Понятие опеки и попечительства.

Выполнил ст. гр. Ю-211
Лунькин А.В.

- Институты опеки и попечительства связаны с категорией дееспособности. Опека устанавливается над малолетними и недееспособными гражданами (ст. 32 ГК РФ), а попечительство - над несовершеннолетними и ограниченно дееспособными гражданами (ст. 33 ГК РФ). Попечительство может устанавливаться в отношении лиц, которые не способны самостоятельно осуществлять свою дееспособность в силу физических недостатков (слепота, глухота), а также в отношении расточителей. Чаще всего попечительство устанавливается для охраны интересов ограниченно дееспособных совершеннолетних лиц. Законодательство большинства государств содержит сходные постановления по этому вопросу.

Основное отличие опеки от попечительства заключается в том, что попечитель лично не совершает сделок от имени подопечного, а только дает согласие на их совершение. Опекун сам совершает сделки от имени подопечного. Попечитель не имеет права управлять имуществом подопечного. Назначение попечителя аналогично назначению опекуна. Деятельность и опекунов, и попечителей находится под контролем соответствующих компетентных органов.

- Институт опеки и попечительства известен и гражданскому, и семейному праву. В большинстве стран опека и попечительство регулируются в рамках гражданского законодательства. В определенной степени это связано с тем, что семейное право в качестве самостоятельной отрасли присутствует далеко не во всех юрисдикциях, а является отраслью гражданского права.

Опекун и попечитель

- Опекуном или попечителем может стать физическое лицо, отвечающее целому ряду требований. Обязательными для всех случаев назначения опеки и попечительства требованиями к кандидатуре опекуна или попечителя являются:

1)совершеннолетие лица, т.е. достижение им 18 лет;

2) полная гражданская дееспособность лица;

3) отсутствие в отношении кандидата вступившего в законную силу решения суда о лишении его родительских прав (вне зависимости от времени его вынесения);

4) отсутствие у кандидата на момент установления опеки или попечительства судимости за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

- Подавляющее большинство национальных кодификаций МЧП содержит регламентацию опеки и попечительства. Эти вопросы относятся к "праву лиц". В отношении опеки и попечительства возникают вопросы: возможно ли учреждение опеки (попечительства) над иностранцем или лицом, проживающим за границей; может ли иностранец быть назначен опекуном (попечителем); закон какого государства регулирует как весь комплекс отношений по опеке и попечительству, так и отдельные его аспекты. Законодательство некоторых стран подчиняет все аспекты опеки (попечительства) единой коллизионной привязке:

- закону постоянного места проживания подопечного: "Опека и другие институты по защите недееспособных определяются правом места жительства недееспособного" (ст. 26 Закона о МЧП Венесуэлы);
- закону гражданства подопечного: "Опека, равно как и любой другой вид попечения, определяется по праву государства, гражданином которого является затрагиваемое ими лицо" (ст. 24 ГК Греции);
- закону страны суда: "При регулировании вопросов опеки, попечительства, попечения и других вопросов, связанных с институтами, устанавливаемыми для защиты прав несовершеннолетних, умалишенных и отсутствующих, применяется йеменский закон" (ст. 27 ГК Йемена).

- В Великобритании господствующей коллизионной привязкой является английское право (закон суда). Английский суд, применяя собственное право, может назначить опеку над несовершеннолетним британским подданным, даже проживающим за границей, и над иностранцем, проживающим или только временно пребывающим на территории Великобритании. Пределы правомочий назначенного за границей опекуна в соответствии с английским правом определяются по закону места учреждения опеки (в отношении движимого имущества).
- В ФРГ опека над иностранцем может быть назначена только в том случае, если он имеет место жительства или место пребывания на территории Германии и если государство гражданства иностранца не берет на себя попечение о нем, хотя в соответствии с законами этого государства над таким лицом должна быть учреждена опека.
- Законодатель Швейцарии отказался от самостоятельного регулирования вопросов опеки (попечительства) и закрепил отсылку к Гаагской конвенции о юрисдикции и применимом праве в отношении защиты несовершеннолетних (1961), нормы которой по аналогии применяются к опеке (попечительству) в отношении совершеннолетних (ст. 85 Закона о МЧП Швейцарии).

С точки зрения коллизионного регулирования отношения опеки (попечительства) можно разделить на несколько самостоятельных статутов:

1) условия назначения, изменения и прекращения опеки (попечительства) определяются личным законом опекаемого (Румыния, Австрия);
2) последствия опеки (попечительства) определяются личным законом опекаемого (Австрия) или законом суда (Таиланд);
3) установление временных и срочных защитных мер в отношении подопечного подчиняются закону его места жительства (Испания) или закону суда (Италия, Перу, Тунис);
4) обязанность опекуна (попечителя) принять опекунство (попечительство) регулируется личным законом опекуна (Румыния);
5) отношения между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются законом государства, органы которого назначили опеку, - "законом компетентного учреждения" (Украина). Если право места жительства лица, находящегося под опекой (попечительством), является для него более благоприятным, применяется закон места жительства подопечного;
6) право представительства опекуна (попечителя) регулируется законом компетентного учреждения и распространяется за пределы государства, органы которого назначили опеку (Украина).

- Коллизионное регулирование опеки и попечительства предусмотрено в ст. 1199 ГК РФ. Установление и отмена опеки и попечительства производятся в соответствии с личным законом опекаемого или подопечного (п. 1). Это положение закрепляет общую двустороннюю коллизионную норму. Применение личного закона для решения вопросов личного статуса индивида основано на критерии наиболее тесной связи между лицом и соответствующей правовой системой.
- Пункт 2 ст. 1199 ГК РФ предусматривает, что личный закон опекуна (попечителя) применяется для установления его обязанности принять опеку (попечительство). Это специальная коллизионная норма, которая отражает необходимость принимать во внимание ту правовую систему, с которой лицо, обязанное принять опеку (попечительство), наиболее тесно связано.
- Отношения между опекуном (попечителем) и опекаемым (подопечным) определяются по закону компетентного учреждения - в соответствии с правом страны, учреждение которой установило опеку (п. 3). Этот правопорядок регламентирует, каким именно образом должна осуществляться опека (попечительство). Закон компетентного учреждения - основная коллизионная привязка данной нормы.

- Наряду с общим коллизионным правилом для регулирования отношений между опекуном и подопечным установлена специальная альтернативная привязка к российскому закону. Применение российского права имеет ограниченный характер: подопечный имеет в России место жительства и российское право имеет для него более благоприятный характер.

Статья 1199 ГК РФ содержит "цепочку" коллизионных норм: отдельные аспекты одного и того же правоотношения регулируются посредством различных коллизионных привязок. Положения ст. 1199 ГК РФ являются одними из наиболее удачных в МЧП России.