он является актом административного права, так как решение об использовании принимается уполномоченными государственными органами без учёта позиции прочих акционеров.

1. Федеральный закон от 21.07.1997 N 123-ФЗ О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ, 28.07.1997, N 30, ст. 3595
2. Федеральный закон от 21.12.2001 N 178-ФЗ О приватизации государственного и муниципального имущества // Собрание законодательства РФ, 28.01.2002, N 4, ст. 251.
3. Указ Президента РФ от 16 ноября 1992 № 1392 О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий // Собрание актов Президента и Правительства РФ, 23.11.1992, N 21, ст. 1731.
4. Указ Президента РФ от 24 декабря 1993 года № 2284 «О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации // Собрание актов Президента и Правительства РФ", 03.01.1994, N 1, ст. 2.
5. Дедов Д.И. «Золотая акция»: Особенности правового статуса. // Законодательство и экономика, 1995, № 23/24, С.6-8
6. Ламбаев Ж.Т. «Золотая акция» и пределы её применения // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 9 (70) сентябрь. С. 93-100
7. Макарова О.А. Правовое обеспечение корпоративного управления в акционерных обществах с государственным участием: дисс... д.ю.н. / Санкт-Петербургский государственный университет. 2014. – 344 с.
8. Панюта Н.В. Публичная организация предпринимательства: проблемы соотношения публичного и частного регулирования. // Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/publicnaya-organizatsiya-predprinimatelstva-problemy-sootnosheniya-publichnogo-i-chastnogo-regulirovaniya/viewer>
9. Пахомова Н. Н. Цивилистическая теория корпоративных отношений // Екатеринбург, 2005. 336 с.

Шапсугова М.Д.

Комментарий к ст. 38 Конституции РФ

*Институт государства и права Российской академии наук
(Россия, Москва)*

doi: 10.18411/lj-09-2020-75

idsp: ljjournal-09-2020-75

Аннотация

В связи с введением в действие Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 14 марта 2020 г. N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти" возрастает актуальность исследований в формате комментария. В настоящей статье анализируются положения статьи 38 Конституции России.

Ключевые слова: материнство, детство, дети, алименты, семейный бизнес, семья, отцовство.

Abstract

In connection with the enactment of the Law of the Russian Federation on the amendment to the Constitution of the Russian Federation of March 14, 2020 N 1-FKZ "On improving the regulation of certain issues of the organization and functioning of public authorities", the relevance of research in the commentary format is increasing. This article analyzes the provisions of Article 38 of the Constitution of Russia.

Keywords: motherhood, childhood, children, alimony, family business, family, paternity

В части первой комментируемой статьи 38 Конституции РФ предоставляются государственные гарантии защиты семьи, материнства и детства, закрепляется, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства [1; 2].

Конкретизация данного конституционного принципа осуществляется в семейном, гражданском, административном, уголовном и иных отраслях российского права.

В статье 1 Семейного кодекса Российской Федерации [3], в качестве основного начала семейного законодательства закреплена государственная защита семьи, материнства, **отцовства** и детства в Российской Федерации.

Семья – представляет собой социальную общность, объединенную отношениями родства, принятия детей на попечение и под опеку, усыновления (удочерения).

Права граждан в семье могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан (абз. 2 ч. 4 ст. 1 СК РФ).

Одним из принципов, защищающих институт семьи является принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи (абз. 2 ч. 1 ст. 1 СК РФ).

Защита семьи, материнства и детства предполагает как создание условий для беспрепятственной реализации прав и обязанностей, так и возможности восстановления прав в случае их нарушения в судебном и внесудебном порядке, а в необходимых случаях, с участием органов опеки и попечительства.

Первое направление защиты семьи осуществляется посредством создания условий для удовлетворения биологических, социальных и духовных семейных потребностей, обеспечения экономической независимости семьи, ее устойчивости как социального института.

Социальная защита семьи, материнства и детства выражается в созданной государством постоянно совершенствующейся комплексной системе социальной поддержки, повышении качества жизни семьи. На законодательном уровне установлена система государственных пособий для семей с детьми (пособие по беременности и родам; единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских организациях в ранние сроки беременности; единовременное пособие при рождении ребенка; ежемесячное пособие по уходу за ребенком; пособие на ребенка; единовременное пособие при передаче ребенка на воспитание в семью и другие) [4].

Государство оказывает поддержку многодетным семьям, семьям в которых воспитание осуществляет единственный родитель. Статьей 259 Трудового кодекса предусмотрено, что направление в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, матерей и отцов, воспитывающих без супруга (супруги) детей в возрасте до пяти лет, работников, имеющих детей-инвалидов, и работников, осуществляющим уход за больными членами их семей в соответствии с медицинским заключением, допускаются только с их письменного согласия. Налоговый вычет по налогу на доходы физических лиц предоставляется в двойном размере единственному родителю (приемному родителю), усыновителю, опекуну, попечителю (ст. 218 Налогового кодекса РФ) [5].

Реализуются дополнительные меры государственной поддержки семей, имеющих детей, направленные на создание условий, обеспечивающих таким семьям достойную жизнь ~~посредством выделения материнского (семейного) капитала~~: меры, обеспечивающие возможность улучшения жилищных условий, получения образования, социальной адаптации и интеграции в общество детей-инвалидов, а также повышения уровня пенсионного обеспечения [6].

Еще одним инструментом реализации принципа защиты семьи, материнства и детства выступают государственные программы (федеральные целевые программы) нацеленные на решение проблемы обеспечения семей жильем [7, 8, 9].

Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (ред. от 31.07.2020) в ст. 51 закрепляет права семьи в сфере охраны здоровья (право по медицинским показаниям на консультации без взимания платы по вопросам планирования семьи, наличия социально значимых заболеваний и состояний, представляющих опасность для окружающих, по медико-психологическим аспектам семейно-брачных отношений, а также на медико-генетические и другие консультации и обследования в медицинских организациях государственной системы здравоохранения в целях предупреждения возможных наследственных и врожденных заболеваний у потомства; отцу ребенка или иному члену семьи предоставляется право при наличии согласия женщины с учетом состояния ее здоровья присутствовать при рождении ребенка, без взимания платы с отца ребенка или иного члена семьи; одному из родителей, иному члену семьи или иному законному представителю предоставляется право на бесплатное совместное нахождение с ребенком в медицинской организации при оказании ему медицинской помощи в стационарных условиях в течение всего периода лечения независимо от возраста ребенка).

Материнство – представляет собой состояние женщины в период беременности, родов и дальнейшего воспитания ребенка. Вместе с тем, положения ст. 38 Конституции не могут трактоваться узко как исключительно защита материнства, их необходимо рассматривать во взаимосвязи с ч. 2 ст. 7 и п. «ж.1» ст. 72 Конституции РФ, в соответствии с которыми государственная поддержка также оказывается и отцовству. Кроме того, мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации (ч.3 ст. 19 Конституции РФ).

Статья 264 Трудового кодекса РФ распространяет гарантии и льготы, предоставляемые женщинам в связи с материнством на отцов, воспитывающих детей без матери, а также на опекунов (попечителей) несовершеннолетних.

Защита семьи, материнства и детства является приоритетным направлением демографической политики государства, направленной на сохранение репродуктивного здоровья граждан, увеличения рождаемости, снижение материнской и младенческой смерти, приоритет семейных форм воспитания.

Защита материнства и детства выражается в особенностях правового положения женщин в сфере труда, заботе о сохранении репродуктивного здоровья путем ограничения применения труда женщин на отдельных видах работ с вредными и опасными условиями, а также связанных с подъемом и перемещением вручную тяжестей. Кроме того, законодательством специально регламентируются особенности правового регулирования труда беременных женщин и лиц, с семейными обязанностями.

На международном уровне принята Конвенция Международной Организации Труда N 103 об охране материнства (Женева, 28 июня 1952 г.).

Трудовым кодексом устанавливаются гарантии трудовых прав беременных женщин (ст. 255-261), лицам, осуществляющим воспитание и уход за детьми-инвалидами (ст. 262-262.1), работникам имеющим трех и более детей (ст. 262.2).

Детство – является важным этапом становления человека на котором закладываются основы личности.

Детство представляет собой состояние ребенка до достижения им возраста совершеннолетия (ст. 1 Конвенции ООН о правах ребенка, ст. 1 Федерального закона

от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" (ред. 31.07.2020)).

Защита детства заключается в создании условий для полноценного нравственного, психологического, физического развития ребенка и исключения факторов, оказывающих на него неблагоприятное воздействие, создание системы защиты прав и законных интересов детей, осуществление социальной поддержки детей, находящихся в трудной жизненной ситуации.

Федерального закона от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" устанавливаются основные гарантии прав и законных интересов ребенка, предусмотренные Конституцией Российской Федерации, в целях создания правовых, социально-экономических условий для реализации прав и законных интересов ребенка, в том числе детей, находящихся в трудной жизненной ситуации. В Российской Федерации выстроена система содействия ребенку в реализации и защите его прав и законных интересов (ст. 7 Закона об основных гарантиях прав ребенка).

Ребенку в Российской Федерации гарантируются права и свободы человека и гражданина.

Статья 52 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" закрепляет права беременных женщин и матерей в сфере охраны здоровья и гарантии бесплатного оказания медицинской помощи, обеспечение полноценным питанием беременных женщин, кормящих матерей, а также детей в возрасте до трех лет, в том числе через специальные пункты питания и организации торговли, осуществляется по заключению врачей в соответствии с законодательством субъектов Российской Федерации.

При решении вопросов, возникающих в правоотношениях с участием детей в Российской Федерации приоритетным выступает принцип приоритета интересов ребенка.

Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей (ч. 2 ст. 38 Конституции РФ) [10]. В соответствии с ч. 1 ст. 61 СК РФ, родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права).

Конвенция ООН о правах ребенка в ст. 18 закрепляет принцип общей и одинаковой ответственности обоих родителей за воспитание и развитие ребенка. Родители или в соответствующих случаях законные опекуны несут основную ответственность за воспитание и развитие ребенка. Наилучшие интересы ребенка являются предметом их основной заботы.

Родительские права выступают одновременно и как родительские обязанности (ч.1 ст. 63 СК РФ).

Основные принципы осуществления родительских прав закреплены в главе 12 СК РФ.

Одной из основных функций семьи выступает воспитание детей. Семейное законодательство устанавливает приоритет семейных форм воспитания детей (ст. 123 СК РФ). Государство осуществляет поддержку семьи в целях обеспечения обучения, воспитания, отдыха и оздоровления детей, защиты их прав, подготовки их к полноценной жизни в обществе (ст. 4 Закона об основных гарантиях прав ребенка).

Правам ребенка корреспондируют родительские права и обязанности: право ребенка жить и воспитываться в семье, право на общение с родителями и другими родственниками, право на защиту, право выражать свое мнение, право на имя, отчество, фамилию, право на получение содержания от родителей и других членов семьи (ст. 54-60 СК РФ). Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона (ст. 68 СК РФ).

Родители, оказывают содействие ребенку в реализации его прав (право на образование, охрану здоровья, профессиональную ориентацию и профессиональное обеспечение, занятость, право на отдых и оздоровление (ст. 7-12 Закона об основных гарантиях прав ребенка) а также их защиту, выступая как законные представители ребенка (п. 1 ст. 64 СК РФ). В Российской Федерации гарантируются общедоступность и бесплатность в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами дошкольного, начального общего, основного общего и среднего общего образования, среднего профессионального образования, а также на конкурсной основе бесплатность высшего образования, если образование данного уровня гражданин получает впервые (ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "Об образовании в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2020) .

Содержание детей является обязанностью родителей. В случае если данная обязанность не осуществляется добровольно, родитель может быть понужден к исполнению данной обязанности в судебном порядке (ст. 80 СК РФ).

Учет интересов ребенка является краеугольным принципом осуществления родительских прав в Российской Федерации (ст. 65 СК РФ). В качестве меры защиты интересов ребенка в случае ненадлежащего исполнения родителями родительских обязанностей государством может быть предпринято лишение родительских прав (ст. 69 СК РФ), ограничение родительских прав (ст. 73 СК РФ), а также отобрание ребенка (ст. 77 СК РФ).

Нравственный долг детей состоит в обязанности осуществлять заботу о пожилых родителях. В связи с этим, в ч. 3 ст. 38 Конституции РФ установлено, что трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Обязанность совершеннолетних детей по содержанию нетрудоспособных родителей закреплена в ст. 87 СК РФ.

В соответствии с действующим семейным законодательством обязанность по содержанию и заботе возникает у совершеннолетних трудоспособных детей по отношению к нетрудоспособным нуждающимся в помощи родителям.

Под нетрудоспособными совершеннолетними лицами, имеющими право на алименты, следует понимать лиц, признанных в установленном порядке инвалидами I, II или III группы, а также лиц, достигших общеустановленного пенсионного возраста (п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 2017 г. N 56 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных со взысканием алиментов").

Размер алиментов, устанавливается с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств или интересов сторон.

Закон связывает обязанность по содержанию родителей с их нуждаемостью в помощи, которая определяется недостаточным для удовлетворения жизненных потребностей с учетом возраста, состояния здоровья и иных обстоятельств материальным положением (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 2017 г. N 56 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных со взысканием алиментов").

От исполнения указанной обязанности освобождаются дети в отношении родителей, лишенных родительских прав и могут быть освобождены дети, если родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей.

Кроме того, в соответствии с ч. 2 ст. 119 СК РФ суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что

оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление или в случае недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье.

1. Конституция РФ [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 24.07.2020)
 2. Беспалов Ю.Ф. Семейные отношения и семейные споры в практике судов РФ: научно-практическое пособие. - М.: Проспект, 2020. - 224 с. [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 31.07.2020)
 3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ (ред.от 06.02.2020) [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 25.07.2020)
 4. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей" (ред. от 08.06.2020) [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 26.07.2020)
 5. Часть вторая Налогового кодекса Российской Федерации от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ (в ред. Федерального закона от 27 ноября 2017 г. N 346-ФЗ "О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации"[Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 26.07.2020)
 6. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. N 256-ФЗ "О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей"[Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 26.07.2020)
 7. Постановление Правительства РФ от 17 декабря 2010 г. N 1050 "О реализации отдельных мероприятий государственной программы Российской Федерации "Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации" [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 25.07.2020)
 8. Постановление Правительства РФ от 17 декабря 2010 г. N 1050 "О реализации отдельных мероприятий государственной программы Российской Федерации "Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации" [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 25.07.2020)
 9. Постановление Правительства РФ от 17 декабря 2010 г. N 1050 "О реализации отдельных мероприятий государственной программы Российской Федерации "Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации" [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 26.07.2020)
 10. Комментарий к Конституции Российской Федерации (под ред. В.Д. Зорькина, Л.В. Лазарева). - М.: "Эксмо", 2010. [Электронный ресурс] СПС «Гарант» (дата обращения 27.07.2020)
-