

На правах рукописи

Соколов Андрей Николаевич

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ
В ПРИЕМНОЙ СЕМЬЕ ДЛЯ ГРАЖДАН ПОЖИЛОГО ВОЗРАСТА
И ИНВАЛИДОВ**

**Специальность 12.00.03 – Гражданское право;
предпринимательское право; семейное право;
международное частное право**

АВТОРЕФЕРАТ

**диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Москва – 2013

Работа выполнена в Московской академии экономики и права
на кафедре гражданско-правовых дисциплин

Научный руководитель – Барков Алексей Владимирович,
доктор юридических наук, профессор.

Официальные оппоненты:

– **Ильина Ольга Юрьевна,**
доктор юридических наук, профессор,
заведующий кафедрой гражданского права
Тверского государственного университета;

– **Грибков Антон Михайлович,**
кандидат юридических наук,
доцент кафедры гуманитарных и естественнона-
учных дисциплин Рязанского филиала
Московского государственного университета
экономики, статистики и информатики.

Ведущая организация – Башкирский государственный университет.

Защита диссертации состоится 22 февраля 2013 г. в 17 час. на заседании диссертационного совета Д 521.023.02 при Московской академии экономики и права по адресу: 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, 23.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московской академии экономики и права.

Автореферат разослан «__» января 2013 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
доктор юридических наук, доцент

Ю. С. Харитонова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы определяется тем, что правовая модель приемной семьи, впитавшая в себя передовой опыт дореволюционной России в вопросах устройства детей, оставшихся без попечения родителей, явилась основой для последующей модернизации данной договорной конструкции. Причем она не только оказала существенное влияние на развитие отношений по устройству детей (опека, попечительство, патронат), но и активно применяется в целях эффективной защиты прав и интересов пожилых людей и инвалидов (совершеннолетних и дееспособных), находящихся в трудной жизненной ситуации.

Само понятие «приемная семья для граждан пожилого возраста и инвалидов» не нашло своего закрепления в федеральном законодательстве, однако суть рассмотренных в настоящем исследовании отношений как нельзя лучше укладывается в это понятие. Следует обратить внимание на то, что данное понятие широко используется в нормативных актах субъектов РФ, поэтому его нельзя считать чем-то новым или результатом синтеза научных исследований.

Изучаемые отношения в законодательстве субъектов РФ рассматриваются как форма социального обслуживания, составляющего предмет права социального обеспечения, в то время как фактически они представляют собой патронаж, устанавливаемый в отношении совершеннолетних дееспособных граждан, по состоянию здоровья не способных самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Противоречивость регионального законодательства, определяющего правовые основы организации приемных семей для граждан пожилого возраста и инвалидов, отсутствие четкого представления о правовой природе этой уникальной юридической конструкции тормозит развитие настоящих договорных патронажных отношений и обуславливает необходимость дальнейших исследований в данной сфере.

Патронаж в России долгое время использовался как форма попечитель-

ства, и только с 1 сентября 2008 г., после вступления в силу Федерального закона от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» и внесения изменений в ст. 41 ГК РФ, патронаж приобрел статус самостоятельного института права, что, несомненно, более точно отражает его правовую природу. Однако до настоящего времени одни ученые и практики продолжают рассматривать его как форму попечительства, другие связывают перспективы развития законодательства в этой сфере с совершенствованием социального законодательства, что является препятствием дальнейшему совершенствованию правового регулирования патронажных договорных отношений. В связи с этим критический анализ обновленного законодательства, правоприменительной практики и научной литературы по данной проблематике представляется актуальным.

Степень разработанности темы исследования нельзя признать удовлетворительной. Особый научный интерес представляют диссертационные работы А.В. Баркова, И.А. Михайловой, Л.Ю. Михеевой, в которых исследуются общие теоретические и частные проблемы опеки, попечительства и патронажа, проводится анализ отдельных аспектов правового регулирования отношений в данной сфере, вносятся предложения по совершенствованию законодательства, формулируются определения.

Кроме того, приемная семья как одна из форм устройств в семью детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, несмотря на сравнительно недавнее легальное появление (с принятием и введением в действие с января 1996 г. Семейного кодекса РФ), неоднократно находилась в центре внимания специалистов. Среди научных трудов по данной тематике следует выделить, в частности, диссертационные работы И. А. Банникова, А. В. Цветкова, Р. А. Шукурова, О. В. Фетисовой. Однако эти исследования не проливают свет на правовую природу патронажной модели приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, поскольку не учитывают особенности гражданско-правовой субъектности данной категории дееспособных граждан.

Из диссертаций, непосредственно посвященных патронажу, можно назвать только две: А. А. Пелевина «Гражданско-правовое регулирование патронажных отношений в Российской Федерации» (2008), и А. Б. Позднякова «Институт патронажа в Российской Федерации, его отличия от попечительства» (2010), в которых достаточно много статистического, социологического и иного полезного материала.

Вместе с тем диссертации А. В. Баркова, И. А. Михайловой, Л. Ю. Михеевой и А. А. Пелевина были подготовлены на основе ранее действовавшего законодательства, поэтому проблемы, возникшие за последние годы в патронаже, не получили в них надлежащего решения. А в исследовании А. Б. Позднякова, проведенного на основе анализа гражданского законодательства с учетом корректив, внесенных в него ФЗ «Об опеке и попечительстве», перспективы развития данных правовых конструкций в этой сфере связываются с совершенствованием социального законодательства, с чем нельзя согласиться по принципиальным соображениям. Проблемы гражданско-правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов ни в этих, ни в других работах ранее не поднимались и в настоящей работе исследуются впервые.

Таким образом, особая острота указанных проблем связана с важной ролью договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов как основания возникновения патронажных отношений, несовершенством законодательства в этой сфере и отсутствием единства среди ученых и практиков по вопросу повышения эффективности его правового режима, что и обусловило выбор темы исследования.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования выступают общественные отношения в сфере патронажа. Предметом исследования являются нормы гражданского законодательства, регулирующие патронажные отношения.

Цель исследования заключается в анализе особенностей гражданско-правового регулирования патронажных отношений в приемной семье для

граждан пожилого возраста и инвалидов и выработке научно-практических рекомендаций по совершенствованию законодательства России в данной сфере.

Исходя из указанной цели, в работе решались следующие **задачи**:

- выявить правовую природу и проследить эволюцию гражданско-правового регулирования отношений в приемной семье;
- рассмотреть патронаж как гражданско-правовую модель регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов;
- выяснить правовую природу, роль и место договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов в системе гражданско-правовых договоров;
- дать общую характеристику гражданско-правового режима договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов;
- выявить тенденции и перспективы развития гражданско-правового регулирования патронажных договоров в российском законодательстве и разработать рекомендации по его совершенствованию.

Методологической основой исследования является теория познания, ее всеобщий метод материалистической диалектики. Кроме того, были применены общенаучные методы исследования, такие, как: формально-логический, системный, описание, наблюдение, сравнение, анализ и синтез, исторический, эмпирический и метод правового моделирования. Исторический метод позволил проследить историю развития института приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов с момента его возникновения до наших дней. Системный метод помог изучить данный институт в комплексе, а не только отдельные его части. Эмпирический метод послужил тому, чтобы анализ правового института не ограничивался лишь теорией, но и основывался на практическом применении правовых норм. Метод правового моделирования позволил спрогнозировать последствия внесения в законо-

дательство предлагаемых автором изменений.

Теоретической основой исследования стали труды известных отечественных цивилистов Т. Е. Абовой, М. М. Агаркова, С. С. Алексеева, В. С. Андреева, А. В. Баркова, М. Ю. Барщевского, З. С. Беляевой, Н. А. Барина, М. И. Брагинского, С. Н. Братуся, А. В. Венедиктова, В. В. Витрянского, С. П. Гришаева, А. А. Ерошенко, Н. М. Ершовой, О. С. Иоффе, А. Ю. Кабалкина, В. А. Кабатова, Г. А. Калашникова, О. А. Красавчикова, Л. О. Красавчиковой, П. В. Крашенинникова, М. В. Кротова, Р. П. Мананковой, А. М. Нечаевой, Л. М. Пчелинцевой, В. А. Рясенцева, Ю. К. Толстого, Э. Г. Тучкова, Б. Б. Черепихина, Е. А. Чефрановой, Б. Л. Хаскельберга, В. П. Шахматова, К. Б. Ярошенко и др.

Нормативной базой работы явились Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, федеральные законы: от 24.04.2008 №48-ФЗ «Об опеке и попечительстве», от 17.12.2001 № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», от 24 ноября 1995 № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», от 02.08.1995 № 122-ФЗ «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов», законы субъектов Российской Федерации, а также нормативные правовые акты соответствующих министерств и ведомств.

Эмпирическую базу исследования составили материалы судебной практики в форме руководящих разъяснений Верховного суда РФ, Высшего арбитражного суда РФ, обзоров судебной практики, опубликованных конкретных судебных дел, а также статистические данные, базы данных, материалы парламентских слушаний комитетов Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Научная новизна исследования обусловлена тем, что это одно из первых исследований монографического уровня по данной проблематике.

Определено место норм, регулирующих патронажные отношения. Обоснована авторская точка зрения по вопросу о правовой природе договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

Доказано, что частным случаем юридической конструкции патронажных отношений может служить договор об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов. При этом основой для договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов должен стать договор возмездного оказания услуг, даже если рассматриваемый договор носит безвозмездный характер для лица, нуждающегося в помощи.

Выявлено явное несоответствие содержания между правами и обязанностями помощника и опекуна (попечителя). Такой же принципиально различный характер носят обязанности помощника и поверенного по договору поручения и договору доверительного управления имуществом.

Обоснована авторская точка зрения по вопросу о соотношении иждивенцев и рассматриваемой категории граждан, нуждающихся в помощи, и сделан вывод, что граждане, находившиеся под патронажем помощника, должны получать право наследовать по закону как лица, приравненные к иждивенцам. Факт совместного проживания и наличие патронажных отношений должен подтверждаться самим договором, для чего необходимо внести соответствующие изменения в ст. 1148 ГК РФ.

Установлена и обоснована авторская точка зрения на правовую природу договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов. Права и обязанности у помощника должны возникать не на основании решения органа опеки и попечительства о его назначении, а в силу гражданско-правового договора.

Договор поручения и договор доверительного управления имуществом могут выступать в роли патронажных лишь отчасти, они не могут и не должны полностью соответствовать целям и задачам патронажа. Необходима разработка специализированного договора, который смог бы полностью удовлетворять целям и задачам патронажа.

Выявлены противоречия в правовом регулировании патронажных отношений, в частности в самой ст. 41 ГК РФ, одновременно содержащей императивное и диспозитивное начала установления патронажа.

Разработаны научно-практические рекомендации по совершенствованию федерального законодательства в сфере регулирования отношений по организации приемной семьи для граждан пожилого возраста.

Раскрываются основные положения, которые автор выносит на защиту:

1. Установлено, что согласно договору об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов совершеннолетний дееспособный гражданин (помощник) совершает юридические и фактические действия в интересах лица, которое вследствие особого состояния соматического здоровья не может (или испытывает серьезные затруднения) самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности. Таким образом, отношения между помощником и лицом, нуждающимся в помощи, являются не чем иным, как патронажными отношениями. Более того, сам договор об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов может считаться предусмотренным ст. 41 ГК РФ, так как ее ч. 3 указывает на иные договоры в качестве основания установления патронажных отношений, при этом не раскрывая, какие именно это договоры.

2. Ведущая роль в нормативно-правовом регулировании патронажных отношений принадлежит Гражданскому кодексу РФ. Статья 41 ГК РФ не лишена недостатков, в ней отмечаются противоречия. Так, одновременно статья содержит императивное и диспозитивное начала установления патронажа. Между тем кроме договора важное место в системе правового регулирования указанных отношений занимает нормативная база субъектов Российской Федерации. Здесь наблюдается своеобразный «плюрализм» взглядов от самого понятия патронажных отношений до специфики осуществления прав и обязанностей помощника. В связи с этим необходима разработка федерального закона «Об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов», который закрепит большую часть правил организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов. Также необходима разработка типовой формы договора.

3. В патронажных отношениях гражданин, пользующийся услугами помощника, самостоятельно определяет с кем ему заключить договор или вступить в иные правоотношения. Помощник здесь только физически способствует выполнению принятого таким гражданином решения. Это и многое другое позволяет говорить, что деятельность помощника имеет принципиально иной характер и гораздо более многоаспектна, по сравнению с деятельностью поверенного по договору поручения. В силу того что ни один из предложенных законодателем в ст. 41 ГК РФ договоров не отвечает полностью целям и задачам, стоящим перед институтом патронажа, для наиболее полного регулирования исследуемых отношений необходимо заключать договор об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

4. Доказано, что правоотношения доверительного управления имуществом и правоотношения патронажа не совпадают, так же как и не совпадают их цели. Например, среди целей патронажа не предусмотрено извлечение прибыли или иной имущественной выгоды помощником, кроме вознаграждения за оказываемые услуги. Если доверительный управляющий не будет осуществлять свои обязанности надлежащим образом либо не проявит должного уровня заботливости об имуществе выгодоприобретателя, у него возникает обязанность возместить упущенную выгоду, убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, а также упущенную выгоду за время доверительного управления таким имуществом.

5. Доказывается связь патронажа с институтом иждивения в наследственно-правовом аспекте. Лица, находящиеся под патронажем, объективно нетрудоспособны и нуждаются в помощнике. Иждивение предполагает определенную степень нуждаемости в содержании, в посторонней помощи, таким образом, можно говорить о том, что лицо, находящееся под патронажем, испытывает своего рода зависимость от своего помощника и нуждается в его действиях. Следовательно, таких лиц можно приравнять к категории иждивенцев. Необходимо в целях защиты прав лиц, находящихся в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов, в случае смерти помощника

приравнять их к категории иждивенцев в целях получения ими права наследования по закону, для чего необходимо внести изменения в ст. 1148 ГК РФ.

6. Договор об организации приемной семьи для гражданина пожилого возраста или инвалида представляет собой соглашение между совершеннолетним дееспособным гражданином и лицом, которое в силу состояния соматического здоровья не может (или испытывает серьезные затруднения) самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности. В силу данного соглашения помощник совершает юридические и фактические действия в интересах нуждающегося лица. Деятельность помощника представляется настолько многоаспектной, что не может быть заключена в рамки только договора представительства или только договора доверительного управления имуществом.

Учитывая такие признаки, как свободное волеизъявление сторон исследуемого правоотношения, неопределенный круг действий, которые обязан совершить помощник и каждое из которых может быть предметом отдельного самостоятельного договора об оказании услуг, а также лично-доверительный характер отношений между помощником и патронируемым лицом, следует признать за договором об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов гражданско-правовую природу. Права и обязанности у помощника возникают не на основании решения органа опеки и попечительства о его назначении, а в силу гражданско-правового договора.

7. Поскольку предметом исследуемых отношений являются гражданско-правовые обязательства по оказанию услуг, был сделан вывод о гражданско-правовой природе данных отношений. Но из этого положения вытекает более существенный факт: отношения по оказанию услуг в рамках приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов целиком регулируются нормами гражданского права, а потому не могут быть предметом регулирования нормативных актов субъектов РФ согласно п. «о» ст. 71 Конституции РФ. Поэтому появление в ст. 41 ГК РФ фразы «иного договора» ввело в за-

блуждение законодательные органы субъектов РФ. В целях устранения данного несоответствия договор об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов должен полностью регулироваться нормами федерального законодательства.

8. В целях повышения эффективности правового регулирования отношений по организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов предлагается общая концепция реформирования данного института и в рамках указанной концепции предлагается проект федерального закона «Об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов». В рамках данного проекта необходимо закрепить следующие понятия:

а) приемная семья для граждан пожилого возраста и инвалидов – форма помощи совершеннолетним дееспособным гражданам, которые по состоянию здоровья не способны самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности;

б) лица, нуждающиеся в помощи – одинокие совершеннолетние дееспособные граждане пожилого возраста (женщины старше 55 лет, мужчины старше 60 лет), инвалиды I, II групп и инвалиды детства, нуждающиеся в постоянной или временной посторонней помощи для удовлетворения своих основных жизненных потребностей, не способные по состоянию здоровья самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности;

в) помощник – совершеннолетний дееспособный гражданин, изъявивший желание создать приемную семью для гражданина (граждан) пожилого возраста или инвалида (инвалидов) в целях обеспечения ему (им) общего ухода, помощи в удовлетворении основных жизненных потребностей, осуществлении и защите прав и законных интересов;

г) Единый реестр приемных семей для граждан пожилого возраста и инвалидов (или Патронажный реестр) – единая информационная система, содержащая в себе сведения обо всех приемных семьях для указанной категории граждан, гражданах пожилого возраста, нуждающихся в помощи, о по-

мощниках и кандидатах в помощники;

д) паспорт приемной семьи – документ, содержащий информацию о членах приемной семьи (лице, нуждающемся в помощи, лице, изъявившем желание создать приемную семью, и членах его семьи, проживающих совместно), о предоставленном в общее пользование приемной семье ценном движимом и недвижимом имуществе лица, изъявившего желание создать приемную семью, и лица, нуждающегося в помощи, о социально-бытовых условиях проживания приемной семьи, о проблемах приемной семьи, сроках и методах их решения, способствующий осуществлению контроля за соблюдением интересов лиц, нуждающихся в помощи;

е) бюджет приемной семьи – форма образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения общих нужд приемной семьи.

9. Предлагается следующая структура проекта ФЗ «Об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов»: 15 статей, включающих основные понятия закона; основные принципы организации и осуществления деятельности приемных семей для граждан пожилого возраста или инвалидов и основные задачи органов опеки и попечительства; порядок создания приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов; обстоятельства, препятствующие созданию приемной семьи, и перечень лиц, которые не могут быть помощниками; условия, подлежащие обязательному включению в договор, и организация контроля за действиями помощника; порядок ведения паспорта приемной семьи и Единого реестра приемных семей для граждан пожилого возраста и инвалидов; особенности выплаты ежемесячного денежного вознаграждения помощнику и структура бюджета приемной семьи.

Теоретическая и практическая значимость исследования состоит в возможности его дальнейшего использования для совершенствования действующего гражданского законодательства посредством применения конкретных выводов и теоретических положений, сформулированных в результате

проведенного исследования, что позволяет рассматривать их в качестве теоретической основы для разработки проекта федерального закона. Результаты работы возможно практически применять в учебном процессе при преподавании курсов «Гражданское право», «Семейное право», а также в практической правовой и социальной деятельности граждан, юридических лиц и публично-правовых образований.

Апробация результатов работы. Диссертационное исследование обсуждено и одобрено на заседании кафедры гражданско-правовых дисциплин Московской академии экономики и права. Основные положения работы отражены в восьми опубликованных научных статьях общим объемом 2,64 п.л.

Структура работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих в себя девять параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность избранной темы, раскрывается степень ее разработанности, цель и задачи, объект и предмет исследования, его научная новизна, практическая значимость, методологическая база, формы апробации, формулируются положения, выносимые на защиту.

В первой главе – «Приемная семья для граждан пожилого возраста и инвалидов как объект гражданско-правового регулирования» – анализируется эволюция норм об опеке и попечительстве, источников правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов, исследуются патронажные отношения с позиций теории юридических конструкций. Выявляются и подвергаются правовому анализу особенности гражданско-правового регулирования приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

В первом параграфе – «Правовая природа и эволюция гражданско-правового регулирования отношений в приемной семье» – указывается, что

изначально на Руси действовали законы, заимствованные из Византии, которые регулировали вопросы опеки и попечительства.

Перелом произошел лишь со вступлением на престол Петра I, который издал два нормативных акта, содержащих существенные нововведения в сфере опеки и попечительства.

Впервые нормы об опеке и попечительстве привлекли должное внимание государства лишь тогда, когда оно решило установить контроль за деятельностью лиц, осуществляющих опеку и попечительство.

Значительно позже, в XIX веке, оформился как самостоятельный правовой институт – патронат, который рассматривался как форма представительства при осуществлении и защите прав и интересов лиц, нуждающихся в юридической помощи. В ранний период существования СССР (до окончания Великой Отечественной войны) патронат был практически отменен, однако в научной среде не прекращалось исследование этого правового института.

Патронаж как правовой институт окончательно оформился и выделился из попечительства в 2008 г., когда был принят Федеральный закон «Об опеке и попечительстве».

Во втором параграфе – «Источники правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов и их место в системе отечественного права» – изучается вопрос о самостоятельности института патронажа.

На протяжении XIX – XX веков патронат, предшественник современного патронажа, рассматривался как правовая форма представительства при осуществлении и защите прав и интересов лиц, нуждающихся в юридической помощи, и традиционно этот институт квалифицировали как гражданско-правовой, или комплексный.

Некоторые ученые, например, И.А. Михайлова, предлагали заменить понятие «патронаж» смежной категорией – патронатом, при этом патронат стал бы универсальной договорной формой, охватывающей покровительством не только совершеннолетних дееспособных лиц, которые по состоянию здоро-

вья нуждаются в оказании содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, но и лиц, в несовершеннолетнем возрасте оставшихся без попечения родителей.

Автором доказывается, что понятия «патронаж» и «патронат» нетождественны. Патронат является формой воспитания и оказания социального содействия детям, нуждающимся в государственной поддержке, а также детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, в возрасте от 18 до 23 лет. Патронажем может воспользоваться только полностью дееспособный, но в силу соматического состояния здоровья не способный самостоятельно исполнять свои обязанности и защищать права, такое лицо должно изъявить желание заключить договор и оплачивать услуги помощника. Делается вывод о гражданско-правовой природе норм об опеке и попечительстве.

Анализируется законодательная база субъектов РФ в изучаемом аспекте, по итогам исследования делается вывод о крайней степени неразвитости регионального законодательства. Почти все акты не отвечают требованиям федерального законодательства о патронаже, а некоторые прямо противоречат ему. Отсутствует единый подход к пониманию правовой природы патронажных отношений, неоднозначно трактуются те или иные понятия, вводятся новые без достаточного разъяснения и т. д. Способствовать улучшению ситуации может дальнейшее совершенствование федерального законодательства, в частности принятие федерального закона, который подробно бы регламентировал патронажные отношения.

В третьем параграфе – «Патронаж как гражданско-правовая конструкция регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов» – исследуются общие вопросы юридических конструкций, устанавливается их связь с нормой права как с первичным элементом права.

Сам термин «юридическая конструкция» относится к межотраслевым юридическим категориям, в равной мере присущим праву частному и праву публичному. Значительным разнообразием характеризуются юридические

конструкции, присущие частному праву. Примерами юридических конструкций в частном праве являются составы юридических фактов (например, сделки), объекты прав (например, предприятие как имущественный комплекс), обязательство.

Юридическая конструкция имеет природу сложных, состоящих из определенного числа элементов, системных правовых образований, которые образуют по отношению к первичным элементам права своеобразный слой правовой материи. Она представляет собой особое межотраслевое правовое понятие, выполняющее ряд функций, важнейшими из которых являются нормативная и гносеологическая.

Делается вывод о том, что частным случаем юридической конструкции может служить договор об организации приемной семьи для гражданина пожилого возраста и инвалида. Исследуемый договор содержит в себе три основных элемента: субъект сделки – оказание услуг нуждающемуся в помощи гражданину; единство воли и волеизъявления сторон; их права и обязанности. Сами по себе, за пределами конструкции, эти элементы могут утрачивать свое значение и быть предметом самостоятельного договора, но, соединившись в единое целое, они представляют собой логически завершенное действие, направленное на достижение единой для них цели.

В четвертом параграфе – «Особенности гражданско-правового регулирования приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов» – выявляются и исследуются специфические черты рассматриваемого договора.

Анализируются основания создания приемной семьи. Отмечается, что имеет место навязывание патронажных услуг в результате неудачно сформированной диспозиции ст. 41 ГК РФ, из которой следует, что сам факт назначения помощника не зависит от воли нуждающегося лица. Это притом, что нуждающийся в помощи гражданин полностью дееспособен.

Основание данного института составляет сложный юридический состав, который сочетает в себе гражданско-правовой и административный элементы.

Автор приходит к выводу о необходимости расширения компетенции органов опеки и попечительства, учреждений здравоохранения в части контроля за исполнением помощником своих обязанностей, выявлению лиц, нуждающихся в помощнике, защите патронируемого лица от недобросовестного исполнения своих обязанностей помощником.

Автором доказывается существенное расхождение в целях патронажа и договора поручения. Деятельность помощника имеет принципиально иной характер, чем деятельность поверенного или доверительного управляющего, и гораздо более многоаспектна по сравнению с деятельностью поверенного по договору поручения. Ни один из предложенных законодателем в ст. 41 ГК РФ договоров полностью не отвечает целям и задачам, стоящим перед институтом патронажа. Поэтому данный институт требует более продуманного нормативного регулирования, которое предусматривало бы заключение соответствующего договора. Исследуется субъектный состав патронажных отношений, формируется перечень лиц, которые не могут быть помощниками.

Делается вывод о том, что конструкция ст. 41 ГК РФ необоснованно исключает из круга лиц, имеющих право воспользоваться услугами помощника, несовершеннолетних эмансипированных лиц, выдвигается ряд ограничений относительно правомочий помощника, например, он не может совершать сделки от имени патронируемого в отношении самого себя.

Во второй главе – «Механизм гражданско-правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов» – анализируются гражданско-правовые средства, механизм правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов и наследственно-правовые аспекты отношений в приемной семье.

В первом параграфе – «Гражданско-правовые средства как основа механизма гражданско-правового регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов» – уделяется внимание исследованию и обобщению научных взглядов на правовые средства, устанавливается связь между юридической конструкцией и правовым средством.

За весь период проведенных исследований было дано большое количество дефиниций гражданско-правовых средств, которые объединяет то, что под «правовыми средствами» они понимают различные правовые инструменты, необходимые для решения конкретных юридических задач.

Инструментальная теория права в качестве системы юридических средств затрагивает многие крупные проблемы теории права и юридической практики, придавая категории «юридические средства» особый методологический характер. Понятие «правовые средства» согласно данной теории позволяет обобщить все те явления, которые призваны обеспечивать достижение поставленных в законодательстве целей. Выявляется деление юридических средств на средства-установления (инструменты) и средства-деяния (технологии).

В итоге автор приходит к выводу, что ст. 41 ГК РФ является средством-установлением (инструментом), характеризующим само социальное отношение, отражающим реальный факт окружающей действительности. Эти средства-установления воплощаются главным образом через средства-деяния (технологии). Такими средствами-деяниями являются законы субъектов Федерации в области патронажных отношений и договоры, которые представляют собой конкретное применение этих нормативных актов.

Второй параграф – «Специфика наследственно-правовых инструментов регулирования отношений в приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов» – посвящен исследованию понятий «иждивение» и «иждивенцы». Отмечается, что современное российское отраслевое законодательство содержит различные определения нетрудоспособных иждивенцев, но все они сводятся к тому, что лицо признается иждивенцем, если находится на полном содержании или получает от другого лица помощь, которая является для него постоянным и основным источником средств к существованию. Определяется круг лиц, признающихся иждивенцами.

Исследуется вопрос о том, можно ли считать граждан, находящихся под патронажем, иждивенцами. Граждане, находящиеся под патронажем, объек-

тивно нетрудоспособны и нуждаются в услугах помощника. Единого легального определения круга нетрудоспособных, используемого во всех случаях, когда с фактом нетрудоспособности связываются правовые последствия, нет. В различных законах с оговоркой для целей соответствующего закона приводимые перечни нетрудоспособных лиц не совпадают. Вопрос о трудоспособности в отечественном правовом порядке традиционно относится к сфере законодательства о пенсионном обеспечении, определяющего условия назначения пенсии по инвалидности, по случаю потери кормильца или по старости.

Судебная практика и правовая доктрина признавали одинаковые условия возрастной нетрудоспособности в качестве основания для наследования по закону для всех без исключения лиц, независимо от их права на получение пенсии по старости на льготных условиях, что свидетельствует о том, что эти условия (достижение 55 или 60 лет) приобрели свойство некой определенной объективной характеристики.

Поскольку иждивение предполагает определенную степень нуждаемости в содержании, то можно признать, что лицо, находящееся под патронажем, испытывает своего рода зависимость от своего помощника и нуждается в его действиях, а следовательно, таких лиц можно приравнять к категории иждивенцев. Это связано с тем, что помощник и патронируемый гражданин в рамках приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, как правило, проживают в одном жилом помещении и зачастую ведут общее хозяйство. Кроме того, некоторыми нормативными актами субъектов РФ предусмотрен бюджет такой приемной семьи, который формируется из денежных средств, вносимых ежемесячно гражданином пожилого возраста или инвалидом и его помощником.

Обращается внимание на опыт других государств в решении этого вопроса. Так, ч. 2 ст. 1265 Гражданского кодекса Украины устанавливает, что в пятую очередь наследуют иждивенцы наследодателя, которые не были членами его семьи, но на момент открытия наследства являлись несовершеннолетними или нетрудоспособными и не менее чем пять лет получали от него

материальную помощь, которая была для них единственным или основным источником средств к существованию. Если указанные лица проживали с наследодателем одной семьей не менее чем пять лет ко времени открытия наследства, то они наследуют в четвертую очередь.

Обосновывается точка зрения, согласно которой граждане, находившиеся под патронажем помощника, должны иметь право наследовать по закону как иждивенцы. Факт совместного проживания и наличие патронажных отношений должен подтверждаться самим договором, для чего необходимо внести изменения в ст. 1148 ГК РФ.

Третья глава – «Договор об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов как средство гражданско-правового регулирования патронажных отношений» – посвящается вопросам договорного регулирования приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, в частности правовой природе и месту исследуемого договора, его существенным условиям, а также содержит рекомендации по совершенствованию законодательства о приемной семье для граждан пожилого возраста и инвалидов.

В первом параграфе – «Понятие, правовая природа и место договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов в системе гражданско-правовых договоров» – прежде всего рассматривается правовая природа договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

Автор отвергает точку зрения о патронаже как разновидности попечительства. Основным критерием установления опеки или попечительства является степень дееспособности, зависящая от возраста либо от состояния психического здоровья гражданина. Но если мы говорим о патронаже, то необходимо иметь в виду норму ч. 1 ст. 41 ГК РФ, из которой следует, что над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности, может быть установлен патронаж. То есть понятия опеки и попечительства, данные законом, не включают в себя основа-

ния установления патронажа. Равно как и ст. 32 и 33 ГК РФ, указывая основания установления опеки и попечительства, не упоминают в качестве таковых случаи, предусмотренные ст. 41 ГК РФ.

В научной литературе встречается мнение, согласно которому в патронажных отношениях присутствует посреднический договор. Но, несмотря на все это, причины, по которым лицам приходится обращаться к помощи посредника, отнюдь не связаны с состоянием здоровья. При патронаже имеет место обратное – именно физическая немощь заставляет такое лицо прибегать к услугам помощника для совершения фактических и юридических действий.

Автором устанавливаются следующие признаки рассматриваемого договора: наличие свободного волеизъявления сторон правоотношения; совокупность неопределенного числа действий и их разнообразие. Все это позволяет охарактеризовать действия помощника как оказание услуг. Поэтому необходимо признать за патронажными отношениями гражданско-правовой характер, но не считать их разновидностью отношений по опеке (попечительству). В целом можно констатировать, что договор об организации приемной семьи для гражданина пожилого возраста или инвалида представляет собой соглашение между совершеннолетним дееспособным гражданином и лицом, которое вследствие особого состояния соматического здоровья не может (или испытывает серьезные затруднения) самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности. В силу данного соглашения помощник совершает юридические и фактические действия в интересах нуждающегося лица.

Права и обязанности у помощника возникают не благодаря решению органа опеки и попечительства о его назначении, а на основании гражданско-правового договора. В данном случае публично-правовое образование не является стороной в договоре.

Во втором параграфе – «Существенные условия договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов» –

исследуются условия договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, выявляются среди них существенные.

Изучив упомянутые в ст. 41 ГК РФ договоры, автор пришел к выводу, что, например, для договора доверительного управления имуществом лица, находящегося под патронажем, существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе, иных правовых актах как существенные и необходимые для договоров данного вида, а также те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Кроме того, к существенным условиям указанного договора относится условие о составе имущества, передаваемого в доверительное управление.

Отмечается срочный характер договора. Наличие определенного срока имеет значение. Он не должен прикрывать передачу права собственности, когда под видом доверительного управления совершается, например, дарение, купля-продажа и т.п. Установление срока обеспечивает интересы доверительного управляющего, исключая одностороннее досрочное расторжение обязательства, кроме случаев, специально указанных в законе и договоре.

Утверждается, что договоры поручения и доверительного управления имуществом, заключаемые в интересах дееспособных лиц, не способных по состоянию здоровья самостоятельно осуществлять и защищать свои права, исполнять свои обязанности, можно считать патронажными, однако необходимость разработки самостоятельного договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов не подвергается сомнению. Такой договор носит лично-доверительный характер, он не может содержать возможность переложения обязанности помощника на третье лицо, поэтому одним из существенных условий договора является его личное исполнение помощником.

В третьем параграфе – «Договорное регулирование патронажных отношений в РФ: тенденции и перспективы развития» – анализируются проблемы развития и вносятся предложения по совершенствованию законода-

тельства в сфере организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

Предлагается общая концепция, в русле которой должно идти реформирование всего института в целом. Одним из этапов такой реформы должен стать новый федеральный закон «Об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов», проект которого предлагается в данном параграфе. Закрепляется ряд понятий, таких, как «приемная семья для граждан пожилого возраста и инвалидов», «лица, нуждающиеся в помощи», «помощник» и т.п. Указываются основные задачи органов опеки и попечительства, регламентируется порядок создания приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, определяются содержание договора, особенности его прекращения, указываются контрольные полномочия органов опеки и попечительства и т.п.

В заключении подведены итоги исследования, указаны основные проблемы, связанные с гражданско-правовым регулированием приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов, сформулированы выводы, отражающие научную новизну работы, определены направления возможного совершенствования законодательства об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов.

**По теме диссертационного исследования опубликованы
следующие работы:**

в рецензируемых изданиях,

рекомендованных ВАК Минобрнауки России:

1. *Соколов А.Н.* К вопросу о соотношении понятий «патронаж» и «социальное обслуживание» // ЭПОС. 2012. № 2. – 0,36 п.л.
2. *Соколов А.Н.* О перспективах развития института приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов в России // Гражданское право. 2012. № 6. – 0,33 п.л.
3. *Соколов А.Н.* Проблемы договорного регулирования патронажных отношений // Вестник ТвГУ. Серия: Право. Вып. 31. – 0,75 п.л.

в иных научных изданиях:

4. *Соколов А.Н.* О правовой природе патронажных отношений // Научные труды Московской академии экономики и права: – М.: МАЭП, 2011. – Вып. 26. – 0,32 п.л.
5. *Соколов А.Н.* К вопросу о самостоятельности института патронажа // Гражданское право: Ежегодный научно-практический альманах. / Отв. ред. д.ю.н., проф. Е.В. Блинкова. М.: Издательская группа «Юрист», 2010. – Вып. 2. – 0,38 п.л.
6. *Соколов А.Н.* Существенные условия договора об организации приемной семьи для граждан пожилого возраста и инвалидов // Договор в гражданском праве: история, теория, практика: сб. / под общ. ред. В.Н. Огнева. Коломна: Моск. гос. обл. соц.-гуманит. институт, 2011. – Вып. 3. – 0,61 п.л.

СОКОЛОВ Андрей Николаевич

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В ПРИЕМНОЙ
СЕМЬЕ ДЛЯ ГРАЖДАН ПОЖИЛОГО ВОЗРАСТА И ИНВАЛИДОВ**

Автореферат