

Некоторые вопросы судебной практики по спорам, связанным с воспитанием детей

Людмила А. Яблокова, партнер Коллегии Адвокатов "SKY LAWYERS" Санкт - Петербург, член Международной Академии юристов по семейному праву (IAFL)

Вопросы, которые затрагиваются в деле

равенство родительских прав (ст. 61 СК РФ) и фактическое соотношение объема родительских прав и обязанностей у родителей после расторжения брака или при раздельном проживании

принцип равенства родительских прав при определении порядка общения ребенка с отдельно проживающим родителем или осуществления права доступа, при решении родителями вопросов о выборе образовательного учреждения, школы, изучения языка, переезда с ребенком внутри страны и выезда с ребенком за пределы РФ

ребенок в спорах родителей по его воспитанию, практика применения ст. 57 СК РФ и ч. 2 ст. 56

Фактическое соотношение объема родительских прав и обязанностей после расторжения брака или при раздельном проживании родителей: родитель, с кем ребенок проживает v. отдельно проживающий родитель

Спор об изменении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п.3 ст. 65 СК РФ), об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно (п.2 ст. 66 СК РФ), об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников (п.3 ст. 67) и о праве ребенка выражать свое мнение по вопросам, затрагивающим его интересы (ст. 57 СК РФ).

Фабула дела:

Стороны проживали на Дальнем Востоке, от брака имеют двоих детей - Е., 2002 г.р. и А. 2008 г.р. В 2009 г. брак расторгнут.

Впоследствии оба родителя создали новые семьи:

в 2009 г. отец регистрирует новый брак, в 2012 г. у него рождается дочь во втором браке;

в 2012 г. “мама выходит замуж” и в 2014 г. у нее во втором браке рождается дочь.

Несмотря на новые семьи, все продолжают проживать в одном из городов Дальнего Востока, дети от первого брака живут на два дома, но фактически большую часть времени проводят с отцом и его новой семьей.

В 2016 г. отец обращается в районный суд своего города об определении места жительства детей с ним, решением суда первой инстанции место жительства детей определено с отцом. При этом оба родителя характеризовались и по месту жительства, и по месту работы (оба родителя врачи) исключительно хорошо.

Факторы, влияющие на принятие судом решения об определении места жительства ребенка с одним из родителей после расторжения брака или при раздельном проживании родителей

Решающие факторы:

мнение детей: опрос детей проводился в суде в присутствии и при содействии педагога, в отсутствие обоих родителей, обе девочки сообщили суду, что желают проживать с отцом. На момент опроса старшей сестре 14 лет, младшей - 8 лет.

Апелляционным определением краевого суда решение отменено, вынесено новое решение, которым сестры оказались разделены по разным семьям: место жительства старшего ребенка определено с отцом, место жительства младшего ребенка - с матерью.

Основанием для отмены решения районного суда для суда апелляционной инстанции были следующие факторы:

- несовершеннолетняя А., 2008 г.р., не достигла возраста 10 лет (ст. 57 СК), в связи с чем у суда не имелось оснований для учета ее мнения о том, с кем из родителей она хочет проживать.

- судебная коллегия также исходила из того, что девочка малолетнего возраста естественно привязана к матери и нуждается в особом уходе со стороны матери.

Отец согласился с решением апелляционного суда, не оспаривал его, стороны впоследствии заключили мировое соглашение о порядке общения с детьми: матери со старшим ребенком и отца с младшим, которое было утверждено определением районного суда.

Согласно соглашению:

мама может общаться в любое время со старшей дочерью, с учетом ее желания,

отец может общаться с младшей дочерью не менее 13 дней в месяц, с учетом ее желания,

каждый из родителей не препятствует другому оставлять детей на ночь, отводить и забирать из школы, на кружки, заранее согласовывая графики своей работы и расписания занятий детей, с учетом мнения детей.

В мировом соглашении также родители договорились предоставлять друг другу возможность проводить с детьми отпуск не менее 6 недель в год, с правом выезда на совместный отдых в другие города и за рубеж, а также решать все вопросы, касающиеся благополучия детей, исходя из интересов детей и с учетом их мнения.

Переезд одного из родителей с ребенком без согласования с другим

В июне 2019 г. без согласования и обсуждения своих планов с отцом ребенка мама с младшей дочерью и своей новой семьей переезжает на постоянное место жительства из Дальневосточного федерального округа в Северо - Западный федеральный округ (расстояние по воздуху почти 7 000 км, на автомобиле - больше 8 000 км), самостоятельно определяет ребенка в школу на новом месте.

Отец и ребенок поставлены в известность о планах матери накануне переезда (за пару дней).

Объективно возникает:

- сокращение времени общения отца с младшей дочерью и общения сестер между собой,
- невозможность исполнения положений мирового соглашения, утвержденного судом, в полном объеме,
- изменение привычного графика и уклада жизни ребенка: смена школы, преподавателей, привычных занятий и тренировок, расставание со старыми друзьями и родственниками, большая часть которых была именно по обычному месту жительства,

Дочь просит отца помочь ей вернуться обратно и, поскольку мирно вопрос решить не удастся, отец обращается в суд в Северо - Западном федеральном округе с иском об изменении места жительства дочери.

Основания для изменения места жительства ребенка в судебном порядке

Решение районного суда в Северо - Западном федеральном округе об изменении места жительства ребенка.

Основные факторы:

- опрос ребенка в суде (ребенку 11 лет, высказывает желание вернуться домой, но говорит, что лучше всего, чтобы все было как раньше, чтобы она могла жить на два дома и родители жили недалеко друг от друга, подтверждает, что просила отца обратиться в суд для решения этого вопроса);
 - заключение судебной психологической экспертизы;
 - существенное изменение обстоятельств, из которых исходила судебная коллегия краевого суда ранее, определяя место жительства ребенка с матерью, в частности:
-

- 1) смена места жительства без учета интересов ребенка, фактический разрыв устоявшихся родственных и дружественных связей А., эмоциональный дискомфорт девочки: она сильно скучает не только по отцу, но по своей старшей сестре, двоюродным братьям и сестрам, к которым очень привязана, неудовлетворенная потребность в общении с которыми выявлена судебными экспертами;
 - 2) при соблюдении ч.3 ст. 17 Конституции РФ, ч.1 ст. 65 СК РФ, ч.1 ст. 55 СК РФ, с учетом приоритета прав и законных интересов ребенка при принятии решения о переезде на постоянное место жительства в другой город родитель должен был руководствоваться не престижностью предлагаемой работы, а прежде всего интересами несовершеннолетней дочери, имеющей сильную привязанность не только к отцу, а также к старшей сестре и иным родственникам, в частности двоюродным братьям и сестрам, с которыми девочка имеет сильную эмоциональную связь, о чем мама не могла не знать;
 - 3) с учетом удаленности городов, расположенных в разных концах страны, переезд объективно влечет невозможность продолжения тесного общения ребенка со старшей сестрой, отцом, иными родственниками и друзьями, необходимо принять во внимание мнение ребенка (11 лет), эмоционально - психологическое состояние старшей сестры, также не достигшей на момент отъезда младшей сестры совершеннолетия, и привязанности девочки к младшей сестре;
-

Основания изменения места жительства ребенка (продолжение)

4) фактическое игнорирование мнения ребенка относительно ее желания общаться с родственниками по обычному месту жительства, сложившегося круга ее друзей, интересов и предпочтений в плане развития (девочка хотела заниматься каратэ, которым с детства занималась по обычному месту жительства, но на новом месте жительства ее записали на балетные танцы без ее согласия);

5) фактическое нарушение одним из родителей в одностороннем порядке условий мирового соглашения о порядке общения с детьми, утвержденного определением районного суда, путем создания условий объективно исключающих возможность реализации отцом своих родительских прав в отношении дочери в объеме, установленным мировым соглашением (принцип равенства родительских прав).

При этом суд также принял во внимание, что девочка одинаково привязана к обоим родителям, сильную эмоциональную привязанность к старшей сестре, нуждаемость в общении с другими родственниками по обычному месту жительства, наличие неудовлетворенной потребности в таком общении.

Суд принял во внимание ранее высказанное при непосредственном опросе **желание ребенка** вернуться к отцу по обычному месту жительства, что она также подтверждала старшей сестре и супруге отца, полагая, что возвращение А. в ее обычное место жительства к привычному для нее укладу жизни для дальнейшего проживания в семье отца отвечает ее интересам.

В судебном заседании в качестве свидетеля также была допрошена жена отца (врач - педиатр), которая сообщила, что детей не разделяет, имеет одинаково теплые и доверительные отношения со всеми тремя девочками, также она принимала участие вместе с общей дочерью в судебной психологической экспертизе. Суд принял во внимание, что супруг матери какую - либо заинтересованность в судебном споре не проявил, в качестве свидетеля участвовать желаний не изъявил, сведения о его какой - либо заинтересованности отсутствовали и в акте обследования жилищных условий А. по новому месту жительства.

NB Суд также учел выявленный экспертами при проведении психологической экспертизы конфликт лояльности у ребенка, когда девочка не хочет и не может своими оценками и выбором обидеть кого - либо из своих родителей. Эксперты пришли к выводу, что длительная конфликтная ситуация, необходимость выбора между родителями является психотравмирующей для девочки, что и привело к формированию конфликта лояльности.

определение городского суда = устоявшаяся судебная практика по спорам об определении места жительства

Судебная практика рассмотрения споров об определении места жительства детей свидетельствует о том, что в большинстве случаев место жительства детей определяется с их матерью (Обзоры практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей, утвержденные Президиумом ВС РФ)

Судебная коллегия городского суда отменяет решение районного суда.

В качестве основания, в частности, отмечаются некоторые факторы (принцип равенства родительских прав, ч.1 ст. 61 СК РФ):

- “половая принадлежность” 11 - ти летней дочери, девочке будет лучше с матерью;
 - для изменения места жительства ребенка, установленного ранее судом с матерью, необходимо установить “наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о существенном нарушении прав несовершеннолетнего ребенка и его интересов при проживании с одним из родителей по решению суда, что судом первой инстанции сделано не было (отсылка к принципу 6 Декларации ООН прав ребенка);
 - мама ребенка, переезжая на новое место жительства реализовала свое конституционное право на свободу передвижения, и право на свободу передвижения своей дочери, при этом отсутствие на это согласия отца ребенка не свидетельствует о действиях мамы не в интересах дочери и в нарушение закона;
 - разлука девочки с отцом, старшей и младшей сестрами, близкими родственниками не отразилась на А. отрицательным образом, а испытываемые ею чувство разлуки, являются естественными в данной ситуации, однако данные обстоятельства не являются существенными при разрешении спора и переезд не противоречит интересам ребенка;
 - экспертами в ходе судебной психологической экспертизы не выявлено каких - либо невротических проявлений, связанных с переменной места жительства;
 - суд первой инстанции не учел, что при определении места жительства ребенка с одним из родителей конкретное место жительства не определяется, поэтому вывод суда первой инстанции о том, что в связи с переездом в другой город, общение отца с ребенком в объеме, предусмотренном в мировом соглашении, стало невозможным - ошибочен;
-

Продолжение:

- мама не связана условиями мирового соглашения при решении вопроса об изменении места жительства и “не может обрекать себя” на проживание по обычному месту жительства в целях обеспечения отцу возможности общения с дочерью в рамках условий мирового соглашения;
 - наличие конфликта лояльности у А., при наличии которого она не хочет своим выбором обидеть кого - либо из родителей, не свидетельствует о наличии у А. предпочтений жить с отцом.
-

Выводы и обобщения

На практике практически невозможно соблюсти равенство родительских прав, регламентированных ст. 61 СК РФ, даже, если родители ранее пришли к мировому соглашению и обязались его соблюдать (длящийся характер родительско - детских отношений)

Определение места жительства с одним из родителей существенно влияет на объем осуществления родительских прав тем из родителей, с кем остался проживать ребенок (фактически объем больше, подтверждается судебной практикой)

Определение поочередного места жительства у обоих родителей, хотя бы в отношении детей старшего возраста? Например, если оба родителя могут создать надлежащие условия для воспитания и развития ребенка, если ребенок в равной степени привязан к обоим родителям, если у ребенка формируется конфликт лояльности из - за того, что он поставлен в ситуацию выбора/предпочтения того или иного родителя и своими оценками и выбором он не хочет и не может обидеть кого - либо из родителей (ВС РФ, определение № 18КГ18-223 от 29.01.2019 г.: ребенок не должен жить на два дома, при этом, например, в иностранных юрисдикциях это, на сегодняшний день обычная практика)

Что делать в распространенных ситуациях, если родители живут в разных городах нашей большой страны или в разных юрисдикциях?

Что такое наилучшие интересы детей, как соблюсти баланс конкурирующих интересов родителей и ребенка, в пользу наилучших интересов ребенка?
