

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ им. В.В.КУЙБИШЕВА

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ  
В СОВРЕМЕННЫЙ ПЕРИОД  
(часть первая)

ПОД РЕДАКЦИЕЙ ДОКТОРА ПРАВОВЕДЕНИЯ  
НАУК В.Ф.ВОЛКОВИЧА

ИЗДАТЕЛЬСТВО ТОМСКОГО УНИВЕРСИТЕТА

Томск - 1993

## НЕКОТОРЫЕ НОРМЫ СЕМЕЙНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ОХРАНА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

А.Б.Казанцева

Необходимость обновления семейного законодательства, разработка специального акта о правовом положении несовершеннолетних вынуждают более пристально подойти к анализу соответствующих норм права. В данном случае анализируются нормы семейного законодательства, определяющие основание родительских правоотношений.

Несмотря на нормативное закрепление данного основания (ч.1 ст.16 Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье, в дальнейшем - Основ), этот вопрос в литературе является спорным. Наиболее правильным толкованием данного положения закона является то, согласно которому взаимные права и обязанности родителей и детей порождаются родством, которое приобретает свойство юридического факта в результате его регистрации. Однако ч.1 ст.16 Основ противоречит другим установлениям Основ и самой природе. Не может и не должно быть такого положения, когда лица, давшие жизнь ребенку, считаются родителями после регистрации его рождения. Поэтому закон оперирует терминами не "лица", а "отец", "мать", "родители", "отцовство" (ст.16, 17 Основ). Здесь законодатель учитывает достаточность самого родства для приобретения нового качества человеком, влекущего новые права и обязанности. Все последующие действия только подтверждают или отвергают данный факт. Иначе и быть не должно. Ребенок нуждается в уходе и заботе с первого мгновения своей жизни, что бесспорно является прежде всего родителями. Регистрация происхождения ребенка от данных родителей может иметь лишь доказательственное значение. Поэтому норму об основании родительских правоотношений целесообразнее изложить так: "Взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении (кровном родстве) детей. Происхождение детей удостоверяется в органах загса".

Не исключено нарушение прав ребенка при производстве записи об отце по правилу ч.2 ст.17 Основ. По единоличному заявлению отца регистрация ребенка может осуществляться в случае, если ребенок еще не был зарегистрирован. Однако более полной охране прав ребенка отвечало бы установление отцовства в подобных случаях только в судебном порядке.

Действующее законодательство, в частности ч.5 ст.49 КоБС РСФСР,

также недостаточно охраняет права ребенка и его фактических родителей. Согласно буквальному толкованию ч.5 ст.49 КоБС РСФСР запись об отцовстве или материнстве может оспорить только лицо, записанное в качестве отца или матери. Установить отцовство в судебном порядке можно, если ребенок не зарегистрирован или зарегистрирован по правилам ч.2 ст.17 Основ. В жизни не исключены ситуации, когда фактические отец или мать не могут установить юридическую и фактическую связь с ребенком, так как имеются названные нормативные препятствия. Считаясь с реальной действительностью, судебная практика допускает оспаривание отцовства или материнства фактическими родителями, не зарегистрированными в качестве таковых. В новом законодательстве желательно предоставить право оспаривания записи о родителях не только лицам, записанным отцом или матерью, но и фактическим родителям.

В законе следовало бы установить, что, если мать выступает против записи ее мужа отцом ребенка, то ребенок регистрируется как рожденный одной матерью.

Серьезные недостатки присущи ч.4 ст.16 Основ, так как ребенок в некоторых случаях лишается естественного права на отыскание отца. Этим самым нарушаются права конкретных детей, принцип равенства детей, рожденных в браке и вне брака, и принцип равенства мужчины и женщины. Ограничения в отыскании отцов не могут быть оправданы. Следует предоставить возможность судебного установления отцовства во всех случаях рождения ребенка вне брака. Значимость этого весьма существенна. Во-первых, каждый ребенок сможет реализовать свое естественное право - знать своего отца. Во-вторых, повысится ответственность мужчин за свое поведение. В-третьих, будет устранено в этом случае неравенство детей, рожденных в браке и вне брака, а также мужчин и женщин. В четвертых, сократятся выплаты из общественных фондов, поскольку своих детей обязаны будут содержать и отцы. В конечном счете, все вышеперечисленные изменения позволят в большей мере обеспечить охрану прав и интересов несовершеннолетних.