**До Шевченківського районного суду м. Києва**

вул. Дегтярівська, 31А, м Київ, 03680

**Позивач: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**Адреса: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
тел. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Відповідач: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**Адреса: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
тел. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Третя особа:**

Служба у справах дітей Оболонський  районної

в місті Києві державної адміністрації

м. Київ, вул. Маршала Тимошенка, 2-Д

**ПОЗОВНА ЗАЯВА**

**про надання дозволу на виїзд дитини за кордон без згоди батька**

З \_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_ 200\_\_ р. по \_\_\_ \_\_\_\_\_ 200\_\_\_\_ р. , я \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (надалі – позивач) перебувала у шлюбу з відповідачем.

\_\_\_.\_\_\_\_.20\_\_ року  від шлюбу народився син \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

\_\_\_ \_\_\_\_\_ 200\_\_\_ року шлюб між позивачем та  відповідачем був розірваний на підставі рішення  Оболонського районного суду м. Києва від \_\_\_.\_\_\_\_.200\_\_\_ р.

Після розірвання шлюбу, сторони проживають окремо.

Відповідно до рішення Оболонського районного суду м. Києва від \_\_\_.\_\_\_\_.200\_\_\_ р. з відповідача на користь позивача стягується аліменти на утримання сина \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_.\_\_.200\_ року народження.

З моменту розлучення і по сьогоднішній день, маючи реальну можливість приймати участь у вихованні та забезпеченні дитини, відповідач з власної ініціативи самоусунувся від виконання своїх батьківських обов’язків, не спілкується з дитиною, участі у житті сина свідомо не приймає.

Дитина проживає разом з позивачем, що підтверджується довідкою форми № 3.. Позивач самостійно несе усі витрати по утриманню сина, при цьому неодноразово в усній формі зверталась до відповідача з проханням прийняти участь в утриманні їх спільного сина, однак звернення позивача залишено відповідачем без задоволення.

Позивач має намір забезпечити повноцінний відпочинок сину \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в країні \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, за для підвищення рівня світогляду дитини, покращення стану його здоров’я, фізичного, духовного та морального розвитку, що є забезпеченням інтересів дитини в межах здійснення батьківських прав та обов’язків.

Крім того, позивач у кінці серпня 200\_ року  має можливість  вивезти дитину на лікування та відпочинок за кордон на, а саме до \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, де проживає  її сестра \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_з родиною,  докази будуть надані підчас розгляду справи.

Позивач неодноразово зверталась в усній формі, а також з допомогою електронної пошти до відповідача з проханням надати дозвіл  на виїзд сина \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ що підтверджується з копією скріншоту електронного листа.

З електронного листа відповідача від \_\_\_.\_\_\_.200\_\_ року вбачається, що наведена його позиція спрямована також і на майбутнє, а саме відповідач відмовляється надавати дозвіл на виїзд з дитини, та рекомендує  дитині після того, як виросте побачити світ, а лікуватись можна на території України.

Згодом позивач ще декілька разів зверталась до відповідача,  з проханням надати дозвіл на виїзд  дитини за кордон, але дані прохання були залишені відповідачем без відповіді.

Саме така ситуація і стала підставою для звернення до суду із вказаним позовом.

На підставі ст. 33 Конституції України кожному, хто на законних підставах перебуває на території України, гарантується свобода пересування, вільний вибір місця проживання, право вільно залишити територію України, за винятком обмежень, які встановлюються законом.

За приписами ст. 313 ЦК України фізична особа, яка не досягла чотирнадцяти років, має право пересування по території України лише за згодою батьків (усиновлювачів), опікунів та в їхньому  супроводі або в супроводі осіб, які уповноважені ними.

Фізична особа, яка не досягла шістнадцяти років, має право на виїзд за межі України лише за згодою батьків (усиновлювачів), піклувальників та в їхньому супроводі або в супроводі осіб, які уповноважені ними.

Відповідно до ст. 141 СК України мати, батько мають рівні права та обов’язки щодо дитини, незалежно від того, чи перебували вони у шлюбі між собою.

Питання виховання дитини за вимогами ст. 157 СК України вирішується батьками спільно. Той із батьків, хто проживає окремо від дитини, зобов’язаний брати участь у її вихованні і має право на особисте спілкування з нею.

Той із батьків, з ким проживає дитина, не має права перешкоджати тому з батьків, хто проживає окремо, спілкуватися з дитиною та брати участь у її вихованні, якщо таке спілкування не перешкоджає нормальному розвиткові дитини.

За умовами ч.2 ст.4 Закону України «Про порядок виїзду з України і в’їзду в Україну громадян України» оформлення  проїзного документу дитини проводиться на підставі нотаріально засвідченого клопотання батьків або законних представників батьків чи дітей у разі потреби самостійного виїзду неповнолітнього за кордон. З відсутності згоди одного з батьків виїзд неповнолітнього громадянина України за кордон може бути дозволено на підставі рішення суду.

Вказані вимоги повністю кореспондуються із умовами п.18 Правил оформлення і видачі паспорта громадянина України для виїзду за кордон і проїзного документа дитини, їх тимчасового затримання та вилучення, затверджених  постановою Кабінету Міністрів України від 31.03.1995 р. за  № 231, згідно  з яким оформлення паспорта/проїзного документа здійснюється на підставі заяви батьків (законних представників батьків чи дітей), а у разі, коли батьки не перебувають у шлюбі між собою, – того з них, з ким проживає дитина, справжність підпису яких засвідчено нотаріально. За наявності заперечень одного з батьків документ може бути оформлено на підставі рішення суд.

Згідно з п. 4 Правил перетинання державного кордону громадянами України, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 27.01.1995 р. № 57, виїзд з України громадян, які не досягли 16 – річного віку, в супроводі одного з батьків або інших осіб, уповноважених одним з батьків за нотаріально посвідченою згодою, здійснюється: за  нотаріально посвідченою згодою другого з батьків із зазначенням у ній держави прямування та відповідного часового проміжку перебування у цій державі, якщо другий з батьків відсутній у пункті пропуску або без нотаріально посвідченої згоди другого з батьків, зокрема, у разі пред’явлення рішення суду про надання дозволу на виїзд з України громадянину, який не досяг   16-річного віку, без згоди та супроводу другого з батьків.

З наведеного необхідно зробити висновок, що виїзд неповнолітнього громадянина України за кордон не обмежується законом, а законом лише встановлюється певний порядок оформлення такого виїзду.

Частина 1, 2 ст. 3 Конвенції про права дитини, прийнятої 20 листопада 1989 року, яка набрала чинності для України 27 вересня 1991 року, передбачено, що в усіх діях щодо дітей, незалежно від того здійснюються вони державними чи приватними установами, що займаються питаннями соціального забезпечення, судами, адміністративними чи законодавчими органами, першочергова увага приділяється якнайкращому забезпеченню інтересів дитини. Дитині забезпечується такий захист і піклування, які необхідні для її благополуччя, беручи до уваги права й обов’язки її батьків, опікунів чи інших осіб, які відповідають за неї за законом.

Згідно з Принципом 2 Декларації прав дитини від 20 листопада 1959 року дитині законом або іншими засобами повинен бути забезпечений спеціальний захист і надані можливості та сприятливі  умови, які б дозволяли їй розвиватися фізично, розумово, морально, духовно та у соціальному розумінні здоровим та нормальним шляхом і в умовах свободи та гідності.

Станом на сьогоднішній день,  батьки зобов’язані брати участь у вихованні своєї дитини, яке зводиться не тільки до особистих побачень із дитиною, але  й до забезпечення всебічного розвитку власної дитини, закладення основ здоров’я, нормального відношення дитини до основних життєвих засад, розвитку інтелектуальних, творчих здібностей.

Таким чином, виїзди дитини за кордон з усним узгодженням із батьком основних  позицій кожної такої поїздки, що позивач постійно і намагається здійснити , жодним чином не порушать право батька на участь у вихованні власної дитини, оскільки мають за мету перш за все захист прав дитини.

Позивач та її дитина є громадянами України, мають постійне місце проживання в Україні, позивач має місце роботи, батьки позивача проживають в Україні, дитина знаходиться на утриманні у матері, доступ батька до дитини не обмежений, Позивач бере на себе всю відповідальність за дитину під час її поїздок за кордон.

**На підставі наведеного, керуючись ст. ст. 3,118,119,120 ЦПК України,**

**ПРОШУ:**

1. Прийняти позовну заяву до розгляду.
2. Надати позивачу \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ дозвіл, на виїзд сина \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, \_\_ \_\_\_ 200\_ року народження у \_\_\_\_\_\_\_\_\_ на лікування без дозволу (без згоди) та супроводу батька дитини \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_ \_\_\_\_ \_\_\_\_ року народження на строк 6 місяців (з \_\_\_ \_\_\_\_\_ 2017р. по \_\_\_ \_\_\_\_ 2017р.)
3. Витрати по сплаті судового збору стягнути з відповідача на користь позивача.

**Додатки:**

1. Доказ сплати судового збору.
2. Копія свідоцтва про укладення шлюбу.
3. Копія свідоцтва про розірвання шлюбу.
4. Копія свідоцтва про народження.
5. Копія запрошення.
6. Копія паспорту відповідача.
7. Копія скіншоту електроного листа.
8. Копія медичної довідки.
9. Копія позовної заяви з додатками у двох екземплярах.

**Позивач: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**«\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_200\_ р.**

**Коментар:**

Дитина, з огляду на свій вік, фізичний і розумовий розвиток, є найменш захищеним суб’єктом сімейних правовідносин, який нездатний повною мірою захищати свої права та інтереси. Саме тому механізм захисту прав та інтересів дитини потребує постійної уваги й удосконалення з боку законодавця.

Як свідчить правозастосовна практика, гострим на сьогодні є питання захисту прав та інтересів дитини, яка позбавлена можливості виїхати на навчання, лікування, відпочинок тощо за кордон без згоди батьків або одного з них.

Ненадання нотаріально посвідченої згоди одним із батьків є одним з найбільш поширених інструментів у боротьбі між конфліктуючим подружжям або колишніми чоловіком та жінкою. Прикро, що часто розмінною монетою в таких «батьківських баталіях» стають саме інтереси дитини.

У випадку ненадання згоди на виїзд одним із батьків, такий дозвіл (за наявності спеціально визначених підстав) може надати суд.

**Норми права, які регулюють порядок виїзду дитини за кордон**

Відповідно до ст. 313 Цивільного кодексу України, фізична особа, яка не досягла 16-ти років, має право на виїзд за межі України лише за згодою батьків (усиновлювачів), опікунів і в їхньому супроводі чи в супроводі осіб, які уповноважені ними.

Постанова Кабінету Міністрів України від 27.01.1995 р. «Про затвердження Правил перетинання державного кордону громадянами України» у п. 4 визначає, що виїзд за межі України громадян, які не досягли 16-річного віку, в супроводі одного з батьків або в супроводі осіб, які уповноважені одним із батьків за нотаріально посвідченою згодою, здійснюється у разі пред’явлення оригіналів документів або їх копій (зокрема, рішення суду про надання дозволу на виїзд за межі України громадянина, який не досяг 16-річного віку без згоди та супроводу другого з батьків).

**Механізм вирішення зазначеного питання в судовому порядку, який існує на сьогодні**

Ситуація, коли мати або батько безпідставно відмовляються надати такий дозвіл, як правило, може бути вирішена в суді. Один із батьків або сама дитина, яка досягла 14-ти років, має право звернутися до суду з позовом про надання дозволу на тимчасовий виїзд з України дитині, що не досягла 16-річного віку або з позовом про позбавлення батьківських прав.

**Докази та доказування у справах про надання дозволу на виїзд з України**

У цьому випадку позивач для обґрунтування своїх вимог повинен надати суду свідоцтво про реєстрацію/розірвання шлюбу, про народження дитини, підстави виїзду дитини на навчання (туристична путівку, медичний висновок лікаря про необхідність оздоровлення дитини, договір про навчання тощо), довідку про власні доходи, підтвердження того, що до звернення в суд позивач звертався до відповідача з проханнями/вимогами надати згоду добровільно (телеграми з пропозиціями з’явитися до нотаріуса та підписати згоду).

Суд, за своєю ініціативою або за заявою сторони у справі, залучає до розгляду цієї справи орган опіки та піклування. Однак неврегульованим на практиці є питання про те, який орган повинен бути залучений (за місцем проживання дитини, відповідача чи за місцем знаходження суду). Зрозуміло, що у таких справах обов’язковим є висновок органу опіки та піклування про доцільність поїздки, відповідність її інтересам дитини. Але до участі у справі може бути залучений і орган опіки та піклування за місцем знаходження відповідача, який би повинен був запросити відповідача на бесіду, дізнатися причини відмови надавати згоду та інше. Однак для запобігання суперечливим висновкам, для створення єдиної картини відносин між сторонами, вважаємо, що обстеження доцільно проводити одному органу, за умови проживання сторін в межах одного міста чи району.

Однак на практиці існують випадки, коли суд взагалі не вимагає висновку органу опіки та піклування навіть за умови, що останній бере участь у справі. На нашу думку, це є грубим порушенням норм матеріального права, оскільки суд повинен з’ясувати та переконатися в тому, що виїзд дитини за кордон відповідає її інтересам. Невиконання цієї вимоги є підставою для скасування рішення у випадку перегляду в апеляційному порядку.

Так, Шевченківський районний суд м. Києва 06.06.2014 р. виніс рішення у справі №761/3520/14 за позовом Особа 1 до Особа 2, третя особа – Служба у справах дітей Шевченківської районної в м. Києві адміністрації, про надання дозволу на виїзд дитини на навчання в Польщу без згоди батька.

В обґрунтування своїх вимог позивач посилалася на те, що вона з відповідачем перебувала в зареєстрованому шлюбі, від якого у них народилася донька. Позивач зазначила, що батько самоусунувся від виховання їхньої доньки та категорично відмовляється надавати згоду на виїзд дитини на навчання за кордон. Представник третьої особи позов підтримала й просила його задовольнити, однак висновку не готувала та, відповідно, не надавала. Незважаючи на це, а також на те, що відповідач жодного разу не з’явився на судове засідання, письмових пояснень чи інших заяв не надавав, суд дійшов висновку, що відмова батька у наданні позивачу згоди на виїзд дитини за кордон є безпідставною, оскільки обмежує права та інтереси дитини, надання ж дозволу в судовому порядку повністю відповідає інтересам дитини.

Нормативною базою для обґрунтування рішення суду зазначені норми Сімейного кодексу України. Зокрема, згідно зі ст. 155 СК України, здійснення батьками своїх прав та виконання обов’язків мають ґрунтуватися на повазі до прав дитини, її людської гідності та не можуть здійснюватися всупереч інтересам дитини. Відповідно до ч. 2 ст. 150 СК України, батьки зобов’язані піклуватися про здоров’я дитини, її фізичний, духовний і моральний розвиток. Згідно з ч. 3 ст. 150 СК України, батьки зобов’язані забезпечити здобуття дитиною повної загальної середньої освіти, готувати її до самостійного життя.

Отже, коли один із батьків безпідставно відмовляється надавати дозвіл для виїзду дитини за кордон, з огляду на вищезазначені норми права, суд своїм рішенням дозволяє виїзд без згоди одного з батьків.

**Особливості розгляду справ. Зміст рішення суду**

При вирішенні питання про надання згоди на тимчасовий виїзд дитини за кордон, у зв’язку з відсутністю згоди другого з батьків та без його супроводу, суд повинен визначати відповідний часовий проміжок перебування дитини в цій державі. Інакше, це суперечитиме рівності батьківських прав щодо виховання дитини та може бути перешкодою одному з них у здійсненні цих прав. Відтак рішення, у якому конкретно не визначено термін перебування дитини за кордоном, суперечить нормам Сімейного кодексу України (зокрема, відповідно до ст. 153 СК України, мати, батько та дитина мають право на безперешкодне спілкування між собою, крім випадків, коли таке право обмежене законом). Очевидно, що рішення суду про надання дозволу дитині на виїзд без згоди одного з батьків не може розглядатися як випадок такого обмеження.

Так, Рішенням колегії суддів судової палати у цивільних справах апеляційного суду Чернівецької області від 03.11.2010 р. у справі №22ц-2583/2010 було скасоване рішення Першотравневого районного суду м. Чернівці від 21.09.2010 р. Мати, звернувшись до суду, зазначила, що після розірвання шлюбу син проживає з нею, він знаходиться на диспансерному обліку у невролога з приводу асенізації нервової системи та потребує постійного зміцнювального оздоровлення й санітарно-курортного лікування. Позивачка просила суд надати дозвіл на виїзд неповнолітньої дитини за межі України без згоди батька до 03.06.2021 р. Суд першої інстанції задовольнив позов і надав такий дозвіл матері.

Ухвалюючи рішення про задоволення позову, суд виходив з того, що відмова батька надати згоду є безпідставною, порушені права дитини на всебічний розвиток та на ознайомлення з різними країнами, а обставин, які перешкоджають виїзду дитини, не встановлено.

Суд апеляційної інстанції вказане рішення скасував та ухвалив нове, у якому відмовив у задоволенні вимог позивачки, з огляду на рівність прав та обов’язків батьків, проголошену ст. 141 СК, а також на те, що вказане рішення порушує права батька на спілкування з дитиною і на участь у її вихованні. Позиція апеляційного суду є абсолютно правильною, адже чинним законодавством передбачено вирішення судом питання про дозвіл на виїзд (одноразовий) неповнолітнього без згоди одного з батьків, а не на неодноразові виїзди невідомо до якої країни та невідомо на який період.

Нарешті, крапку у цьому питанні поставив Вищий Спеціалізований суд України, ухваливши рішення у справі №6-33303ск15 від 16.03.2016 р. У вказаній справі суд дійшов висновку, що дозвіл на виїзд дитини за межі України без згоди батька, не позбавленого батьківських прав, надається кожного разу окремо (тобто на кожний виїзд), при цьому в дозволі зазначається країна, місце перебування та строк, на який дитина буде знаходитися за кордоном.

Позиція Вищого Спеціалізованого суду є абсолютно правильною, адже чинним законодавством передбачено вирішення судом питання про дозвіл на виїзд (одноразовий) неповнолітнього без згоди одного з батьків, а не на неодноразові виїзди невідомо до якої країни та невідомо на який період.

Таким чином, при вирішенні питання про надання згоди на тимчасовий виїзд дитини за кордон, у зв’язку з відсутністю згоди другого з батьків та без його супроводу, суд повинен визначати відповідний часовий проміжок перебування дитини в цій державі. Інакше, це суперечитиме рівності батьківських прав щодо виховання дитини та може бути перешкодою одному з них у здійсненні цих прав.

**Джерело:**

Віктор Фоменко

Голова Координаційної ради молодих юристів при Святошинському відділі державної виконавчої служби м. Київ Головного територіального управління юстиції у м. Києві

[**http://yur-gazeta.com**](http://yur-gazeta.com)