

# СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

УДК 347.64

DOI: 10.54649/2077-9860-2023-4-41-45

**Ж.Т. Кумысбекова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> к.ю.н., ассоциированный профессор,  
Каспийский общественный университет,  
Республика Казахстан, г. Алматы  
E-mail: kumisbekova@yandex.kz**

## ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ИНСТИТУТА ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА

### Аннотация

Автор в статье, опеку и попечительство, рассматривает как комплексный институт гражданского, семейного и административного права. Раскрываются особенности понятий «опека» и «попечительство», отмечается необходимость введение в казахстанское брачно-семейное законодательство «предварительная опека и попечительство».

**Ключевые слова:** родители, дееспособность, опека, попечительство, брачно-семейное законодательство, предварительная опека.

**Ж.Т. Кумысбекова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>З.ғ.к., қауымдастырылған профессор,  
Каспий қоғамдық университеті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.  
E-mail: kumisbekova@yandex.kz**

## ҚОРҒАНШЫЛЫҚ ЖӘНЕ ҚАМҚОРШЫЛЫҚ ИНСТИТУТЫНЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ ТАБИҒАТЫ

### Аңдатпа

Мақала авторы қорғаншылық пен қамқоршылықты азаматтық, отбасылық және әкімшілік құқықтың күрделі институты ретінде қарастырады. «Қорғаншылық» және «қамқоршылық» ұғымдарының ерекшеліктері ашылып, Қазақстанның неке және отбасы заңнамасына «алдын ала қорғаншылық пен қамқоршылықты» енгізу қажеттілігі атап өтілді.

**Түйінді сөздер:** ата-анасы, әрекет қабілеттілігі, қорғаншылық, қорғаншылық, неке және отбасы заңнамасы, алдын ала қорғаншылық.

**J.T. Kumysbekova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> candidate of law sciences, Associate Professor,  
Caspian Public University,  
Republic of Kazakhstan, Almaty  
E-mail: kumisbekova@yandex.kz**

## LEGAL NATURE OF THE INSTITUTION OF GUARDIANSHIP AND TRUSTEESHIP

### Annotation

In the article, the author considers guardianship and custody as a complex institute of civil, family and administrative law. The features of the concepts of "guardianship" and "custody" are disclosed, the necessity of introduction of "preliminary guardianship and custody" into the Kazakhstani matrimonial and family legislation is noted.

**Keywords:** parents, capacity, guardianship, custody, guardianship, matrimonial law, prior guardianship.

Каждый ребенок, согласно ст. 60 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее – Семейный кодекс РК), имеет право воспитываться в семье, знать своих родителей и обладает правом на их заботу и на совместное с ними проживание. Тем не менее, некоторые дети, в силу определенных жизненных обстоятельств, лишены возможности испытать родительскую любовь и заботу. Происходит это по причине смерти родителей и даже если один из родителей жив, то по каким-либо причинам не имеет возможности нести родительские обязанности по воспитанию своих детей. Ребенок может остаться без попечения родителей и при живых родителях в силу таких юридических фактов, как ограничение или лишение их родительских прав, признание безвестно отсутствующими, недееспособными или ограниченно дееспособными, эти родители могут отбывать наказание в местах лишения свободы и т.д. В обществе такое сиротство называется «социальным».

В этой связи, перед государством стоит задача по созданию условий близких к атмосфере семьи, в которых эти дети могут полноценно развиваться.

В научной литературе высказываются различные соображения в отношении юридической дефиниции опеки и попечительства. Так, например, С.А. Муратова определяет опеку и попечительство над несовершеннолетними детьми, оставшимися без попечения родителей, как одну из форм защиты их личных и имущественных прав и интересов, а также обеспечения их содержания, воспитания и образования [1, с.259]. Похожего мнения придерживается и известный цивилист в области семейного права. М.В. Антокольская, которая рассматривает институт опеки и попечительства как способы восполнения дееспособности, защиты прав и интересов и воспитания несовершеннолетних детей оставшихся без попечения родителей [2, с.331].

С этим обобщенным подходом к определению института опеки и попечительства, мы согласны отчасти, так как между опекой и попечительством существуют определенные различия. Согласно п. 19 ст. 1 Семейного кодекса РК, попечительство это - правовая форма защиты прав и интересов ребенка (детей) в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также совершеннолетних лиц, ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими

средствами. В соответствии с этой же нормой Семейного кодекса РК, опека это - правовая форма защиты прав и интересов детей, не достигших четырнадцати лет, и лиц, признанных судом недееспособными [3]. Из этих дефиниций не трудно заметить, что опекуны являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия, попечители же являются лишь помощниками своего подопечного и обязаны охранять подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Отличие опеки от попечительства, заключается в защите имущественных прав, так опекун представляет интересы подопечного и совершает от его имени и в его интересах все необходимые сделки, а попечитель дает согласие на совершение сделок, которые в силу частичной дееспособности подопечного, не вправе совершать самостоятельно. По смыслу норм брачно-семейного законодательства, опека автоматически трансформируется в попечительство по достижению ребенком 14 лет.

Семейный кодекс РК предусматривает возможность установление опеки над лицами, признанными судом недееспособными, а попечительство над совершеннолетними лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Признание лица недееспособным или ограниченным являются институтами гражданского права. В соответствии со ст. 26 ГК РК., гражданин, который вследствие психического заболевания не понимает значения своих действий, может быть признан судом недееспособным, в связи с чем, над ним устанавливается опека [4]. Ограничение в дееспособности возможно в том случае, если лицо злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Над гражданином, ограниченным в правах устанавливается попечительство, ему предоставляется право самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки, а получать и распоряжаться заработком, пенсией и иными доходами, он может лишь с согласия попечителя.

Как мы видим, отраслевая природа института опеки и попечительства определяется тем, что отношения по опеке и попечительству регулируются нормами гражданского и семейного законодательства. В соответствии с семейным законодательством опека и попечительство

устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов. Так, например, раздел 15 Семейного кодекса РК включает в себя 3 главы и 17 статьи (с 115 по 132 ст.) [3]. Они отражают специфику, которая проявляется в целях установления опеки и попечительства в порядке их установления и прекращения, в правах участников правоотношений по опеки и попечительства.

В юридической литературе существует несколько мнений по отраслевой природе института опеки и попечительства. Цивилист в области семейного права С.А. Муратова утверждает, что «отношения по опеки и попечительству регулируются нормами гражданского, семейного и административного права, что позволяет считать институт опеки и попечительства комплексным институтом» [1, с.259]. И действительно, в системе правоотношений опеки и попечительства внутреннее правоотношение представляет собой обязательство по оказанию услуг в пользу третьего лица. Его субъектами, с одной стороны, являются местные исполнительные органы в лице органа опеки и попечительства, с другой стороны, опекун (попечитель), а подопечный выступает как выгодоприобретатель.

В Казахстане функции по опеке и попечительству выполняют местные исполнительные органы (акиматы): в отношении несовершеннолетних через местные уполномоченные органы образования и здравоохранения; в отношении совершеннолетних лиц через местные уполномоченные органы социальной защиты населения [5]. Эти органы, с целью защиты прав и интересов детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, выдают разрешения опекуну или попечителю на совершение сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (продажа, обмен, дарение); определяют, расход средств, полученные опекуном в результате этих сделок; назначают опекунов или попечителей; определяют и выплачивают ежемесячные денежные средства на содержание подопечных; осуществляют контроль над деятельностью опекунов и попечителей, и т.д.

Роль государственных органов по обеспечению прав и законных интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, велика. На первый взгляд, правоотношения между опекуном (попечителем) и органами опеки и попечительства носят

административно-правовой характер, так как удостоверение опекуна, выданное на основании постановления органа опеки и попечительства, является административным актом, но впоследствии возникающие правоотношения между опекуном (попечителем) и подопечным, носят семейно-правовой характер.

По действующему казахстанскому законодательству при возникновении отношений по опеке и попечительству предполагается наличие трех юридических фактов: 1) предложение о назначении опекуном (попечителем) со стороны органа опеки и попечительства, сделанное избранному им лицу; 2) согласие данного лица; 3) назначение этого лица в форме постановления или решения.

Наличие согласия опекуна или попечителя является одним из главных условий возникновения отношений опеки и попечительства. Пункт 2 статьи 122 Семейного кодекса РК устанавливает, что опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия, мало того если лицо, назначаемое опекуном или попечителем над несовершеннолетним, состоит в браке (супружестве), требуется обязательное согласие его супруга.

В отношении несовершеннолетних лиц, родители которых дееспособны и не лишены родительских прав, но не могут осуществлять их воспитание, опекуны или попечители назначаются с учетом их желания. Опекун (попечитель), вправе в любое время отказаться от продолжения отношений опеки и попечительства, представив любую причину уважительной. Например, такая названная Семейным кодексом причина, как отсутствие взаимопонимания с подопечным, может быть истолкована широко, а если опека будет продолжаться, то невозможность дальнейшего совместного проживания и осуществления ухода, гарантирована.

Чаще всего назначение опеки или попечительства производится по заявлению лица, желающего стать опекуном или попечителем, так как у органа опеки и попечительства как правило, нет выбора, из числа которых можно было бы назначить кандидатуру опекуна (попечителя).

По инициативе будущего опекуна (попечителя), органы опеки и попечительства исполняя требования Гражданского и Семейного кодексов РК, проверяют соответствие личности заявителя условиям, указанные в законе, пытаются установить характер отношений между ним и лицом, нуждающимся в опеке или по-

печительстве, и т.п. На данном этапе возникновения правоотношений по опеки и попечительства носят организационный характер и направлены на установление гражданских прав и обязанностей опекуна (попечителя) в отношении подопечного, а также прав и обязанностей в отношении публичного субъекта (акимат). Отсюда следует, что отношения опеки и попечительства не могут иметь административно-правовой характер в чистом виде, административно-правовой характер в данном составе, носит постановление (решение) органа опеки и попечительства, однако оно представляет собой всего лишь форму, в которую облечено его волеизъявление.

Органы опеки и попечительства являются представителями органов исполнительной власти и на первый взгляд не приходится говорить о юридическом равенстве в отношении будущего опекуна или попечителя. Основания возникновения, порядок установления опеки и попечительства, правовое положение опекуна и попечителя, устанавливается в законодательном порядке и направлены, прежде всего, на охрану прав и интересов недееспособных лиц и детей, оставшихся без попечения родителей. Но с другой стороны, как мы уже аргументировали, правоотношения опеки и попечительства не могут возникнуть без согласия самого будущего опекуна или попечителя, в принудительном порядке государство не может лицу навязать этот статус.

Российское законодательство, содержит такое понятие как «предварительная опека или попечительство». Речь идет об упрощенном порядке назначения опекуна или попечителя и произойти это может в экстренных случаях, когда крайне нецелесообразно определять ребёнка в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Чаще всего, ускоренная предварительная опека или попечительство производится в случаях отобрание ребёнка у родителей (одного из них) или у других лиц, при непосредственной угрозе жизни ребёнка или его здоровью. Оперативное назначение опекуна или попечителя из числа взрослых близких родственников или знакомых, позволяет избежать травмы психики, и без того напуганного ребенка.

При условии предоставления временным опекуном или попечителем документа, удостоверяющего личность, а также обследо-

вания органом опеки и попечительства условий его жизни, орган опеки и попечительства принимает акт о временном назначении опекуна или попечителя (акт о предварительной опеке или попечительству). Законом РФ «Об опеки и попечительстве» для предварительной опеки или попечительства устанавливается срок шесть месяцев, в исключительных обстоятельствах этот срок может быть увеличен, до восьми месяцев, со дня принятия акта о временном назначении опекуна. В случае, если орган опеки и попечительства назначил в установленный срок в общем порядке опекуном или попечителем лицо, исполнявшее обязанности в силу предварительных опеки или попечительства, права и обязанности опекуна или попечителя считаются возникшими с момента принятия акта о временном назначении опекуна или попечителя [6].

К сожалению, брачно-семейному законодательству Казахстана, не знакомо такое понятие как «предварительная опека или попечительство». Единственное, п. 2 ст. 118 Семейного кодекса РК. регламентирует, что до устройства сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в организации для таких детей, исполнение обязанностей опекуна или попечителя детей временно возлагается на органы, осуществляющие функции по опеке или попечительству, по месту нахождения ребенка (п.2 ст.118 КоБС РК). В этой связи, для более структурированного понятия процедуры устройства детей оставшихся без попечения родителей, считаем необходимым внести в брачно-семейное законодательство Казахстана, упрощенный порядок назначения опекуна или попечителя. Благодаря такому экстренному назначению опекуна или попечителя, возникает возможность минимизировать тот стресс, который ребенок испытывает в такой не простой ситуации

Вопрос о правовой природе института опеки и попечительства до настоящего времени остается открытым. С одной стороны, с точки зрения семейного права, опека и попечительства представляет собой одну из форм устройства в семью ребенка, оставшегося без родительского попечения, с другой стороны значительный круг вопросов, связанных с опекой и попечительством, регулируется гражданским законодательством.

**Список использованных источников:**

1. Муратова С. А. Семейное право: учебник. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. – 448 с.
2. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. – М.: Юристъ, 1996. – 366с.
3. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с *изменениями и дополнениями* по состоянию на 15.01.2014 г.) [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http:// zakon.kz/](http://zakon.kz/)
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.03.2014 г.) [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http:// zakon.kz/](http://zakon.kz/).
5. Об утверждении Правил осуществления функций государства по опеке и попечительству Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 382.
6. Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 10.07.2023) Об опеке и попечительстве [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://sudact.ru/law/federalnyi-zakon->

**References:**

1. Muratova S. A. Semeynoye pravo: uchebnik. – M.: Izd-vo Eksmo, 2005. – 448 s.
2. Antokolskaya M.V. Semeynoye pravo: uchebnik. – M.: Yurist, 1996. – 366s.
3. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 15.01.2014 g.) [Elektronny resurs]. Rezhim dostupa: [http:// zakon.kz/](http://zakon.kz/)
4. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (Obshchaya chast), prinyat Verkhovnym Sovetom Respubliki Kazakhstan 27 dekabrya 1994 goda (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 07.03.2014 g.) [Elektronny resurs]. Rezhim dostupa: [http:// zakon.kz/](http://zakon.kz/).
5. Ob utverzhdenii Pravil osushchestvleniya funktsy gosudarstva po opeke i popechitelstvu Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 30 marta 2012 goda № 382.
6. Federalny zakon ot 24.04.2008 N 48-FZ (red. ot 10.07.2023) Ob opeke i popechitelstve [Elektronny resurs]. Rezhim dostupa: <https://sudact.ru/law/federalnyi-zakon->