**АНОТАЦІЯ**

*Бордюг Т. О.* Участь малолітніх та неповнолітніх осіб у цивілістичному процесі. – Кваліфікаційна наукова праця на правах рукопису.

Дисертація на здобуття ступеня доктора філософії (PhD) за спеціальністю 081 – «Право» (08 – Право). – Київський університет права НАН України; Інститут держави і права імені В. М. Корецького НАН України, Київ, 2021.

Дисертація присвячена дослідженню теоретичних та практичних аспектів участі малолітніх та неповнолітніх осіб у цивілістичному процесі та представництва їх інтересів. У роботі проаналізовано теоретичні концепції у сфері захисту та дотримання прав та інтересів дітей, нормативно-правові акти, судову практику, а також зарубіжний досвід правового регулювання статусу прав дітей та їх участі у цивілістичних процесуальних правовідносинах.

У дисертаційній роботі проаналізовано теоретико-правові засади статусу малолітніх та неповнолітніх осіб у цивілістичному процесі. Дисертантка доводить, що дітей слід вважати не лише суб’єктом права, а й суб’єктом правовідносин. Під час дослідження встановлено, що особиста участь малолітніх осіб у цивілістичному процесі наразі зводиться лише до можливості висловлення власної думки із питань, які її безпосередньо стосуються, у той час як неповнолітні можуть особисто брати участь у цивілістичному процесі на рівні із повнолітніми у справах, які виникають із правовідносин, у яких вони безпосередньо беруть участь.

У дисертаційній роботі проаналізовано загальні та спеціальні правила вчинення нотаріальних дій за участю дітей і теоретичні підходи щодо їх удосконалення. Обов’язковою умовою вчинення правочинів щодо нерухомого майна дітей є надання згоди органів опіки та піклування. При цьому автор вважає недостатнім формальне надання згоди з боку батьків та органів опіки та піклування на посвідчення договору, що укладається неповнолітніми, коли ними зміст договору безпосередньо не перевіряється. Неприпустимим також розцінюється положення ч. 4 ст. 32 ЦК, де надається більшого правового значення і переваг дозволу органу опіки та піклування, у порівнянні із запереченнями того з батьків (усиновлювачів), з яким проживає неповнолітня особа. В інтересах дитини такий спір має вирішуватися судом.

Дисертанткою обґрунтовано, що як неповнолітні, так і малолітні діти повинні визнаватися стороною у справі: позивач, в окремих категоріях справ і відповідач, третя особа, заявник чи заінтересована особа, стягувач і навіть боржник, якщо вони беруть участь у відповідному процесі опосередковано, тобто через законних представників. Це положення має стосуватися й нотаріального процесу, коли батьки укладають договір про місце проживання дитини, визначення розміру утримання на дитину, з урахуванням її віку. У такому разі дитина має займати статус заінтересованої особи у нотаріальному провадженні, оскільки її права та законні інтереси зачіпаються вчинюваною нотаріальною дією або заявником, коли вона має право сама звертатися до нотаріуса за вчиненням правочину (самостійне подання неповнолітньою дитиною нотаріусу заяви про прийняття спадщини).

Дисертанткою проаналізовано, що статус дитини має системно простежуватися в усіх видах процесуальних правовідносин, починаючи з нотаріального процесу, цивільного судочинства до виконавчого провадження, особливо у таких категоріях судових справ як про відібрання дитини, про встановлення побачення з дитиною та про усунення перешкод у побаченні з дитиною, оскільки з певного віку законна сила судового рішення має поширюватися й на дитину та зумовлювати й для неї певні обов’язки у виконавчому провадженні, тому у таких справах воля особи має бути з’ясована і, відповідно, такі справи не повинні розглядатися в заочному режимі за відсутності дитини, оскільки нез’ясування волі дитини має слугувати підставою для скасування рішення суду (наприклад, дії по відібранню дитини, поміщенню її у лікувальний заклад тощо).

Дисертанткою доведено, що згода органу опіки та піклування не потрібна у випадку укладення договору на користь дитини. Обґрунтовано, що питання забезпечення права дитини набувати майно у власність повинно бути врегульовано на рівні закону і не повинно обмежуватися згодою органів опіки та піклування, з приводу чого зроблені відповідні пропозиції щодо внесення змін у законодавство.

Досліджуючи специфічні риси спадкових відносин за участю дітей, дисертантка доводить, що неповнолітні особи можуть брати особисту участь у всьому комплексі спадкових правовідносин, а саме: бути відчужувачем або набувачем у спадковому договорі, брати участь у тлумаченні заповіту та в оголошенні секретного заповіту. Окрім цього, також встановлено, що презумпція автоматичного прийняття спадщини дітьми не завжди узгоджується із їх інтересами, а тому запропоновано передбачити для цього загального правила виключення, зокрема, встановивши, що діти вважаються такими, що прийняли спадщину, окрім випадків, коли до спадщини входить обтяжене майно та/або майнові права. Тому дисертанткою запропоновано запровадити підхід, відповідно до якого обтяжена спадщина має прийматися лише через подання заяви про прийняття такої спадщини законними представниками дітей або самостійно неповнолітньою особою за згодою законних представників. Відповідно, запропоновано внести відповідні зміни в законодавство.

У результаті проведеного дослідження особливостей участі дітей у цивільному процесі, зокрема їх особистої участі при розгляді справ судом, автором розроблено та запропоновано стандарти умов, які мають бути забезпечені дітям під час їх особистої участі у справі, а саме: 1) максимальне врахування потреб дитини, її вікових особливостей, факторів її стану здоров’я, психологічного та фізіологічного розвитку; 2) мінімальне травмування психіки дитини (що може забезпечуватися, наприклад, видаленням із зали певних осіб, встановленням перерви у судовому засіданні тощо); 3) запобігання та недопущення негативного психологічного впливу і тиску на дитину із боку інших учасників справи; 4) забезпечення необхідної підтримки для дитини, наприклад, в особі фахівців (психолога, педагога, можливо, лікаря) та близьких осіб (батьків чи інших родичів дитини); 5) надання дитині необхідної допомоги, яку вона може потребувати чи про яку може просити; 6) недопущення створення штучних перешкод для участі дитини у справі; 7) притягнення до відповідальності осіб, які будуть створювати перешкоди для участі дитини у справі та у забезпеченні для цього необхідних умов. Даний перелік не є вичерпним.

У дисертаційній роботі обґрунтовано, що висловлена однозначно і усвідомлено думка дитини має перевагу над іншими доказами, і може бути не врахована судом лише у випадку, коли одна зі сторін доведе, що думка дитини протирічить її інтересам. Відповідно, запропоновано встановити необхідність додаткового обґрунтування неврахування судом думки дитини, а не навпаки. Здатність дитини висловити власну думку може бути встановлена та перевірена судом на підставі довідки від дитячого психолога чи психіатра.

Дисертанткою також обґрунтовано, що суд не повинен допомагати дітям у справі, зокрема, в збиранні та наданні доказів за власною ініціативою, порушуючи принцип змагальності, а у випадку, коли дитина потребуватиме допомоги, повинен залучати законного представника та (або) адвоката. Тому у роботі доведено необхідність надання суду повноважень для залучення за власною ініціативою на засадах надання безоплатної вторинної правової допомоги адвоката для представництва інтересів дітей, а у окремих випадках (таких як усиновлення чи визначення місця проживання дитини) – вирішення питання про залучення психолога. При цьому також обґрунтовується доцільність встановлення презумпції про існування в адвоката необмежених повноважень вчиняти всі дії, передбаченні процесуальним законодавством, для якнайкращого представництва інтересів дітей.

У дисертаційній роботі проаналізовані особливості виконання рішень у справах, що стосується прав та інтересів дітей. Доведено, що вирішення усіх питань щодо дітей мають здійснюватися із максимальним врахуванням їх прав та інтересів в силу норм міжнародного законодавства, а тому права дітей превалюють навіть над правами кредиторів, унаслідок чого усі справи, у тому числі щодо звернення стягнення на житло дітей, яке є предметом іпотеки, повинні вирішуватися на користь цих дітей. Тому дисертанткою запропоновано шукати альтернативні способи захисту в іпотечних правовідносинах, які б враховували права і кредиторів, і боржників та їх дітей. Зокрема, запропоновано передбачити у законодавстві, що при зверненні стягнення на предмет іпотеки, якщо таким є житловий будинок або житлове приміщення, виселення мешканців, серед яких є діти, має здійснюватися з обов’язковим визначенням місця проживання дітей іпотекодавця чи боржника. В такому випадку суди, а головне іпотекодержателі будуть обережно ставитися до інтересів дітей, а не з формальних міркувань і недоліків у законодавстві «викидати дітей на вулицю.

У дисертаційному дослідженні також обґрунтовано, що при примусовому виконанні рішення про відібрання дитини та застосуванні адміністративних або кримінальних «заходів впливу» на боржника має так само враховуватися вік дитини, оскільки батьки не можуть зобов’язувати дитину з чотирнадцяти років йти до інших осіб, у лікувальний чи дитячий заклад через те, що з цього віку дитина наділена правом сама визначати місце свого проживання.

Наукова новизна одержаних результатів полягає у тому, що дана робота є першим комплексним науковим дослідженням участі дітей у цивілістичному процесі та представництва їх інтересів. Теоретичне та практичне значення одержаних результатів полягає у тому, що сформульовані у дисертаційній роботі висновки, пропозиції та рекомендації можуть бути використані для удосконалення законодавства у сфері забезпечення участі дітей у цивілістичному процесі та належного дотримання, охорони і захисту їх прав та інтересів.

***Ключові слова:*** малолітні, неповнолітні, діти, батьки, законні представники, правовий статус, представництво, цивільний процес, нотаріальне провадження, виконавче провадження, спадкування, адвокат, психолог, органи опіки та піклування.

**Список опублікованих праць за темою дисертації**

***Наукові праці, в яких опубліковані основні наукові результати дисертації:***

1. Бордюг Т. О. Участь адвоката як представника інтересів неповнолітньої дитини при розгляді цивільних справ. *Цивілістична процесуальна думка.* 2018. № 3. С. 6–15.
2. Бордюг Т. О. Правовий статус малолітніх та неповнолітніх осіб у цивільному процесі. *Цивілістична процесуальна думка.* 2018. № 4. С. 26–33.
3. Бордюг Т. О. Згода органів опіки і піклування на вчинення нотаріально-посвідчуваних правочинів за участю дітей. *Цивілістична процесуальна думка.* 2019. № 2. С. 6–13.
4. Бордюг Т. О. Забезпечення права на життя зачатої, але ще не народженої дитини. *Часопис Київського університету права.* 2018. № 4. С. 182–186.
5. Бордюг Т. О. Спадкування за заповітом та за правом на обов’язкову частку дітьми. *Часопис Київського університету права.* 2020. № 3. С. 193–200. DOI: 10.36695/2219-5521.3.2020.35.
6. Бордюг Т. О. Теоретичні підходи щодо формулювання загальних та спеціальних правил вчинення нотаріального провадження за участю дітей. *Право України*. 2020. № 9. С. 271–284. DOI: 10.33498/louu-2020-09-271.
7. Бордюг Т. О. Правовий статус дітей у нотаріальному процесі. *Visegrad Journal On Human Rights.* 2020. № 2. С. 13–19.
8. Bordiug T. Egzekucja z nieruchomości z udziałem dzieci na Ukrainie = (Звернення стягнення виконавцем на майно боржника за участі дітей в Україні). *Nowa Currenda*. 2020. № 9. С. 82–86.

***Наукові праці, які засвідчують апробацію матеріалів дисертації:***

1. Бордюг Т. О. Міжнародно-правові аспекти захисту прав дітей у рамках ООН. *Права людини в сучасних умовах розбудови громадянського суспільства в Україні: До тижня права та 70-ї річниці Загальної декларації прав людини:* матеріали Круглого столу (м. Київ, 14 груд. 2018 р.) / редкол.: І. А. Грицяк, С. В. Бобровник, С. О. Мосьондз, Т. О. Дідич та ін. Київ: Київський ун-т ім. Б. Грінченка, 2019. С. 147–150.
2. Бордюг Т. О. Правовий статус дітей у виконавчому процесі. *Актуальні проблеми виконавчого процесу України: теорія і практика:* матеріали IV Міжнар. наук.-практ. конф. (м. Київ, 06 груд. 2019 р.) / за заг. ред. С. Я. Фурси. Київ: Видавець Позднишев, 2019. С. 181–184.
3. Бордюг Т. О. Інтереси дитини: найвищі чи найкращі? *Актуальні проблеми правотворчості в Україні:* матеріали Х Всеукр. наук.-практ. конф. (м. Рівне, 25 трав. 2020 р.). Львів: ГАЛИЧ-ПРЕС, 2020. С.134–137.
4. Бордюг Т. О. Зарубіжний досвід звернення стягнення на житло за участю дітей. *Удосконалення механізму правового регулювання суспільних відносин з урахуванням зарубіжного досвіду*: матеріали міжнар. наук.-практ. конф. (м. Київ, 01 черв. 2020 р.) / відп. ред. О. Ю. Бусол. Київ: Вид-во «Ліра-К», 2020. С. 24–27.
5. Бордюг Т. О. Правові проблеми розгляду та вирішення випадків булінгу у закладах загальної середньої освіти. *Актуальні проблеми сучасної юридичної науки та практики*: матеріали Круглого столу (м. Київ, 01 жовт. 2020 р.). Київ: Ліра-К, 2020. С.66–74.
6. Bordiuh T. Rights And Obligations Of Children In Civil Procedure In Ukraine. *Scientific practice: modern and classical research methods:* Collection of scientific papers «ΛΌГOΣ» with Proceedings of the I International Scientific and Practical Conference (Vol. 1) (Boston, February 26, 2021). Boston-Vinnytsia: Primedia eLaunch & European Scientific Platform, 2021. P. 86–87. DOI: https://doi.org/10.36074/logos-26.02.2021.v1.24.

***Наукові праці, які додатково відображають наукові результати дисертації:***

1. Бордюг Т. О. Правовий статус дитини у цивільному праві. *Актуальні проблеми права України та Польщі:* монографія / за заг. ред. Ю. Л. Бошицького та А. Шміта; Київський університет права НАН України. Київ: Талком, 2020. С. 62–81.
2. Бордюг Т. О. Правові системи нотаріату. *Нотаріальний процес. Інтерактивний курс (з практикумом):* підручник / С. Я. Фурса, Є. І. Фурса, Т. О. Бордюг, Є. Є. Фурса; за заг. ред. С. Я. Фурси. Київ: Алерта, 2021. C. 301–323.