

**Заключение диссертационного совета Д 212.239.03 на базе
федерального государственного бюджетного образовательного
учреждения высшего профессионального образования «Саратовская
государственная юридическая академия» по диссертации
на соискание ученой степени кандидата юридических наук**

аттестационное дело № _____

решение диссертационного совета «24» июня 2014 года № 16

О присуждении Малькевич Марии Сергеевне, гражданке Российской Федерации, ученой степени кандидата юридических наук.

Диссертация «Реализация принципа равенства прав родителей» по специальности 12.00.03 – «гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право» принята к защите 04 апреля 2014 года, протокол № 13, диссертационным советом Д 212.239.03, созданным на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия», расположенным по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, д. 104, в соответствии с Приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 29 апреля 2013 года № 208/нк.

Соискатель Малькевич Мария Сергеевна, 1989 года рождения, в 2011 году окончила государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Саратовская государственная академия права», в период подготовки диссертации и на момент защиты – аспирантка очной формы обучения по кафедре гражданского и семейного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия», работает преподавателем кафедры гражданского и семейного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия».

Диссертация выполнена на кафедре гражданского и семейного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия».

Научный руководитель – кандидат юридических наук, доцент Хмелева Татьяна Ивановна, заведующая кафедрой гражданского и семейного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия».

Официальные оппоненты:

1. Левушкин Анатолий Николаевич, доктор юридических наук, доцент, ФГБОУ ВПО «Ульяновский государственный университет», профессор кафедры гражданского права и процесса;

2. Савельева Наталья Михайловна, кандидат юридических наук, доцент, ФГБОУ ВПО «Самарский государственный университет», доцент кафедры гражданского и предпринимательского права, дали положительные отзывы о диссертации.

Ведущая организация ФГАОУ ВПО «Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта» (г. Калининград) в своем положительном заключении (подписанном О.А. Серовой, доктором юридических наук, профессором, заведующей кафедрой гражданского права и процесса, подготовленном О.А. Серовой, А.Б. Монаховым, кандидатом юридических наук, доцентом, доцентом кафедры гражданского права и процесса, А.А. Серебряковой, кандидатом юридических наук, доцентом, доцентом кафедры предпринимательского права, утвержденном проректором по научной работе, доктором физико-математических наук, профессором А.В. Юровым) указала, что диссертация М.С. Малькевич «Реализация принципа равенства прав родителей» соответствует требованиям, установленным разделом II Положения о порядке присуждения ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842, а также является единолично выполненным и завершенным исследованием.

Соискатель имеет 8 опубликованных работ, в том числе по теме диссертации 5 работ, опубликованных в рецензируемых научных изданиях, все 8 научных статей, общим объемом 2,26 п.л., посвящены рассмотрению проблемных аспектов, связанных с правовым регулированием родительских отношений с точки зрения их практической реализации, основанным на принципе равенства. К числу наиболее значимых работ относятся следующие:

1. *Малькевич, М.С.* К вопросу о возникновении и развитии принципа равенства прав субъектов гражданских и семейных правоотношений [Текст] / М.С. Малькевич // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2012. – № 6 (89). – С. 100-105;

2. *Малькевич, М.С.* Реализация принципа равенства родительских прав на содержание ребенка [Текст] / М.С. Малькевич // Вестник Поволжской академии государственной службы. – 2014. – № 2 (41). – С. 42-47;

3. *Малькевич, М.С.* Реализация родительских прав в случае проживания ребенка с отчимом (мачехой), сожителем (сожительницей) [Текст] / М.С. Малькевич // Вестник Самарского государственного университета. – 2014. – № 5 (116). – С. 65-71.

На диссертацию и автореферат поступили положительные отзывы:

1. Отзыв кандидата юридических наук, доцента, заведующей кафедрой гражданского права ФГБОУ ВПО «Пермский государственный национальный

исследовательский университет» Т.В. Шершень содержит замечания: во-первых, в п. 2 положений, выносимых на защиту, автор говорит о необходимости введения в семейное законодательство дефиниции «интерес несовершеннолетнего», однако не предлагает своего определения данному понятию, что несколько снижает научный интерес данного положения; во-вторых, в степени научной разработанности темы автор указывает, что диссертационному исследованию данная проблематика не подвергалась, однако по данной теме уже имеются опубликованные работы, в частности результат диссертационного исследования 2011 года М.А. Орловой на тему «Принцип равенства супругов и его реализация в современном праве России», цель которого близка к цели рецензируемой работы, в частности, комплексное осмысление принципа равенства в семейном законодательстве.

2. Отзыв кандидата юридических наук, доцента, заведующей кафедрой гражданского права и процесса ФГБОУ ВПО «Саратовский государственный университет имени Н.Г. Чернышевского» Е.Н. Тогузаевой содержит вопрос: следует частично согласиться с положением 4, выносимым на защиту, однако не полностью понятен статус несовершеннолетнего, достигшего десяти лет, при его участии в заключение родительского соглашения. Будет ли он являться стороной договора, либо в соглашении следует, лишь упомянуть об ознакомлении несовершеннолетнего с условиями?

3. Отзыв кандидата юридических наук, доцента, заместителя заведующей кафедрой гражданского права Института права ФГБОУ ВПО «Башкирский государственный университет» О.Р. Гимадрисламовой содержит замечания: во-первых, в контексте предложения по расширению перечня оснований приобретения полной дееспособности гражданами до достижения возраста 18 лет в связи с установлением отцовства (материнства) несовершеннолетнего гражданина, достигшего возраста 16 лет, диссертант не учитывает, что приобретение несовершеннолетним полной дееспособности влечет прекращение обязанностей его родителей, в том числе по предоставлению ему содержания. В связи с этим, несовершеннолетний, не имеющий самостоятельных доходов, после рождения у него ребенка лишается средств к существованию. Во-вторых, диссертант относит к условиям семейно-правовой ответственности противоправность поведения родителей, наличие вреда, установление причинной связи между противоправным поведением и вредом, а также наличие вины. Вместе с тем, особенностью семейно-правовой ответственности является то, что для лишения или ограничения родительских прав достаточно лишь противоправного поведения, не требуется установления наступления вредных последствий и причинной связи между противоправным поведением и вредными последствиями. Кроме того, ограничение родительских прав возможно и при отсутствии вины родителя.

4. Отзыв кандидата юридических наук, доцента кафедры гражданского права и процесса Поволжского института управления имени П.А. Столыпина –

филиала ФГБОУ ВПО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» А.П. Яковлевой содержит замечание: трудно согласиться с диссертантом о необходимости развития нормы об ответственности таких субъектов семейных правоотношений, как отчим (мачеха), сожитель (сожительница). Семейное законодательство относит к фактическим воспитателям отчима (мачеху), а о сожителе (сожительнице) нигде не упоминается. Для возникновения ответственности указанных лиц, необходимо придания им определенного правового статуса и только тогда, возможно будет говорить об их ответственности.

5. Отзыв кандидата юридических наук, доцента, заведующего кафедрой гражданского права Казанского филиала ФГБОУ ВПО «Российская академия правосудия» Р.Ю. Закирова содержит замечания и вопросы: во-первых, требует уточнения предложение 4, выносимое на защиту, в части участия несовершеннолетнего, достигшего десятилетнего возраста, в заключение родительского соглашения. Если соглашение заключается между родителями, то они и будут являться его субъектами. В качестве кого здесь выступает ребенок? Если он также является субъектом, то почему соглашение именуется «родительским»? Во-вторых, представляется спорным вывод автора о противоречивости норм конституционного законодательства, которое хотя и содержит принцип равенства, но также указывает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства, не затрагивая, однако, аналогичные права отца на защиту (с. 11-12 автореферата). Конституция исходит из того, что только женщина может выносить и родить ребенка, эта функция заложена природой, именно поэтому материнство имеет определенные преференции перед отцовством. Здесь не возможно полное гендерное равенство.

Выбор официальных оппонентов и ведущей организации обосновывается тем, что официальные оппоненты являются компетентными специалистами в области науки гражданского права, в свою очередь ведущая организация располагает соответствующими научными кадрами, позволяющими подготовить научно-квалифицированную оценку представленной диссертационной работы.

Сделанный выбор подтверждается тем, что первый оппонент А.Н. Левушкин имеет ряд публикаций по тематике проведенного М.С. Малькевич исследования, в частности: а) *Левушкин, А.Н.* Понятие, предмет и система семейного права Российской Федерации, других государств – участников СНГ и Балтии: теоретические и методологические подходы: монография [Текст] / А.Н. Левушкин. – Димитровград: ДИТИ НИЯУ МИФИ, 2013. – 225 с.; б) *Левушкин, А.Н.* Теоретическая модель построения системы семейного законодательства государств – участников СНГ: монография [Текст] / А.Н. Левушкин. – М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2013. – 327 с.; в) *Левушкин, А.Н.* Институт брачного договора в Российской Федерации, других государствах – участниках Содружества Независимых Государств и Балтии: сравнительно-правовое

исследование: монография [Текст] / А.Н. Левушкин. – Ульяновск: УлГУ, 2011. – 212 с.

Второй оппонент Н.М. Савельева имеет ряд публикаций по тематике проведенного М.С. Малькевич исследования, в частности: а) *Савельева, Н.М.* Правовое положение ребенка в Российской Федерации: гражданско-правовой и семейно-правовой аспекты: монография [Текст] / Н.М. Савельева; науч. ред.: В.Д. Рузанова. – Самара: Универс-групп, 2006. – 151 с.; б) *Савельева, Н.М.* К вопросу о семейной деликтоспособности ребенка [Текст] / Н.М. Савельева // Государство и право: вопросы методологии, теории и практики функционирования: сборник научных статей, посвященных 35-летию юридического факультета. Вып. 2. – Самара, 2006. – С. 249-255; в) *Савельева, Н.М.* Проблемы юридической сущности и систематизации субъективных прав родителей и детей в сфере семейно-правовых обязательств [Текст] / Н.М. Савельева // Субъективные права в сфере обязательств: проблемы юридической сущности и систематизации: сборник научных статей. – Самара, 2010. – С. 113-123.

Ведущая организация широко известна своими достижениями в области науки гражданского права, что позволяет ей силами сотрудников кафедры гражданского права и процесса надлежащим образом определить научную и практическую ценность диссертационного исследования М.С. Малькевич. Непосредственно примыкают к тематике диссертационного исследования М.С. Малькевич ряд работ: а) *Монахов, А.Б.* Гражданско-правовой договор в семейном праве [Текст] / А.Б. Монахов // Актуальные проблемы правового регулирования общественных отношений: материалы межвузовской научно-практической конференции. – Калининград, 2011. – С. 66-70; б) *Серебрякова, А.А.* Органы опеки и попечительства как субъекты семейного права [Текст] / А.А. Серебрякова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2013. – № 4. – С. 37-40; в) *Серебрякова, А.А.* О субъектах семейного права [Текст] / А.А. Серебрякова // Российская юстиция. – 2012 – № 7. – С. 8-10; г) *Серебрякова, А.А.* Личные неимущественные права а гражданском и семейном праве [Текст] / А.А. Серебрякова, А.А. Савельев // Власть. – 2012. – № 8. – С. 159-161; д) *Серебрякова, А.А.* Семейное право: учебное пособие [Текст] / А.А. Серебрякова, А.Н. Левушкин. – Ульяновск, 2011. – 368 с.; е) *Серебрякова, А.А.* Семейное право: учебник [Текст] / А.А. Серебрякова, А.Н. Левушкин. – М.: Юнити-Дана: Закон и порядок, 2012. – 407 с.

Диссертационный совет отмечает, что на основании выполненных соискателем исследований:

разработана новая научная идея, обогащающая концепцию осуществления таких прав и обязанностей родителей, как право на воспитание и общение, проживание с ребенком, а также право на его содержание, с позиции необходимой узкой реализации родительского права, что позволило усилить базовое значение принципа равенства в современных частноправовых отношениях. Совокупность сформулированных в диссертационной работе выводов и предложений качественно расширяет представ-

ление о ряде теоретических и практических вопросов, что обогащает науку семейного права;

предложены оригинальные суждения, в частности, применительно к исследованию права на воспитание и общение с ребенком, рассмотренное с точки зрения необходимости полноценной реализации родительских прав при проживании ребенка с отчимом (мачехой), сожителем (сожительницей) второго родителя; права на проживание с ребенком, представленное с учетом современных правовых проблем (возможное удержание ребенка одним из родителей без сообщения другому о месте его нахождения); правомочий по содержанию ребенка в контексте равенства прав родителей на выплату и получение содержания (наделение плательщика правами в отношении получателя, основанными на принципе равенства интересов), которые по отдельности, но особенно в совокупности, позволили определить пути совершенствования действующего семейного законодательства в рамках работы по построению эффективного механизма осуществления и защиты гражданских прав;

доказана перспективность использования в науке семейного права при изучении имущественные и личных неимущественных прав и обязанностей родителей авторского подхода к определению спецификации (по направлению выявления границ распространения и характера формирования содержания) общегражданского принципа равенства, что в конечном итоге будет способствовать повышению эффективности правового регулирования целого блока общественных отношений;

введены новые понятия, в частности: «злоупотребление родительскими правами» как намеренное поведение одного из родителей, при котором нарушаются равные родительские права, создается невозможность реализации родительского правомочия, нарушаются интересы несовершеннолетнего, основанные на равенстве прав родителей в отношении него; предложена дефиниция «интересы детей», то есть права детей, закрепленные в действующем законодательстве, а также объективно сложившееся в обществе представление о наилучшем развитии личности ребенка, воспитании его моральных и нравственных качеств, основанных на организации его материального обеспечения и духовного развития. В комплексе предложенные авторские понятия позволяют создать логичный категориальный ряд, обусловленный исследованием основ реализации принципа равенства прав родителей, и способствуют работе, направленной на совершенствование действующего семейного законодательства.

Теоретическая значимость исследования обоснована тем, что:

доказаны положения, обобщающие, существенно дополняющие и развивающие как общие, так и частные теоретические положения науки семейного права, которые становятся доктринальной основой для дальнейших исследований в направлении определения подходов к решению проблем, связанных с: противодействием недобросовестному поведению субъектов семейных правоотношений, нарушающих конкретные нормы права (похищение родителем общего ребенка, занижение сумм али-

ментных выплат, причинение вреда несовершеннолетним действиями родителей и др.); разработкой современной и действенной системы приемов и способов воздействия на нарушителей семейных прав;

применительно к проблематике диссертации результативно (эффективно, то есть с получением обладающих новизной результатов) использован комплекс существующих базовых методов исследования, в то числе специальных научных методов познания: диалектический, логический и комплексного анализа, историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-юридический, метод правового моделирования;

изложены аргументы, подтверждающие (в доктринальном и практическом аспектах) востребованность комплекса предложенных авторских знаний, применимых к исследованию родительских отношений с точки зрения их последующего практического регулирования в границах действия принципа равенства;

раскрыты существенные компоненты научной идеи, основанной на положениях о реализации принципа равенства прав родителей в современных семейных отношениях, что позволило определить юридические понятия «интерес субъектов семейных правоотношений», «злоупотребление правом», «семейно-правовая ответственность» и так далее, выявить их признаки, а также провести классификацию таких понятий. В целом обозначенная работа и конечный результат будут способствовать практическому достижению как общей цели – обеспечение адекватной современным реалиям реализации принципа равенства прав родителей, так и частной – усиление роли договорных конструкций в реализации родительских прав соответствующих семейных правоотношений;

изучены внутренние и внешние противоречия такого научного концепта, как принцип равенства прав родителей, в том числе с позиции реализации данного отраслевого начала в современных условиях правовой действительности, что позволило сконцентрировать внимание на укоренившихся противоречиях между интересами родителей и детей; случаях злоупотребления правами со стороны родителя в отношении не только ребенка, но и другого родителя; важности достижения баланса родительских правомочий посредством практического формирования и применения ответственного механизма реализации родительских прав;

проведена модернизация совокупности теоретических и практических положений, в том числе посредством изучения опыта зарубежных государств, а также за счет межотраслевой гармонизации действующего семейного законодательства Российской Федерации в следующих направлениях: корректировка подхода к определению основ осуществления родительских прав; уяснение различий между правомочиями совершеннолетних и несовершеннолетних родителей; разработка основных принципов договорных отношений между родителями; определение мер ответственности родителей за нарушение равенства родительских прав и др.;

Значение полученных соискателем результатов исследования для практики подтверждается тем, что:

разработаны и внедрены (результаты диссертационного исследования, использовались в учебном процессе Саратовской государственной юридической академии) выводы, предложения и рекомендации, которые могут способствовать активизации деятельности законодательных органов по совершенствованию действующего семейного законодательства, а также окажут воздействие на формирование эффективной правоприменительной практики судов общей юрисдикции. Отдельные положения представленного научного труда следует использовать в учебном процессе при преподавании общих и специальных курсов, при подготовке лекций и проведении семинарских занятий по такой дисциплине, как «Семейное право Российской Федерации»;

определены пределы и перспективы практического использования авторской идеи, которые позволяют подтвердить оригинальность проведенного исследования, а также применительно к выдвинутым положениям о реализации принципа равенства прав родителей, формируют научно обоснованную базу, способную послужить для законодателя ориентиром при выборе направления для совершенствования правового регулирования затронутых в диссертации материальных отношений;

создана система практических рекомендаций, обеспечивающая формирование в отдельном правовом сегменте единообразной правоприменительной практики за счет установления в семейном законодательстве точных границ определения интересов ребенка, что позволит выявить критерии оценки добросовестности поведения родителей;

представлен комплекс взаимосвязанных предложений по совершенствованию отраслевого законодательства, направленный на качественное обновление правового регулирования, в целях достижения баланса родительских правомочий, который предполагает увеличение степени договорного регулирования семейно-правовых отношений.

Оценка достоверности результатов исследования выявила:

теория построена на использовании широкого круга российских правовых актов, международных нормативно-правовых актов и законодательства некоторых зарубежных стран (Англия, Германии и др.), научной литературы (М.В. Антокольской, К.Н. Анненкова, О.В. Аксеновой, А.М. Беляковой, Б.В. Богишича, В.И. Бошко, Е.С. Вайнер, Е.М. Ворожейкина, Б.В. Виленского, Л.И. Глушковой, М.А. Данилян, Р.А. Дзыбы, Н.Ф. Звенигородской, Н.Д. Иванишева, И.М. Ильинской, Ю.Х. Калмыков, Д.И. Курского, А.Н. Левушкина, С.Т. Максименко, Н.С. Малеина, Н.И. Матузова, Ф.Л. Морошкина, А.М. Нечаевой, В.П. Никитиной, А.И. Пергамент, В.А. Рясенцева, И.С. Самощенко, Б.И. Семенко, Г.М. Степаненко, В.А. Тархова, М.Х. Фарукшина и др.);

идеи базируются на результатах обобщения и анализа материалов практики: постановлений Европейского суда по правам человека (3), Верховного Суда Российской Федерации (6), судов общей юрисдикции (4), то есть всего 13 актов, за период с 2006 по 2012 год;

использованы данные, полученные ранее по рассматриваемой тематике, в том числе таких авторов, как М.В. Антокольская, О.А. Бондаренко, О.И. Величкова, В.Н. Герасимов, И.Л. Глушкова, О.А. Давыдова (Макеева), Ю.Г. Долгов, Л.М. Звягинцева, О.Ю. Ильина, Е.Ю. Костюченко, А.Л. Кумановская, Ю.А. Рустамова, Л.Е. Чичерова, О.И. Шолгина;

использована комплексная методика экспериментального исследования, соответствующая его объекту, задачам, логике научного поиска, сочетающая общенаучные методы и специальные методы исследования правовых явлений, в том числе метод правового моделирования, сравнительно-правовой метод, формально-юридический метод, а также современные методики сбора и обработки исходной информации, в частности, справочно-правовые системы «КонсультантПлюс», «РосПравосудие», «Актоскоп», «Право.ru», «Гарант».

Личный вклад соискателя состоит в: непосредственном участии в получении исходных теоретических и эмпирических данных на всех этапах проведенного исследования; самостоятельном выполнении всего объема исследования на основе анализа и обобщения теоретической и законодательной базы, а также материалов судебной практики; формировании комплексного научного представления об основах и порядке реализации принципа равенства прав родителей в отечественной правовой действительности, имеющего существенное значение для науки семейного права; самостоятельном формулировании вынесенных на защиту выводов, в которых отражаются основные теоретические результаты проведенного исследования, а также иных положений, составляющих научную новизну и подтверждающих теоретическую и практическую значимость работы; разработке целостной совокупности авторских предложений по совершенствованию семейного законодательства в рассматриваемой сфере; доктринальной оценке направления судебной практики; а также в апробации результатов исследования и их практической реализации, включая: подготовку основных публикаций по выполненной работе (8 публикаций, в том числе 5 – в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных ВАК Минобрнауки России); выступления с докладом об основных результатах исследования на 3 международных и всероссийских научных конференциях.

Диссертация полностью раскрывает поставленную научную цель и соответствует критерию внутреннего единства, что подтверждается наличием последовательного плана исследования (введения; двух глав, каждая из которых включает в себя параграфы, в общей сложности шесть; заключения; библиографического списка), ос-

новной идейной линией, обусловленной важностью полноценного осуществления семейных прав на воспитание и общение, проживание с ребенком, на его содержание, концептуальностью и взаимосвязью выводов, непротиворечивой методологической платформой.

На заседании 24 июня 2014 года диссертационный совет принял решение присудить Малькевич Марии Сергеевне ученую степень кандидата юридических наук.

При проведении тайного голосования диссертационный совет в количестве 15 человек, из них 6 докторов наук по специальности защищаемой диссертации, участвовавших в заседании, из 21 человека, входящих в состав совета, дополнительно введены на разовую защиту 0 человек, проголосовали: за – 15, против – нет, недействительных бюллетеней – нет.

**Председатель
диссертационного совета**

**Ученый секретарь
диссертационного совета**

«24» июня 2014 года



Исаенкова Оксана Владимировна

Колодуб Григорий Вячеславович