

По-шосте, вперше в законодавстві зазначається, що покарання полягає в передбачених законом обмеженні прав і свобод засудженого.

В ч.2 ст. 50 КК України вказана мета застосування покарання, а саме не тільки кара, а й виправлення засудженого, а також запобігання вчиненню нових злочинів як самим засудженим, так і іншими особами.

Враховуючи вищезазначене, можна сформулювати більш широке поняття покарання, яке виражатиме всю його сутність. Отже, **покарання** - це міра державного примусу, передбачена кримінальним законом і застосовувана вироком суду до особи, яка вчинила злочин, що виражає від імені держави негативну оцінку, як злочину, так і особи, яка його вчинила, і яка тягне за собою кару – заподіяння винному певних обмежень і поневірянь, і має на меті його виправлення, а також попередження вчинення нових злочинів як самим злочинцем, так і іншими особами.

Науковий керівник: д.ю.н., проф. Трубников В.М.

Список використаних джерел:

1. Беляев Н.А. Уголовно-правовая политика и пути её реализации. – Л., 1986.
2. Дементьев С.И. Лишение свободы. Уголовно-правовые и исправительно-трудовые аспекты. – Ростов, 1981.
3. Келина С.Г. Некоторые принципиальные идеи, лежащие в основе теоретической модели Уголовного кодекса //Пробл. совершенствования уголовного закона. – М., 1984. – С. 11-12.
4. Шаргородский М.Д. Наказание, его цели и эффективность. – Л., 1973.

СТОРОНЫ ДОГОВОРА МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ О МЕСТЕ ПРОЖИВАНИИ РЕБЕНКА

Розгон Ольга Владимировна
кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Харьковский национального университета
имени В. Н. Каразина

Ключевые слова: ребенок, родители, место проживание, договор, воспитание, регистрация.

При расторжении брака или раздельного проживания супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, часто возникает вопрос об определении места жительства ребенка (детей).

Ст. 109 СК Украины установлено, что супруги, которые имеют детей, имеют право подать в суд заявление о расторжении брака вместе с письменным договором о том, с кем из родителей будут проживать дети, какое участие в обеспечении условий их жизни будет принимать тот из родителей, будет проживать отдельно, а также об условиях осуществления им права на личное воспитание детей.

В ст. 109 СК Украины присутствует некая неопределенность. Не понятно, части 1 и 2 статьи понимается один или два разных договора супругов в отношении их детей: а) договор о воспитании ребенка б) договор о размере алиментов на ребенка.

Таким образом, сторонами этих договоров могут быть: супруги, которые имеют детей, подавая в суд заявление о расторжении брака, может заключить договор о воспитании ребенка с условием по определению места жительства.

Возникает вопрос: а могут быть сторонами договора между родителями о проживании ребенка субъекты, которые находятся в заключенном браке? Определяя место жительства ребенка, родители осуществляют свое право на личное воспитание ребенка, поскольку ребенок, как правило, проживает с родителями или одним из них.

При этом не имеют значения причины раздельного проживания родителей (отсутствие или расторжения брака между ними, временное раздельное проживание по уважительным причинам).

Согласно ч. 2 ст. 3 СК Украины семью составляют лица, которые совместно проживают. Однако это правило имеет столько исключений, что его даже трудно считать за правило.

Общность проживания не является обязательным для супругов. В ст. 3 СК Украины, в частности, указано, что супруги считаются семьей и тогда, когда жена и муж в связи с учебой, работой, лечением, необходимостью ухода за родителями, детьми и по другим уважительным причинам не проживают совместно. В ст. 3 СК Украины подчеркивается, что раздельное проживание супругов возможно лишь по уважительным причинам.

В абз. 3 ч. 2 ст. 3 СК Украины указано, что ребенок принадлежит семье своих родителей и тогда, когда совместно с ними не проживает. Однако этот момент также вызывает определенные вопросы. В частности, если родители между собой проживают отдельно, то ребенок может проживать с одним из них. Понятно, что при таких обстоятельствах ребенок считается членом семьи именно того из родителей, с кем она проживает. Таким образом, ст. 3 СК Украины должна быть дополнена еще одним правилом, что в случае раздельного проживания родителей ребенок принадлежит семье того из них, с которым она проживает, и не принадлежит к семье второго родителя [5].

Следовательно, субъекты, которые находятся в заключенном браке, а именно родители ребенка могут между собой заключить договор о проживании ребенка.

Закон определяет обязательные условия договора между матерью и отцом ребенка, к которым отнесены условия для: 1) места жительства ребенка; 2) участия того из родителей, кто проживает или проживать отдельно от ребенка, в его содержании; 3) осуществление тем из родителей, кто проживает или проживать отдельно от ребенка, права на личную его воспитания.

При этом договор о воспитании ребенка и определение условий ее жизни после расторжения брака может быть заключен в простой письменной форме.

Процедура расторжения брака может быть более упрощенной, если вопрос относительно содержания и воспитания малолетних, несовершеннолетних детей будут решаться родителями в нотариальном порядке путем заключения договора об участии в воспитании и содержании ребенка. Условия этой сделки не могут нарушать личные и имущественные права ребенка, установленные СК Украины.

В действующем семейном законодательстве Украины закреплена принцип равенства обоих родителей в вопросах воспитания детей. Согласно ст. 141 СК Украины мать и отец имеют равные права и обязанности относительно ребенка, ведь устранение одного из них от воспитания ребенка нарушает не только право этого отца (матери), но и, как правило, права самого ребенка.

Согласно ч. 4 ст. 157 СК Украины родители имеют право заключить договор относительно осуществления родительских прав и выполнения обязанностей тем из них, кто проживает отдельно от ребенка.

Договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Положения ч. 4 ст. 157 СК Украины предоставляет родителям право заключить договор относительно осуществления родительских прав и выполнения обязанностей по тем из них, кто проживает отдельно от ребенка. Здесь могут быть зафиксированы любые важные для сторон нюансы: место общения, их частота, периодичность, длительность, необходимость присутствия третьих лиц при общении и т.д..

Этот договор должен не противоречить интересам ребенка. Законодательство четко не определяет, с какого возраста ребенок имеет право самостоятельно решать вопросы своего общения с родителями. Ребенок, который может высказать свое мнение, должен быть заслушан при решении между родителями, другими лицами спора относительно его воспитания (ч. 2 ст. 171 СК Украины).

Именно поэтому ст. 157 СК предусматривает не только право, но и обязанность того из родителей, который проживает отдельно от ребенка, участвовать в его воспитании и общении с ним, если такое общение не препятствует нормальному развитию ребенка, и встречный обязанность того из родителей, с кем проживает ребенок, не препятствовать этому.

Такой отец (мать) имеет право участвовать в воспитании ребенка в любой форме (посещать учебное и другое заведение, в котором находится ребенок, заниматься с ней спортом, переписываться, общаться непосредственно и по телефону и т.п.). Каждый раз степень участия родителей в воспитании их детей определяется конкретными обстоятельствами, характером взаимоотношений родителей, проживающих отдельно, и, что не менее существенно, пониманием того, что речь идет как о правах несовершеннолетних, так и об обязанностях отца или матери, отдельное жительства которого (которой) не освобождает от выполнения родительских обязанностей.

Согласно ч. 2 ст. 161 СК Украины орган опеки и попечительства или суд не могут передать ребенка для проживания с тем из родителей, кто не имеет самостоятельного дохода.

Однако, если мать и отец ребенка договорятся, в договоре о воспитании ребенка они могут предположить, что ребенок будет проживать с матерью, которая не имеет самостоятельного дохода, поскольку, по их мнению, это более соответствовать интересам ребенка.

Договор между супругами о размере алиментов на ребенка должен быть нотариально удостоверен. В случае невыполнения этого договора алименты могут взыматься на основании исполнительной надписи нотариуса.

Однако условия указанных договоров супругов могут быть объединены. Стороны могут составить единый договор о воспитании и содержании ребенка после развода с учетом того, что в таком договоре будут содержаться условия об уплате алиментов на ребенка, условия относительно участия родителей в воспитании ребенка, то есть: с кем из родителей будет проживать ребенок, участие в обеспечении условий его жизни будет тот из родителей, который будет проживать отдельно, а также условия осуществления их права на личное воспитание ребенка. Наличие такого договора упрощает процедуру расторжения брака по взаимному согласию супругов, детей.

Иногда договор между родителями об уплате алиментов на ребенка называют договором об определении места жительства ребенка. При более конкретном выяснении сторонам нужен именно договор между родителями об уплате алиментов на ребенка, который подлежит нотариальному удостоверению. Поскольку в тексте такого договора одним из пунктов указывается «В связи с тем, что, руководствуясь ст. 160 СК Украины, родители решили, что дети постоянно проживать вместе со своим отцом по указанному выше адресу, согласно ст.ст. 180, 181, 182 СК Украины, Плательщик алиментов предоставляет Получателю алиментов средства на содержание детей (алиментов), а также осуществляет другие выплаты в срок, в размере, форме и порядке, которые установлены этим договором ».

Вместо Договора об определении места жительства ребенка можно заключить договор между родителями о проживании ребенка и об участии в воспитании ребенка того из родителей, кто проживает отдельно (или договор между родителями о проживании, воспитания ребенка и уплате алиментов на ребенка, или договор между родителями относительно осуществления родительских прав и определении места жительства ребенка, или договор супругов о режиме воспитания и обеспечения ребенка и определении места жительства ребенка), который имеет более широкую направленность в предмете.

Предметом вышеуказанного договора являются: а) определение места жительства; б) действия по воспитанию, учебы, ухода за ребенком или сочетание этих элементов, направленных на обеспечение нормального физического, духовного и нравственного развития ребенка.

Договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Определение места жительства ребенка в таком договоре должно подчиняться нормам действующего законодательства, то есть родители самостоятельно могут установить, с кем из них будет проживать ребенок только при условии, если ему еще не исполнилось 10 лет.

Местом жительства физического лица в возрасте от 10 до 14 лет является место жительства его родителей (усыновителей) или одного из них, с кем оно проживает, опекуна или местонахождение учебного заведения или учреждения здравоохранения и т.п., в котором она проживает, если другое место проживания не установлено по соглашению между ребенком и родителями (усыновителями, опекуном) или организацией, выполняющей в отношении его функции опекуна.

Согласно положениям ч. ч. 3 и 4 ст. 29 ГК Украины местом жительства физического лица, не достигшего 10 лет, является место жительства его родителей (усыновителей) или одного из них, с кем оно проживает, опекуна или местонахождение учебного заведения или учреждения здравоохранения, в котором она проживает.

Ребенок, достигший 10 лет, может участвовать в договорном процессе между родителями относительно определения вопроса местожительства, поскольку при решении вопроса об определении места жительства ребенка учитывается не только мнение родителей, но и самого ребенка, если он достиг 10-летнего возраста (ст. 171 СК Украины). Таким образом, как отмечает А. Явор, «с одной стороны, обеспечивается право родителей на личное воспитание своего ребенка, а с другой - обеспечиваются интересы ребенка, учитывая ее личное мнение». [6, с. 132]

Следовательно, право ребенка выражать свое мнение не связывается с возникновением этого права и возможностью его реализации с достижением ребенком определенного возраста. Степень учета мнения ребенка при решении конкретного вопроса не может зависеть от его возраста, несмотря на то, что правовое значение мысли изменяется в зависимости от степени зрелости ребенка.

По ч. 2 ст. 29 ГК Украины физическое лицо, достигшее 14 лет, свободно выбирает себе место жительства, за исключением ограничений, которые устанавливаются законом. Итак, если ребенок не хочет жить, например, с отцом, то имеет право выбрать другое место жительства.

Итак, если ребенок достиг 10-летнего возраста, его место жительства должно определяться с учетом желания самого ребенка, а по достижении им 14 лет место жительства определяется самим ребенком.

Таким образом, определение места жительства ребенка может быть предметом указанного договора только в случае, если ребенок не достиг 14-летнего возраста.

Если из содержания ч. 1 ст. 29 ГК Украины можно сделать вывод о том, что место проживания — понятие родовое и включает в себя постоянное, преимущественное или временное место жительства, то Закон различает «место жительства» и «место пребывания». Закон, в отличие от ГК Украины, разделяя места жительства и места пребывания выходит из сроков пребывания лица в определенном месте. Кроме того, законодательство, хотя и закрепляет нормы не только о постоянном, но и о преимущественном и временное место жительства, однако, в большинстве случаев, правовые последствия связывается именно с постоянным местом жительства, т.е. с местом регистрации (прописки).

Регистрация места проживания является лишь фактом, который подтверждает местонахождение лица и никоим образом не может повлиять на факт владения собственной

недвижимостью, право на которое документально подтверждено в установленном законодательством порядке.

Как любой договор, договор между родителями о проживании ребенка может быть расторгнут на основании ненадлежащего исполнения.

Так, например, рассмотрев в открытом судебном заседании в г. Киеве гражданское дело по иску ОСОБА_1 к ОСОБА_2, 3-го лица: Орган опеки и попечительства Шевченковской районной в г. Киеве государственной администрации, орган опеки и попечительства Святошинской районной в г. Киеве государственной администрации о расторжении договора супруги о режиме воспитания и обеспечения ребенка и определении места жительства ребенка.

До официального расторжения брака у сторон возникли споры по поводу того, с кем будет проживать ребенок, поэтому 30.03.2010 года истец и ответчик заключили Договор супругов о режиме воспитания и обеспечения их общих детей во время и после расторжения брака.

Согласно п. 2.1 Договора стороны договорились о том, что как во время зарегистрированного брака, в котором они находятся на момент подписания настоящего договора, так и после расторжения ими брака, будет иметь место такой режим воспитания и общения родителей с их общим ребенком: ОСОБА_3 фактически проживать с обоими родителями поочередно по такому графику: с одиннадцати воскресенья в девяти четверг - с матерью ОСОБА_1, с девяти часов четверга до одиннадцати воскресенья - с отцом ОСОБА_2. При этом стороны этого договора договорились, что в воскресенье они будут сопровождать ребенка к месту его последующего пребывания по очереди. Стороны договорились, что во время проживания ребенка с одним из родителей ребенок имеет право беспрепятственно общаться с другим из родителей, а родители, в свою очередь имеют, право беспрепятственно общаться с ребенком, где бы она ни находилась.

Таким образом, из условий этого договора следует, что фактически место жительства ребенка не определено.

Основанием для подачи этого иска стало то, что истец считает такой режим проживания ребенка таким, который не отвечает интересам ребенка, не способствует физическому и духовному развитию, а наоборот - негативно влияет на состояние его физического и психического здоровья, поскольку фактически, учитывая условия настоящего договора, место жительства ребенка не определено.

Учитывая вышеизложенное, суд считает необходимым разорвать Договор супругов о режиме воспитания и обеспечения их общих детей во время и после расторжения брака, заключенный 30 марта 2010 между ОСОБА_1 и ОСОБА_2. [2]

Возникает вопрос, могут стороной договора быть не только родители?

В судебной практике возможна ситуация, когда суд, руководствуясь интересами ребенка и обстоятельствами, которые сложились на текущее время, место жительства ребенка определяет по месту жительства ее бабушки, но родители обязуются оказывать материальную помощь на содержание ребенка в разумных пределах в добровольном порядке, за необходимости участвовать в расходах на лечение ребенка, посещать ее в больнице, а бабушка обязуется не препятствовать общению ребенка с родителями, предоставлять возможность посещать ребенка по месту его жительства, отпускать ребенка с родителями на прогулки, отдых. [3, 4]

Таким образом, считаем, что, учитывая принцип свободы договора, бабушка или тетя могут быть стороной договора.

Поскольку ребенок, по достижении им 14 лет выбирает сама свое место жительства, то отказа зарегистрировать ребенка после 14 лет по адресу, где ни один из его родителей не зарегистрирован (например, у бабушки, любых других родственников и т.д.), в этом случае будут также незаконными. Например, ребенок может решить, что ее интересам отвечает

проживания с бабушкой или совершеннолетним братом, проживающие в пределах другой территориальной единицы.

Кроме этого, требует законодательного закрепления перечень случаев, когда лицо, достигшее 14-летнего возраста, могла бы свободно выбирать место проживания (например, в случае заключения брака или рождения ребенка. Таким образом, учитывая указанные требования, свобода выбора места жительства физического лица в возрасте от 14 до 16 лет ограничена, а сам ребенок может только с 16 лет выбирать не только между месту жительства родителей, но и местом проживания других родственников соответствии со ст. 13 Закона Украины «О свободе передвижения и свободном выборе места проживания в Украине».

Если мать и отец, которые проживают отдельно, не пришли к согласию относительно того, с кем из них будет проживать малолетний ребенок, спор между ними может решаться органом опеки и попечительства или судом.

При решении споров между родителями относительно определения места жительства ребенка служба по делам детей должна защищать интересы ребенка на основе равных прав и обязанностей матери и отца относительно ребенка.

Сотрудник службы по делам детей проводит беседу с родителями и посещает их по месту жительства, о чем составляет акт обследования жилищно-бытовых условий по установленной форме.

При решении спора относительно местожительства малолетнего ребенка принимаются во внимание отношение родителей к выполнению своих родительских обязанностей, личное расположение ребенка к каждому из них, возраст ребенка, состояние его здоровья и другие обстоятельства, которые имеют существенное значение.

После обследования жилищно-бытовых условий, проведения беседы с родителями и ребенком служба по делам детей составляет заключение об определении места жительства ребенка и подает его органа опеки и попечительства для принятия соответствующего решения.

Орган опеки и попечительства или суд не могут передать ребенка для проживания с тем из родителей, который не имеет самостоятельного дохода, злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами, своим аморальным поведением может повредить развитию ребенка.

Если орган опеки и попечительства или суд признал, что ни один из родителей не может создать ребенку надлежащих условий для воспитания и развития, по требованию бабушки, дедушки или других родственников, привлеченных к участию в деле, ребенок может быть передан кому-то из них.

Если ребенок не может быть передан одной из этих лиц, суд по требованию органа опеки и попечительства может постановить решение об отобрании ребенка от лица, с которым он проживает, и передачи его на попечение органа опеки и попечительства.

Существуют определенные правовые последствия противоправного поведения одного из родителей или другого лица при определении местожительства малолетнего ребенка.

В современном мире причиной развода ребенка с одним из родителей или другими родственниками может быть не только переезд в другой город, региона, но и вообще — в другую страну. Однако, несмотря на это, ребенок имеет право в рамках законодательства общаться с родителями, другими лицами, с которыми есть семейные, психологические и духовные связи, если соответствующее законодательство предусматривает следующие возможности (например, это могут быть крестные, учителя и т.д.). Но как быть в тех случаях, когда есть угроза, что в случае трансграничного контакта (выезд ребенка за границу) ребенок не вернется к месту постоянного проживания или тот из родителей, который проживает отдельно, стремится установить регулярный контакт, гарантий и меры могут быть применены.

Согласно ст. 162 СК Украины если один из родителей или другое лицо самовольно, без согласия второго из родителей или других лиц, которым на основании закона или решения суда проживал малолетний ребенок, изменит его местожительство, в том числе путем ее

похищення, суд по иску заинтересованного лица имеет право немедленно постановить решение об отобрании ребенка и возвращении его тому, с кем она проживала. [1]

Итак, считаем, что условие об установлении места жительства может содержаться в договоре об участии в воспитании и содержании ребенка и договоре о размере алиментов на ребенка, но она является дополнительной в этих договорах. Если же родители ребенка хотят детально урегулировать вопрос относительно места проживания, то должны заключить договор между родителями о проживании ребенка, а для урегулирования еще и дополнительных условий, которые имеют существенное значение при воспитании ребенка, они должны заключить: договор между родителями о проживании ребенка и о участие в воспитании ребенка того из родителей, который проживает отдельно, или договор между родителями о проживании, воспитания ребенка и уплате алиментов на ребенка, или договор между родителями относительно осуществления родительских прав и определении места жительства ребенка, или договор супругов о режиме воспитания и обеспечения ребенка и определении места жительства ребенка.

Литература:

1. Визначення місця проживання дитини при розлученні або окремому проживанні батьків // http://juryst.com/publ/statti/simejne_pravo/viznachennja_miscja_prozhivannja_ditini_rozluchenni_okremomu_prozhivanni_batkiv
2. Про розірвання договору подружжя про режим виховання та забезпечення дитини та визначення місця проживання дитини. Справа № 2610/3770/2012 // <http://reyestr.court.gov.ua/Review/25329857>
3. Про визначення місця проживання неповнолітньої дитини. Справа № 2-1165/07. – 2007 // <http://reyestr.court.gov.ua/Review/2809587>;
4. Про визначення місця. Справа № 2-32 /2010. – 2010 // <http://reyestr.court.gov.ua/Review/13372610>
5. Стаття 3. Сім'я. Е. М. Багач, Ю. В. Білоусов. Сімейний кодекс України: Науково-практичний коментар, 2010 // http://all-books.biz/semeynoe-pravo_uchebnik/stattya-simya.html.
6. Явор О. А. До питання визначення місця проживання дитини, батьки якої проживають окремо // Наукові засади та практика застосування нового Сімейного кодексу України. Матеріали Круглого столу. 25 травня 2006 р., м. Київ. — Х.: Ксилон, 2007. — 212 с.

ДЕЯКІ ПРОБЛЕМИ ДЕРЖАВНОГО РЕГУЛЮВАННЯ ФОНДОВОГО РИНКУ УКРАЇНИ

Розмаїта Любов Григорівна

*студентка 4 курсу ІПСК для органів МВС України
Національної академії «Юридична академія України
імені Ярослава Мудрого»*

e-mail : ekaterina_melnik_1986@mail.ru

Ключові слова : фондовий ринок, держава, фінансові активи, фінансові ресурси.

Останнім часом спостерігається активна діяльність органів державної влади, щодо вдосконалення законодавства України в різних сферах. Повноцінне функціонування вітчизняного фондового ринку також потребує врегулювання деяких проблем та вдосконалення нормативної бази. Це стає вкрай необхідним у зв'язку з можливими негативними соціально – економічними наслідками непрофесійної діяльності учасників