннолетние от 14 до 18 лет, имеющие так называемую частичную дееспособность. Третья – это граждане от 6 до 14 лет. Впервые закон вы-

⁶ Этот возраст соответствовал началу трудовой деятельности.

делил малолетних граждан от рождения и до 6 лет, предполагая тем самым несовпадение уровня социальной зрелости и способности лица самостоятельно совершать юридические действия и нести ответственность.

Достижением современного права является появление новых прав у несовершеннолетних. Так, с согласия родителей (лиц, их заменяющих) они могут заниматься предпринимательской деятельностью и быть эмансипированными.

Изменен и порядок совершения ими сделок. Введением в ГК РФ правила о письменной форме согласия родителей (лиц, их заменяющих) на совершение сделки несовершеннолетним, обеспечивается защита прав и интересов самого несовершеннолетнего, его родителей, усыновителей или попечителя, а также контрагентов по сделке, что ведет к стабилизации гражданского оборота.

При этом на совершение несовершеннолетним сделок достаточно согласия одного из родителей (заменяющих их лиц), так как в имущественном обороте преследуется цель восполнения гражданской дееспособности лица, не достигшего совершеннолетия.

В отличие от ГК РСФСР 1964 г., ст. 26 ГК РФ возлагает бремя имущественной ответственности за нарушение договорных обязательств на самого несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет. В случае причинения вреда лицом в возрасте от 14 до 18 лет, не состоящим в договорных отношениях с потерпевшим, вред возмещается по правилам гл. 59 ГК РФ.

Автор диссертационного исследования согласен с утверждением А.Е. Казанцевой об установлении между виновными родителями и подростком солидарной ответственности за причинения им вреда. Это окажет воспитательное воздействие на нерадивых родителей, послужит справедливому распределению последствий, будет отвечать принципу справедливости и максимально обеспечит интересы потерпевшего.

Элементом правосубъектности несовершеннолетних является право на вступление в брак. В диссертации объясняется необходимость введения в закон правила о снижении брачного возраста, обусловленная социальными факторами, выделяются «плюсы» и «минусы» ранних браков. Проведенный анализ республиканских законов о браке выявил ряд противоречий федеральному законодательству.

Одновременно со вступлением в брак несовершеннолетний приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме, значит, у него появляется способность самостоятельно осуществлять любые субъективные права, вытекающие из содержания гражданского законодательства, в том числе и право на занятие предпринимательской деятельностью.

И если надобность в эмансипации несовершеннолетнего состоящего в браке, отпадает, то эмансипированный не может без уважительных причин и без разрешения государственных органов вступить в брак, поскольку семейная правосубъектность имеет иное содержание, отличное от гражданской правосубъектности.

Глава вторая «Понятие, правовая природа и значение эмансипации» посвящена понятию, значению эмансипации как социально-правового явления,

анализу эмансипации как правового института, как юридического факта, как системы правоотношений, как института законодательства.

В первом параграфе «Понятие и значение эмансипации» приводятся причины, побудившие законодателя включить в ГК РФ ст. 27; затем раскрывается социально-правовое значение эмансипации.

Самостоятельно осуществлять все права и обязанности гражданин может с 18 лет, но законодатель осознает, что в определенный момент отдельная часть молодежи способна активно участвовать в общественных отношениях, а значит, возникла потребность в регулировании этих отношений. В последнее время получил распространение труд детей в сфере материального производства, коммерческих структурах, бизнесе, и для того, чтобы трудовая деятельность подростков была обеспечена правовой защитой, необходимо принимать нормы, адекватные сложным социально-экономическим условиям перехода к рыночным отношениям.

Для привлечения несовершеннолетних в сферу законного предпринимательства в качестве стимулирующего, поощрительного средства законодатель принял нормы об эмансипации. Эмансипация известна зарубежным странам, которая отличается от российского в первую очередь тем, что у них занятие определенным видом деятельности следует за эмансипацией, а у нас предшествует ей.

Эмансипация с 16 лет согласуется с положениями других нормативно-правовых актов. Например, несовершеннолетний, достигшей 16 лет, может быть членом кооператива; может быть принят в члены крестьянского (фермерского) хозяйства; вправе заключить трудовой договор; вправе вступить в брак; может раздельно проживать от попечителя; несовершеннолетние родители, не состоящие в браке; в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права.

Несовершеннолетний является не только носителем прав и обязанностей, но и самостоятельно отвечает за административные, налоговые, таможенные правонарушения.

В результате эмансипации происходит преобразование правового статуса несовершеннолетнего. *Суть эмансипации состоит в том, что несовершеннолетний переходит из категории граждан обладающих частичной гражданской дееспособностью в категорию субъектов полностью дееспособных и поэтому в гражданско-правовых отношениях он приравнивается к совершеннолетним гражданам, сохраняя при этом свой фактический социальный статус.*

В тоже время эмансипация дает несовершеннолетнему возможность роста по социальной общественной лестнице, отличая его от всех других несовершеннолетних по своему общественному положению.

В целом эмансипация вызывает к себе двойственное отношение. С одной стороны, это явление показывает уровень культуры, правосознания современного общества, оказывающих влияние на общественные отношения. Но в то же время эмансипация далеко не благо, а скорее, тяжелое бремя для молодого человека, поэтому эмансипированным может быть только несовершеннолетний,

обладающий высоким уровнем социальной зрелости.

Второй параграф второй главы называется «**Правовая природа эмансипации**». Выработанное наукой учение о правосубъектности, анализ норм действующего закона позволяют говорить о правовой природе эмансипации как гражданско-правовом состоянии особого рода, определяющим юридические позиции конкретного индивидуума. Правовое значение эмансипации заключается в том, что она является неотъемлемым свойством, характеризующим личность как таковую и влияющим на возникновение, изменение и прекращение будущих правоотношений.

Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота. Правовое положение характеризуется через правоспособность, дееспособность, права и обязанности. Отношения, связанные с регулированием правоспособности, дееспособности, их ограничением, эмансипацией, являются личными неимущественными, не связанными с имущественными и регулируются гражданским правом. В объективном смысле нормы об эмансипации наряду с другими нормами, регулирующими отношения с участием граждан, представляют собой институт гражданского права. Статья 27 ГК РФ содержит условия возникновения правоотношения, порядок и последствия объявления лица полностью дееспособным.

Для достижения требуемого правового результата несовершеннолетний должен *лично* обратиться в орган опеки и попечительства (суд). При этом данное действие гражданина ни к чему не обязывает лиц выполняющих свою властно-организационную деятельность. Согласие же родителей (лиц, их заменяющих) на эмансипацию не является обязательным фактом юридического состава, оно является лишь элементом процедуры эмансипации.

Орган опеки и попечительства как структурная единица органа местного самоуправления осуществляет функции управления и обладает полномочиями государственно-правового характера. Специфика правового положения органа опеки и попечительства позволяет говорить о возникновении между ним и заявителем административного правоотношения, *объектом которого является организационно-управленческая деятельность органа опеки и попечительства по осуществлению функций по принятию решения об объявлении несовершеннолетнего эмансипированным*. Деятельность органа местного самоуправления, также как и суда проявляется в рассмотрении заявления, т.е. в установлении фактических обстоятельств дела, необходимых норм права и вынесении документально оформленного решения. Постановление органа опеки и попечительства является административным актом, юридическое значение которого состоит в том, что на его основании возникает иное гражданско-правовое состояние несовершеннолетнего, проявляющееся затем в конкретных правоотношениях, участником которых он становится.

В дальнейшем правовое положение эмансипированного несовершеннолетнего может быть изменено путем признания эмансипации недействительной либо ограничения дееспособности.

Правовое регулирование отношений в сфере эмансипации показывает, что *эмансипация как комплексный институт законодательства* представляет

собой систему норм, содержащихся в гражданском, семейном, процессуальном законодательстве, иных федеральных законах и законодательстве об органах местного самоуправления. При этом основная роль принадлежит гражданскому законодательству, тогда как иные нормативно-правовые акты регламентирует правоотношения с участием эмансипированного лица.

Глава третья «Материально–правовые предпосылки объявления несовершеннолетних граждан полностью дееспособными (эмансипированными)» раскрывает условия эмансипации, каждое из которых в отдельности может служить основанием для объявления подростка полностью дееспособным.

В первом параграфе **«Трудовая деятельность подростков как основание объявления их эмансипированными»** рассматривается факт нахождения несовершеннолетнего в трудовых правоотношениях как основание для его эмансипации.

По общему правилу заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет, а при соблюдении условий, предусмотренных ст. 63 ТК РФ, и раньше.

Для эмансипации закон не предъявляет никаких требований кроме самого факта работы по трудовому договору, который должен подтверждаться соответствующим документом (копией трудового договора или трудовой книжки, справкой от работодателя). Устная договоренность о выполнении гражданином определенной работы правового значения для эмансипации не имеет. В случае фактического допущения к работе несовершеннолетнему, обратившемуся в орган опеки и попечительства с заявлением об эмансипации, нужно посоветовать обратиться к работодателю с требованием об оформлении с ним трудового договора в письменной форме по правилам ст. 67 ТК РФ.

С позиции закона для эмансипации несовершеннолетнего продолжительность трудового стажа значения не имеет. Такой подход законодателя нельзя признать правильным, потому что стаж работы позволяет оценить способность несовершеннолетнего самостоятельно, по своему усмотрению приобретать и осуществлять принадлежащие ему права. В этой связи предлагается внести в ст. 27 ГК РФ дополнение о сроке работы по трудовому договору не менее двух месяцев.

Отсутствие в законе требований о квалификации, специальности, должности, профессии, характеристике условий труда подростка оправдано, иначе в большинстве случаев ст. 27 ГК РФ окажется невостребованной.

Несовершеннолетний «работодатель» правом на эмансипацию не обладает, так как необходимо именно заниматься трудовой деятельностью.

Во втором параграфе **«Предпринимательская деятельность несовершеннолетних граждан как основание для их эмансипации»** исследование посвящено социально-правовому статусу несовершеннолетнего гражданина-предпринимателя; вопросу о возрасте, с которого субъект может заниматься предпринимательством; делается вывод о том, что предпринимательская деятельность должна следовать за эмансипацией, а не предшествовать ей.

Анализ ст. 23, 26, 28 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что если несо-

вершеннолетний систематически самостоятельно на свой риск совершает сделки по распоряжению своим заработком, стипендией или иными доходами и получает прибыль, то такая деятельность несовершеннолетнего, достигшего 14 лет, должна признаваться предпринимательской. Следовательно, реализовать право на занятие предпринимательской деятельностью может подросток, достигшей 14 лет. Более того, по смыслу ст. 27 ГК РФ к 16 годам, он уже должен заниматься предпринимательской деятельностью⁷.

В этой связи подвергается сомнению практическое действие отдельных признаков предпринимательской деятельности. Самостоятельный характер такого рода деятельности должен проявляться в способности лица своими действиями, от своего имени и на свой риск заниматься предпринимательской деятельностью. Однако своим согласием или несогласием родители (лица, их заменяющие) или попечитель «вливают» на волю лица, ограничивая тем самым его участие в предпринимательском обороте.

Очевидно и то, что предпринимательская деятельность несовершеннолетнего не отвечает интересам его кредиторов, потому что подростки, как правило, не имеют какого-либо значимого имущества, на которое может быть обращено взыскание. Поэтому, например, в случае банкротства, кредиторы вполне могут остаться без удовлетворения своих интересов.

После завершения расчетов с кредиторами к индивидуальному предпринимателю, признанному банкротом, сохраняют требования граждане, перед которыми он несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера. В этом случае на родителей (лиц, их заменяющих) дополнительно может быть возложена имущественная ответственность по обязательствам не полностью дееспособного несовершеннолетнего, возникшим вследствие причинения им вреда.

Нормативные акты, регламентирующие государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей, не требуют представления лицом никаких иных документов кроме как заявления с просьбой о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя и квитанции об уплате государственной пошлины. Но регистрирующие органы действуют прямо противоположно. Государственная регистрация несовершеннолетнего в качестве индивидуального предпринимателя не производится без соответствующего постановления органа опеки и попечительства либо решения суда (**прим.** – на территории Алтайского края).

По-нашему мнению, эмансипация несовершеннолетнего должна предшествовать занятию им предпринимательской деятельностью, а документ, подтверждающий эмансипацию, должен быть прямо указан в нормативно-правовых актах, регламентирующих предпринимательскую деятельность физических лиц в качестве обязательно предъявляемых документов.

Не всегда у несовершеннолетнего имеется возможность получить лицензию и, следовательно, заняться отдельным видом предпринимательской дея-

⁷ Трудовая деятельность возможна ранее 16 лет, что гармонично вписывается в конструкцию эмансипации.

тельности. Например, специальное использование водных объектов осуществляется только при наличии лицензии на водопользование, право на получение которой возникает у гражданина с наступлением совершеннолетия. Нет у несовершеннолетнего и реальной возможности получить необходимое образование, знания в той или иной области для успешного ведения дела⁸.

Несовершеннолетний «предприниматель», не будучи полностью дееспособным, по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя при наличии достаточных оснований может быть ограничен или лишен судом по правилам п. 4 ст. 26 ГК РФ права самостоятельно распоряжаться доходами, под которыми подразумевается, в том числе, и прибыль от предпринимательской деятельности. С одной стороны, это направлено на охрану интересов несовершеннолетних, с другой, такое ограничение влечет прекращение предпринимательской деятельности.

Юридическая ответственность предпринимателя регулируется многими отраслями права и является достаточно суровой. Помимо гражданско-правовой ответственности несовершеннолетней «предприниматель» несет уголовную ответственность за неправомерные действия при банкротстве, преднамеренном либо фиктивном банкротстве; за обман потребителей может быть лишен права заниматься определенным видом деятельности. Он может быть привлечен к административной ответственности за совершение административного правонарушения в связи с выполнением организационно-хозяйственных функций или административно-хозяйственных функций как должностное лицо. Кроме этого, предпринимателю приходится постоянно вступать во взаимоотношения с представителями государственных органов, что детям просто не под силу. Принимая во внимание вышеизложенное, правильнее было бы предоставить лицам, достигшим 14 лет, заниматься иным видом экономической деятельности, но не предпринимательским в том смысле, который заложен в ст. 2 ГК РФ.

Считаем, что реализации несовершеннолетним права на предпринимательскую деятельность должен предшествовать следующий юридический состав: 1) достижение лицом возраста 16 лет; 2) процедура эмансипации; 3) государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя; 4) в необходимых случаях получение лицензии. Научкой подтверждается точка зрения, что самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью может лишь полностью дееспособный гражданин.

В третьем параграфе «Согласие законных представителей или попечителя на занятие несовершеннолетним предпринимательской деятельностью в механизме эмансипации» содержатся рассуждения и выводы о правовой природе согласия родителей (лиц, их заменяющих) на занятие несовершеннолетним предпринимательской деятельностью; о роли согласия, служащего «проводником» между уже имеющейся у несовершеннолетнего правосубъектностью и осуществлением им права на занятие предпринимательской деятельностью.

⁸ Данные ограничения присущи несовершеннолетним в силу возраста, а не вида дееспособности.

Правовое положение несовершеннолетнего таково, что при совершении сделок должен быть соблюден порядок, предусмотренный ст. 26 ГК РФ. В этой связи некоторые авторы, в частности Б.А. Булаевский, полагают, что согласие законных представителей или попечителя на занятие их подопечным предпринимательской деятельностью носит универсальный характер, исключающий последующее одобрение отдельных действий несовершеннолетнего в рамках осуществления им указанной деятельности. В этом случае взрослым и самому несовершеннолетнему нужно четко понимать совершается ли данная сделка в рамках предпринимательской деятельности или нет, так как сделки, совершенные за ее пределами, могут быть признаны недействительными по правилам ст. 175 ГК РФ.

Полагаем, что согласие на занятие предпринимательством может быть выражено одним из родителей (лицом, их заменяющим), так как цель согласия в восполнении гражданской дееспособности лица. Родитель, не выразивший согласия, не может оспорить согласие другого, даже если он против либо его мнение вообще не спросили, потому что здесь нет нарушения принципа равенства родительских прав, и решение этого вопроса не является предметом регулирования семейного права.

Отсутствие указания в ст. 27 ГК РФ на письменную форму согласия родителей (лиц, их заменяющих) на занятие предпринимательской деятельностью не должно означать достаточности устного его выражения. Рассматривая согласие на предпринимательскую деятельность как разновидность процедуры дачи согласия на совершения сделок, считаем, что оно должно быть, выражено в письменной форме и нотариально удостоверено⁹.

Аргументируется вывод о том, что значение согласия родителей (лиц, их заменяющих) или попечителя на предпринимательскую деятельность несовершеннолетнего не может состоять в их дополнительной имущественной ответственности, что может следовать при ошибочном толковании п.2 ст.27 ГК РФ. Ни закон, ни иные правовые акты не устанавливают дополнительную имущественную ответственность законных представителей или попечителя по обязательствам несовершеннолетнего, вытекающим из его предпринимательской деятельности.

Согласие родителей, усыновителей или попечителя на занятие несовершеннолетним предпринимательством есть волевое, правомерное *юридическое действие (сделка), направленное на приобретение и осуществление несовершеннолетним права на занятие предпринимательской деятельностью. Таким образом, согласие родителей (лиц, их заменяющих) является условием законности действия несовершеннолетнего и направлено на охрану и защиту прав и интересов несовершеннолетнего, не обладающего не только опытом участия в имущественных отношениях, но и жизненным опытом в целом. К сожалению, универсальный характер согласия на занятие несовершеннолетним предприни-*

⁹ Данная идея нашла отражение в Федеральном законе «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», но этот закон регулирует отношения по процедуре регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя.

мательской деятельностью не будет способствовать достижению положительного результата.

Глава четвертая «Процедуры эмансипации несовершеннолетних» состоит из двух параграфов и посвящена административному и судебному порядкам проведения эмансипации, выявлению степени их эффективности; анализу деятельности органов опеки и попечительства и предложениям по совершенствованию правового регулирования эмансипации.

В первом параграфе «Эмансипация по решению органа опеки и попечительства» наряду с теоретическими аспектами исследуется и практическая деятельность органа опеки и попечительства.

Положение об организации работы по опеке и попечительству в Алтайском крае в качестве одной из функций органа по опеке и попечительству указана дача заключения *о возможности* объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным). Несмотря на то, что механизм отказа в эмансипации отсутствует, исключить право отказать в эмансипации органом опеки и попечительства нельзя.

Правом на подачу заявления об эмансипации обладает сам несовершеннолетний, а согласие родителей (лиц, их заменяющих) обязательно в силу закона. Следовательно родители (лица, их заменяющие) не вправе инициировать процедуру эмансипации.

В диссертации предлагается решение вопроса о форме согласия родителей (лиц, их заменяющих) на эмансипацию. Согласие должно быть предоставлено в орган опеки и попечительства в письменной форме путем предоставления отдельного документа либо путем проставления подписи на заявлении несовершеннолетнего.

При отсутствии у указанных лиц (одного из них) возможности явиться в орган опеки и попечительства их подпись на документе, подтверждающем согласие, должна быть удостоверена организацией, в которой эти лица работают или учатся, жилищно-эксплуатационной организацией или органом местного самоуправления по месту их жительства либо администрацией стационарной медицинской организации, в которой они находятся на излечении.

Если один из родителей признан безвестно отсутствующим, объявлен умершим либо место его нахождения невозможно установить, тяжело болен, находится в длительной командировке или по иным уважительным причинам его согласие на эмансипацию нельзя получить, необходимо установить исключение из общего правила.

Если родители проживают отдельно, то орган опеки и попечительства может разрешить этот вопрос в зависимости от интересов подростка и с учетом мнения родителя проживающего отдельно от ребенка. Учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным, а также в случае уклонения без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка.

В изученных заявлениях, поданных в орган опеки и попечительства с просьбой об эмансипации, несовершеннолетними указывается желание заниматься предпринимательской деятельностью, а не то, что они ее уже занимают-

ся. По мнению органов опеки и попечительства законодатель не мог разрешить 14-летним несовершеннолетним заниматься предпринимательством, пока они не будут эмансипированными. Это еще один из аргументов в пользу того, что право на занятие предпринимательской деятельностью должно принадлежать полностью дееспособному гражданину.

В целях единообразного порядка эмансипации в нормативно-правовом акте, регулирующем деятельность органа опеки и попечительства, должен быть предусмотрен перечень документов, которые заявитель представляет при обращении с просьбой об эмансипации. Сегодня «набор» таких документов определяется органом опеки и попечительства по своему усмотрению.

На наш взгляд объявление подростка полностью дееспособным возможно только в отношении социально и психически зрелой личности. В этой связи предлагается ввести в качестве обязательной предварительную процедуру психологического обследования несовершеннолетнего. Заявитель может представить в орган опеки и попечительства заключение психолога либо орган опеки и попечительства может сам убедиться в его социальной зрелости.

Кроме этого должен быть установлен максимальный срок, в течение которого решение об эмансипации должно быть принято либо в эмансипации будет отказано.

В эмансипации должно быть отказано по следующим основаниям: если ранее в отношении заявителя производилось ограничение или лишение права на распоряжение заработком, стипендией или иными доходами в соответствии с п. 4 ст. 26 ГК РФ; в случае наличия у лица непогашенной судимости; если несовершеннолетний подпадает под категорию безнадзорных, беспризорных граждан или несовершеннолетних, находящихся в социально опасном положении; если он был исключен из образовательного учреждения за совершение противоправных действий, грубых и неоднократных нарушений устава данного учреждения и в других случаях.

Если орган опеки и попечительства не пришел к выводу о необходимости эмансипации подростка, он обязательно должен дать заявителю мотивированный отказ. Последствие такого отказа – обращение несовершеннолетнего в суд непосредственно с заявлением об объявлении его полностью дееспособным.

Совершенная с нарушениями закона процедура эмансипации может быть признана недействительной в судебном порядке.

Во **втором параграфе «Судебный порядок эмансипации»** путем сравнительного анализа судебной процедуры эмансипации по национальному и зарубежному законодательству выявляются ее положительные и отрицательные стороны¹⁰.

Правом на обращение в суд с заявлением об объявлении полностью дееспособным обладает несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, в случае отсутствия согласия на это законных представителей или попечителя (ст. 287 ГК РФ). На наш взгляд, несовершеннолетний может быть эмансипирован су-

¹⁰ Практику Федеральных судов Алтайского края изучить не представляется возможным в связи с ее отсутствием.

дом и в случае отказа органа опеки и попечительства объявить его полностью дееспособным, хотя закон это прямо не предусматривает.

Рассмотрение заявления происходит в порядке особого производства с участием заявителя, обоих (одного из родителей) родителей, усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора (ст. 288 ГПК РФ).

Для принятия судом решения, которым будет удовлетворена просьба заявителя, необходимо соблюдение всех требований ст. 27 ГК РФ. При рассмотрении заявления по существу суд должен исследовать обстоятельства, свидетельствующие о достижении лицом требуемой социальной зрелости и о целесообразности объявления заявителя эмансипированным. Для чего необходимо провести психологическое обследование подростка специалистом. В то же время суд может сам убедиться в наличии психической зрелости несовершеннолетнего. В п. 1 ст. 289 ГПК РФ записано, что рассмотрев заявление по существу, суд либо удовлетворяет либо отклоняет просьбу заявителя. Одним из оснований отклонения просьбы как раз и может быть низкий уровень психологического развития личности обратившегося.

Норма законодательства о судопроизводстве, устанавливающая порядок рассмотрения заявления, могла бы быть сформулирована следующим образом: «Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) рассматривается судом с участием заявителя, родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора. При рассмотрении заявления по существу суд должен установить наличие достаточных оснований для объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным)».

ГПК РФ должен содержать указание на специальный срок, в течение которого суд обязан рассмотреть заявление (более короткий, по сравнению с общим сроком установленным законом, учитывая наступление совершеннолетия).

Суд не может прекратить производство по делу в том случае, если родители (лица, их заменяющие) несовершеннолетнего на какой-либо стадии судебного разбирательства выразят свое согласие на эмансипацию. Суд должен вынести решение об эмансипации несовершеннолетнего, которое является юридическим фактом, на основании которого несовершеннолетний приобретает статус полностью дееспособного.

ГПК РФ не предусматривает основания и порядок отмены административного или судебного решения об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным.

Считаем, что эмансипация должна быть бесповоротным актом и ее отмена не представляется возможной. Может иметь место лишь признание недействительным административного акта об объявлении лица полностью дееспособным. Например, в случае нарушения требования закона о согласии обоих родителей (лиц, их заменяющих) несовершеннолетнего. Последствия признания эмансипации недействительной заключаются в признании недействительным объявления подростка полностью дееспособным с момента такого объявления

(т. е. на прошлое время). Исключение из этого правила может быть предусмотрено для тех ситуаций, когда нет смысла ставить под сомнение юридическую силу совершенных эмансипированным юридическими действиями. По усмотрению суда эмансипация может быть признана недействительной со дня вступления решения суда о недействительности в законную силу.

Не требуется признания недействительной эмансипации произведенной судом с нарушением материальных или (и) процессуальных норм. В этом случае должны применяться общие правила гражданского судопроизводства о производстве в кассационной и надзорной инстанциях.

Глава пятая «Правовые последствия объявления несовершеннолетних граждан эмансипированными» предлагает характеристику правового положения эмансипированных несовершеннолетних в правоотношениях, регулируемых нормами частного и публичного права.

В первом параграфе «Последствия эмансипации, связанные с изменением правового статуса несовершеннолетнего лица» положения основаны на том, что в гражданских правоотношениях эмансипированный несовершеннолетний приравнивается к совершеннолетнему гражданину.

Основным последствием эмансипации является возможность эмансипированного совершать сделки без письменного согласия родителей (лиц, их заменяющих). В частности, эмансипированный может самостоятельно завещать свое имущество. Он несет самостоятельную имущественную ответственность по обязательствам, возникающим из причинения вреда.

Эмансипированный самостоятельно реализует свои личные неимущественные права (право на имя, выбор места жительства, право на создание юридического лица). В связи с тем, *что в результате эмансипации несовершеннолетний переходит из категории частично дееспособных в категорию полностью дееспособных граждан, отменяются установления закона касающиеся действий* родителей (лиц, их заменяющих) в области имущественных прав несовершеннолетних. *Социальные же гарантии и льготы, направленные на защиту прав и законных интересов несовершеннолетних, в силу их возраста, должны сохранять свою силу.*

Эмансипация влечет возможность не только совершать сделки без согласия родителей (лиц, их заменяющих), но и влияет на положение несовершеннолетнего в наследственных правоотношениях. Так, право на обязательную долю эмансипированный должен иметь только если он относится к категории нетрудоспособных несовершеннолетних детей наследодателя. Во-первых, потому что нормы о наследовании конкретизируют общие положения гражданского законодательства о правосубъектности граждан, следовательно в отношении эмансипированных они подлежат ограничительному толкованию. Во-вторых, функциональное назначение обязательной доли в обеспечении несовершеннолетнему или нетрудоспособному сколько-нибудь сносных условий для существования, что не актуально для эмансипированного.

Эмансипированный несовершеннолетний не обладает признаками нетрудоспособности и нахождения на иждивении, а значит, не должен входить в число лиц имеющих право на возмещение вреда в случае смерти потерпевшего

(кормильца).

Целесообразно для эмансипированных, ведущих взрослый образ жизни, определять объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья по правилам ст. 1085, 1086 ГК РФ, а не как для «обычных» несовершеннолетних.

Очевидно и то, что эмансипированный должен иметь возможность пользоваться «услугами» помощника (попечительство в форме патронажа, устанавливаемого над совершеннолетними гражданами) иначе, будучи больным, какое-то время он не сможет полноценно осуществлять и защищать права и исполнять обязанности.

Участие эмансипированного в гражданском обороте может быть ограничено по правилам ст. 30 ГК РФ. Хотя массового применения к эмансипированным данная статья иметь не будет, но формально такая ситуация допустима.

В результате эмансипации ребенка происходит качественное изменение и семейно-правовых отношений с его участием.

В отношении детей, которые приобрели полную гражданскую дееспособность до достижения совершеннолетия, прекращаются родительские права, предусмотренные гл. 12 СК РФ (п. 2 ст. 61 СК РФ). В частности, прекращаются обязанности по воспитанию и образованию детей.

При этом нормативно-правовые акты, регулирующие отношения с участием детей, не всегда учитывают положения СК РФ. Так, реализация конституционного права граждан на образование, регламентированная Федеральным законом «Об образовании» будет осуществляться эмансипированным лично без участия родителей (лиц, их заменяющих).

В основе исполнения обязанности родителей по воспитанию и образованию лежит обязанность содержать ребенка. Если прекращаются обязанности родителей по воспитанию и образованию ребенка, то, естественно, прекращается и право ребенка на содержание от своих родителей.

Одной из форм содержания являются алименты, выплачиваемые по судебному приказу. В соответствии со ст. 120 СК РФ выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, прекращается в случае приобретения несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия. Тогда как соглашение о выплате алиментов может содержать условие о выплате алиментов в случае приобретения несовершеннолетним полной дееспособности до совершеннолетия, получать и распоряжаться которыми он будет сам.

В работе обосновывается положение о том, что обязанность по содержанию родителей должна быть, в том числе, и у трудоспособных эмансипированных несовершеннолетних детей, так как основным критерием, определяющим эту обязанность, является возможность лица трудиться и получать доход.

Эмансипированный несовершеннолетний самостоятелен в реализации любых прав и обязанностей, предусмотренных нормами семейного права. Он также лично осуществляет свои процессуальные права и выполняет процессуальные обязанности.

В итоге констатируется, что эмансипация дает несовершеннолетнему

возможность заключать любые сделки без согласия родителей (лиц, их заменяющих). Если осуществление гражданских прав и обязанностей зависит от конкретного возраста гражданина, то закон должен прямо на это указывать. Следовательно, *эмансипированный несовершеннолетний гражданин в правовом смысле приравнивается к совершеннолетним участникам правоотношений, регулируемых нормами частного права, за исключениями, установленными законом в целях защиты и охраны прав и законных интересов несовершеннолетних.*

Во втором параграфе «**Последствия эмансипации, не влияющие на правовой статус несовершеннолетнего**» отмечается, что правовое состояние эмансипации не меняет социального статуса подростка, он остается ребенком, которым признается лицо, не достигшее возраста 18 лет, и его правовое положение зависит от вида регулируемых правоотношений.

На эмансипированных распространяются все правовые предписания о детях, предусмотренные действующим законодательством, в частности Федеральным законом «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», Конвенцией ООН о правах ребенка.

Закон, устанавливающий ограничения, в том числе и по возрасту, прав и свобод человека и гражданина, является допустимым в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства и только федеральным законом. Соответственно эмансипированный несовершеннолетний наделяется правами и обязанностями в полном объеме за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом в названных целях установлен возрастной ценз.

Однако когда это касается гражданских прав и в силу того, что ГК РФ имеет верховенство и приоритет перед любым федеральным законом, содержащим нормы гражданского права, возможные отступления от его положений должны содержаться в отсылочных нормах самого ГК РФ, либо вводного закона к нему.

Семейное законодательство РФ устанавливает 18-летний возраст на осуществление отдельных видов личных неимущественных прав. Такая позиция законодателя подвергается сомнению. Предлагается в исключительных случаях разрешить эмансипированному несовершеннолетнему быть опекуном или попечителем, иметь право на усыновление¹¹, что согласуется, например, с правилами ст. 62 СК РФ, предоставляющей несовершеннолетним родителям, не состоящим в браке, в случае рождения у них и при установлении их материнства и (или) отцовства, право самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста 16 лет. А права и обязанности опекунов и попечителей во многом сходны с родительскими правами и обязанностями.

Эмансипация не влияет на правовое положение работающего несовершеннолетнего. В трудовых отношениях в области охраны труда, рабочего времени, отпусков, иных условий труда, ответственности эмансипированный поль-

¹¹ Установленная разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым не менее 16 лет (ст. 128 СК РФ) приводит к неоправданному сужению круга лица, которые могут быть усыновителями.

зуется льготами, предусмотренными трудовым законодательством для несовершеннолетних. При этом работающего эмансипированного, даже при наличии достаточных оснований, нельзя ограничить или лишить права самостоятельно распоряжаться своим заработком; он может составить завещание и таким образом распорядиться своими доходами полученными от трудовой деятельности; вправе самостоятельно заключить с коммерческой организацией договор розничной купли-продажи с условием продажи товара в кредит.

В работе уделяется внимание вопросу о влиянии эмансипации на осуществление несовершеннолетним публичных прав. Вывод, к которому пришел диссертант, заключается в следующем: эмансипация не распространяется на права, относящиеся к категории субъективных публичных прав.

Исследование такой сферы публично-правовых отношений как область административной и уголовной ответственности показало, что эмансипация не изменяет условия и порядок привлечения несовершеннолетних к ответственности за совершение правонарушений. Защиту прав и законных интересов несовершеннолетнего лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или потерпевшего осуществляют законные представители или попечитель.

Косвенно эмансипация коснулась отношений, регулируемых уголовным законодательством. Постановление Пленума ВС РФ от 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» упоминает ст. 21 и 27 ГК РФ и ст. 13 СК РФ, в силу которых несовершеннолетние несут самостоятельную ответственность за причиненный вред, если в момент причинения вреда, а также в момент рассмотрения судом вопроса о возмещении вреда они обладали полной дееспособностью в порядке эмансипации либо вступили в брак до достижения восемнадцатилетнего возраста. Таким образом, на органы предварительного следствия или суд возлагается задача выяснять гражданско-правовой статус несовершеннолетнего, когда рассматривается вопрос о привлечении в качестве гражданских ответчиков родителей, опекунов, попечителей, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений, которые в силу закона несут имущественную ответственность за ущерб, причиненный преступными действиями несовершеннолетних.

Эмансипация влечет для лица возможность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Такая способность лица именуется гражданской дееспособностью, поэтому правовое регулирование общественных отношений с участием эмансипированного лица происходит по правилам гражданского законодательства. *В сфере же публично-правовых отношений в правовом положении эмансипированного несовершеннолетнего никаких изменений не происходит. Объясняется это различием правосубъектности лиц в области публичного и в области частного права. В области публичного права – это в основном вопросы юридической субординации и подчиненности, то есть вопросы компетенции государственных органов и должностных лиц, с одной стороны, а с другой - пассивной правосубъектностью подчиненных и подотчетных лиц, их обязанностей и ответственности, вытекающих из властных актов государ-*

ственных органов и должностных лиц.

Диссертация завершается заключением, в котором сделаны общие и частные выводы, а также определяются основные направления совершенствования действующего законодательства по вопросам эмансипации несовершеннолетних граждан.

Приложением к диссертации являются материалы социологического опроса старшеклассников общеобразовательных школ г. Барнаула и студентов первого курса социологического факультета Алтайского государственного университета по теме исследования, проект постановления Правительства РФ «Об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) в органах опеки и попечительства».

По теме диссертации опубликованы работы:

1. Букшина С.В. Объявление несовершеннолетнего эмансипированным как основание приобретения полной дееспособности // Современное российское право: федеральное и региональное измерение. Сб. материалов межвуз. конф. Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 1998. – 0, 10 п. л.

2. Букшина С.В. Эмансипация: история и современность // Современные проблемы юриспруденции: Сб. науч. тр. – Под ред. А.В. Цихоцкого (отв. ред.), Г.Л. Осокиной, М.И. Клеандрова. Новосибирск: Сиб. ун-та потреб. кооперации, 1999. – 0, 56 п. л.

3. Букшина С.В. Эмансипация: проблемы и совершенствование // Хозяйство и право. 1999. № 7. – 0, 63 п.л.; № 8. – 0, 25 п. л.

4. Букшина С.В. Занятие предпринимательской деятельностью – основание для эмансипации несовершеннолетнего гражданина // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. ст. Ч. 2 / Под ред. В. Ф. Воловича. Томск: Изд-во Том. ун-та, 1999. – 0, 10 п. л.

5. Букшина С.В. Ограничение дееспособности эмансипированного несовершеннолетнего: за и против. Теория и практика гражданско-правового регулирования: Сб. науч. ст. Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 2000. – 0, 20 п. л.

6. Букшина С.В. Правовое регулирование эмансипации несовершеннолетних как способ обеспечения устойчивого развития общества // Современные проблемы права и правовые технологии / Отв. ред. А.К. Черненко. Новосибирск: ГЦРО, 2000. – 0, 18 п. л.

7. Букшина С.В. Эмансипированный несовершеннолетний – участник жилищно-правовых отношений // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. ст. Ч. 5 / Под ред. В.Ф. Воловича. Томск: Изд-во Том. ун-та, 2000. – 0, 10 п. л.

8. Букшина С.В. Эмансипация и право несовершеннолетнего на вступление в брак // Российская правовая система: становление, проблемы, пути совершенствования: Материалы Республиканской научной конференции / Под ред. В.К. Гавло, В.Я. Музюкина, В.В. Невинского. Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 2001. – 0, 10 п. л.

9. Букшина С.В. Механизм регулирования ответственности по обязательствам несовершеннолетнего лица, занимающегося предпринимательской деятельностью // Правовые проблемы укрепления российской государственности:

Сб. материалов межвуз. конференции / Под ред. Б.Л. Хаскельберга. Томск: Изд-во Том. ун-та, 2001. – 0, 10 п. л.

10. Букшина С.В. Влияние эмансипации на правовой статус подростка // Ученые записки Юридического института Красноярского гос. ун-та: Вып.1: По итогам научно-практической конференции, посвященной памяти проф. В.П. Шахматова / Отв. ред. Т.В. Сахнова. Красноярск, 2001. – 0,5 п. л.

11. Букшина С.В. Механизм реализации права на эмансипацию в административном порядке // Публично- и частно правовое регулирование в России: теоретические и практические проблемы: Материалы Всероссийской научной конференции / Под ред. В.Я. Музюкина, В.В. Сорокина. Барнаул: Изд-во Алт. ун-та, 2003. – 0, 12 п. л.