Социальная защита материнства и детства

Введение

Любая организация стремится к созданию эффективной системы организации труда: больше производства, услуг, прибыли. Однако такая «система организации» - это частные интересы компании, тогда как есть еще интересы работников, в том числе такой категории как женщин-матерей и детей.

Рыночные отношения чаще всего не способствуют социальной политике в рамках конкретной организации (в том числе охране прав матери и ребенка) и даже прямо ей противоречат. Недобросовестным работодателям «выгодно» использовать детский труд -- как наиболее низкооплачиваемый, увольнять будущих матерей (беременных женщин), как бы избавляясь от «лишнего социального груза», неликвидного работника. В результате дети используются на работах с тяжелым трудом, опасных и ночных работах, что сказывается на их здоровье, здоровье нации в целом. Молодые женщины «боятся» становится матерьми, дабы не потерять работу и не остаться без средств к существованию, а отсюда падение уровня рождаемости. Рыночная экономика диктует свои условия труда, однако здесь, на страже материнства и детства встает государство и право.

Защита материнства является одной из приоритетных задач Российского государства, особенно в последние годы, поскольку переход к рыночной экономике и обусловленные им социально-экономические проблемы оказали негативное влияние на многие аспекты семьи, материнства и детства.

Новое трудовое законодательство Российской Федерации воплотило в себе международные и конституционные принципы, включило новые механизмы и детали защиты материнства и детства.

Между тем, на практике, данные нормы как умышлено, так и не умышленно широко нарушаются: используется детский труд, увольняются молодые мамы, или же, наоборот, принудительно привлекаются к работе. С этим мы сталкиваемся каждый день.

Исследование правовых основ защита интересов матери и ребенка - традиционно актуальная тема. Пока в данной сфере в нашей стране не будет созданы законодательные механизмы и стабильная практика применения, не будет «здорового государства», о котором так любит говорить исполнительная власть.

Актуальность моего исследования -- подтверждается следующими обстоятельствами:

Во-первых, представляет важность сопоставление действующих разноотраслевых норм (конституционных, трудовых, семейных) направленных на защиту интересов материнства и детства

Во-вторых, требует четких ответов следующие вопросы: Какие меры входят в институт защиты материнства? Охватывает ли охрана материнства только трудовое право или также и иные отрасли права?

В-третьих, представляет актуальность рассмотрения защиты прав матери и ребенка.

Итак, цель данной курсовой работы -- исследовать защиту интересов матери и ребенка по трудовому кодексу Российской Федерации -- рассмотреть правовые (законодательные) основы защиты и материнства и детства.

Задачи:

-- проанализировать общие вопросы защиты материнства и детства;

-- выделить механизмы защиты интересов матери и ребенка в семейном праве;

-- исследовать механизмы защиты интересов матери и ребенка в трудовом права;

-- выделить механизмы защиты интересов матери и ребенка в иных отраслях права;

-- проанализировать проблемы защиты интересов матери и ребенка в современном обществе, предложить решения таких проблем, рекомендации по их преодолению.

Объектом дипломного исследования являются -- правовые аспекты защиты интересов матери и ребенка в трудовом праве РФ.

Предметом исследования являются -- действующие нормы конституционного, семейного, трудового законодательства о матери и ребенке, детском труде, гарантиях и их социальной защите.

1. Конституционно-правовые основы защиты материнства и детства

1.1 Правовые законодательные основы защиты материнства и детства

В ч.2 ст.7 Конституции РФ[1] закреплено, что «в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства...» Пункт 1 ст.38 Конституции РФ провозглашает, что «материнство и детство, семья находятся под защитой государства».

Данные принципы выступают базисом для принятия государством в лице его полномочных органов мер по охране интересов матери и ребенка, правовых механизмов такой охраны, поощрения института материнства, направленные на создание здоровой семьи, общества, и государства в целом.

Нормы, направленные на реализацию данных принципов закреплены в абсолютном большинстве отраслей Российского законодательства: гражданском, семейном, трудовом, уголовном и т.д. Созданы и специальные институты, направленные на защиту интересов матери и ребенка.

Определяющее значение в определении пределов охраны материнства и детства имеют международно-правовые акты. В силу ч.4 ст.15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Защите интересов детства посвящены, в том числе, следующие специальный конвенции МОТ: №138 «О минимальном возрасте для приема на работу», №29 «О принудительном или обязательном труде» и №182 «О запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда».

Национальное законодательство Российской Федерации, как мы уже подчеркнули, базируется на конституционных принципах, а также международно-правовых нормах.

Данные принципы и нормы конкретизированы в ряде федеральных законодательных актах (в том числе кодифицированных), подзаконных актах, актах принимаемых на уровне субъектов Российской Федерации. В этой связи подчеркнем, что координация вопросов материнства и детства отнесено к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ (п.»к» ч.1 ст.72 Конституции РФ; Ст.2 Федеративного договора РФ).

На федеральном уровне, прежде всего, необходимо выделить:

-- Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ[12] (с изм. и доп. от 24, 25 июля 2002 г., 30 июня 2003 г., 27 апреля, 22 августа, 29 декабря 2004 г.);

-- Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ[13] (с изм. и доп. от 15 ноября 1997 г., 27 июня 1998 г., 2 января 2000 г., 22 августа, 28 декабря 2004 г.);

-- Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. № 5487-1[14] (с изм. и доп. от 24 декабря 1993 г., 2 марта 1998 г., 20 декабря 1999 г., 2 декабря 2000 г., 10 января, 27 февраля, 30 июня 2003 г., 29 июня, 22 августа, 1, 29 декабря 2004 г.);

-- Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» [16] (с изм. и доп. от 24 ноября 1995 г., 18 июня, 24 ноября, 30 декабря 1996 г., 21, 29 июля 1998 г., 17 июля 1999 г., 10 июля, 7 августа 2000 г., 30 мая, 28 декабря 2001 г., 25 июля 2002 г., 22 августа, 29 декабря 2004 г.) и иные законодательные акты.

В целях реализации норм конституционного, трудового, семейного и иных отраслей права, направленных на охрану материнства и детства, полномочными государственными органами принимаются программы по совершенствованию существующих механизмов и претворению в жизнь деклараций. Можно выделить Постановление Правительства РФ от 3 октября 2002г. №732 «О федеральной целевой программе «Дети России» на 2003 -- 2006 годы» [2] (с изм. и доп. от 6 сентября 2004 г.) среди перечня основных мероприятий которой названы: государственная поддержка материнства и детства, совершенствование системы охраны здоровья матери и ребенка.

1.2 Общие вопросы защиты материнства и детства

Естественное, природное назначение женщины - быть матерью. Существование на земле человечества лучшее тому подтверждение. Однако современные женщины в России все реже стремятся заводить детей. Гражданки России рожают мало, в результате чего население страны от года в год уменьшается. Чтобы изменить ситуацию, государство обязано принимать действенные меры (механизмы реализации).

Чтобы быть последовательными в нашем изложении, необходимо дать понятия основных категорий нашего исследования.

Материнство - категория, определяющая исключительную принадлежность человека к женскому полу - иными словами «материнство» -- свойство только женщины.

«Материнство -- реализованная способность женщины к рождению, выкармливанию, воспитанию детей. Понятие материнства охватывает родственную связь матери и детей и в более старшем возрасте, осознание ею позитивной ответственности за здоровье и нормальное развитие детей, реализацию прав и исполнение обязанностей по отношению к детям, эмоциональные отношения с ними».

На этом фоне возникает логичный вопрос - равнозначны ли категории «материнство» и «отцовство», как принадлежности лица относительно конкретного ребенка? Конституция в п.2 ст.7 закрепляет государственную поддержку семьи, материнству, отцовству и детству. Конституции вторит и первая статья Семейного кодекса РФ. Можно с уверенностью предположить, что в отношениях по воспитанию ребенка, уходу за ним, общению с ним и пр. материнство и отцовство, совершенно равноправные категории. Мать и отец имеют равноценный объем прав и обязанностей по отношению к детям, и поэтому выделение в ст. 38 Конституции РФ только «материнства» -- это закрепление роли именно женщины в плане отношений не только после рождения ребенка, но и в процессе его вынашивания, непосредственно родов и кормления. Не вызывает сомнений, что социальное значение материнства и отцовства - т.е. роли обоих родителей в семье и в воспитании детей равнозначны и необходимы для полноценного роста и развития человека.

Термин «ребенок» означает любого ребенка, независимо от того, состояли ли его родители в браке или нет. Российское законодательство, прежде всего, семейное, определяет ребенка как лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия) (п.1.ст.54 СК РФ). 18 лет -- возраст гражданского совершеннолетия по российскому законодательству - с этой даты лицо считается полностью дееспособным, взрослым. Однако в случае, когда ребенок признан полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, в том числе в случае его эмансипации, это не влияет, за исключением случаев, указанных в законе, на возможность рассматривать его в качестве ребенка. Период от рождения до достижения 18 лет можно смело назвать периодом «детства».

Термин «дети» может употребляться для обозначения конкретных кровных и некровных сыновей и дочерей, несовершеннолетних или, наоборот, трудоспособных детей, достигших 18 лет.

В 38 статье Конституции присутствует еще одно понятие, которое необходимо разобрать - «семья».

Понятие семьи имеет социологический, не правовой характер. Семья определяется как свободная, частная и неприкосновенная первичная ячейка общества [3].

В правовых актах, и, прежде всего в СК РФ, понятие семьи связано с установлением круга членов семьи, образующих ее состав.

В российской правовой доктрине семья определяется как круг лиц, связанных личными неимущественными, а также имущественными правами и обязанностями, основанными на браке, родстве и принятии детей на воспитание.

Члены одной семьи связаны семейными правоотношениями. Семейные правоотношения возникают между супругами, родителями и детьми, дедушкой (бабушкой) и внуками, родными сестрами и братьями, отчимом (мачехой) и пасынками (падчерицами), а также между лицами, принявшими на воспитание детей (усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями, фактическими воспитателями) и принятыми в их семьи детьми.

Семейные правоотношения в их точном значении -- это подпадающие под действие семейно-правового регулирования отношения между членами семьи в социологическом ее понимании, а также между родственниками первой и второй степени родства [5].

Наряду с названными отношениями, СК РФ регулирует также и близко примыкающие к ним, но иные по своей природе отношения. В таких отношениях, как правило, сторонами выступают публичные образования, например, администрация организации. Так, факт смерти родителей ребенка порождает возникновение правоотношения по поводу его устройства, в рамках которого соответствующие органы местного самоуправления и государственной власти совершают действия по размещению ребенка способом, наиболее отвечающим его интересам. Это правоотношение является организационным и носит административно-правовой характер [4].

Необходимо остановиться и на различии понятий «семейные правоотношения» и «семейные отношения». Последняя категория гораздо шире, т.к. включает в себя не только отношения членов семьи, урегулированные нормами права (семейного права), но и отношения между названными субъектами, которые не поддаются регулированию закона, а регулируются, скорее моралью, бытовыми нормами, традиционными и культурными факторами.

Итак, материнство, детство, семья представляют собой взаимосвязанную систему социальных факторов, в решающей степени определяющих состояние общества и перспективу его прогрессивного развития, связь, нормальную смену и преемственность поколений, подготовленность новых членов общества к полноценной реализации прав и обязанностей человека и гражданина, как и фактическую реализацию этих прав и обязанностей в социальной и частной жизнедеятельности.

Охрана материнства и детства - это созданные государством условия, направленные на обеспечение необходимых условий для рождения, выживания и защиты детей, их полноценного развития и для реализации семьей всех ее функций в жизни общества.

В общем и целом, деятельность государства по защите материнства и детства можно разделить на три пласта:

1. Принимаются соответствующие законодательные акты, прописываются гарантии и нормы реализации гарантий. Разрабатываются программы на федеральном и региональном уровнях;

2. Создаются механизмы и институты, направленные на реализацию этих гарантий и норм;

3. Нарабатывается практика, совершенствуются институты и нормы, создаются дополнительные условия, корректируются в соответствии с изменением экономических, социальных и иных обстоятельств в государстве и в мире в целом, поскольку защита материнства и детства - феномены динамичные, развивающиеся.

2. Права матери и ребенка и механизм их защиты

2.1 Механизмы защиты интересов матери и ребенка в семейном праве

Ребенок и мать - это уже семья. Защита их интересов в семье осуществляется путем многих механизмов. Часто интересы матери и ребенка совпадают, и рассматривать их раздельно не всегда оправданно, т.к. в период беременности и в первые годы жизни основным «интересом» ребенка представляется мать, а для добросовестной материи интересы ребенка являют первостепенными.

Законодатель предусмотрел определенные нормы, позволяющие еще до рождения беременной женщине защищать интересы свои и плода. Так, беременность и роды являются одними из оснований, когда брак может быть зарегистрирован до достижения невестой брачного возраста (ст.13 СК РФ), также беременность и роды предоставляют брачующимся выбор даты бракосочетания (т.е. возможность сделать это досрочно, даже в самый день подачи заявления) (ст.11 СК РФ). Такие нормы закрепляют условия того, чтобы ребенок родился и рос в юридически оформленной семье - естественной для него среде.

Государство в целях стимулирования рождаемости гарантирует целый ряд пособий гражданам, имеющих детей: ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющих детей» [5] устанавливает единую систему государственных пособий гражданам, имеющим детей, в связи с их рождением и воспитанием, которая обеспечивает гарантированную государством материальную поддержку материнства, отцовства и детства.

Виды пособий:

-- пособие по беременности и родам;

-- единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности;

-- единовременное пособие при рождении ребенка;

-- ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет;

-- ежемесячное пособие на ребенка.

Кроме федеральных, региональные акты также гарантируют своим гражданам некое материальное довольствие.

После рождения ребенка устанавливается его происхождение. Пункт 1 ст.48 СК РФ устанавливает происхождение ребенка от матери (материнство) на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. Установление материнства - процедура гораздо более простая, чем установление отцовства. Это, прежде всего, связано с видимой (внешней) стороной рождения ребенка - избавление женщины от бремени вынашивания плода.

Закон исходит из общего принципа, что матерью ребенка является именно та женщина, которая его родила, тем самым защищает права материнства и суррогатной матери - женщины, которой был имплантирован эмбрион в целях его вынашивания. В безусловном порядке матерью ребенка считается она (ст.51 СК РФ).

Если же женщина, родившая ребенка (суррогатная мать), отказывается дать свое согласие на запись других лиц в качестве родителей ребенка и хочет оставить ребенка у себя, она на основании справки медицинского учреждения, в котором произошли роды, сама регистрирует в органах загса рождение ребенка и записывается в книге записей рождений как мать этого ребенка. Если суррогатная мать состоит в браке, запись об отце производится в общем порядке. Если суррогатная мать не замужем, запись об отце ребенка производится также на общих основаниях; она в равной степени должна быть признана имеющей право подать совместное заявление о регистрации ребенка с мужчиной, желающим быть записанным отцом данного ребенка [6].

Однако если родителями в книге записей рождения были записаны другие лица (семейная пара, давшая согласие на имплантацию эмбриона другой женщине), суррогатная мать не имеет права оспаривать данную запись, ссылаясь, что биологически матерью ребенка является она (п.3 ст.52 СК РФ). Такая норма необходима, прежде всего, для обеспечения спокойной жизни и безопасности как матери, так и ребенка во избежание психологических и социальных стрессов.

Дальнейшая защита материнства и отцовства (реализация ими родительских прав и исполнение обязанностей) в СК РФ представлена следующими нормами:

-- статья 62. Несовершеннолетние родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и(или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет;

-- статья 63. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей;

-- статья 64. Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей;

-- статья 66. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка;

-- статья 68. Защита родительских прав;

-- статья 80. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей;

-- статья 86. Участие родителей в дополнительных расходах на детей.

В браке интересы права и интересы беременной женщины защищены следующими нормами: согласно ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка ни в загсе, ни в суде).

Статья 89 СК РФ дает право жене в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка требовать уплаты алиментов от своего супруга. Алименты взыскиваются даже в том случае, если жена обеспечена средствами в размере, превышающем прожиточный минимум. Это связано с тем, что в период беременности, вскармливания ребенка грудью и осуществления ухода за малолетним ребенком возникает потребность в многочисленных расходах, которые должны нести оба супруга. Те же права остаются за женщиной после расторжения брака (ст. 90 СК РФ).

Семейные права ребенка по действующему семейному законодательству указаны в главе 11 СК РФ. Можно выделить пять основных личных прав ребенка:

-- право ребенка жить и воспитываться в семье;

-- право ребенка на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками;

-- право ребенка на защиту своих прав и законных интересов;

-- право ребенка выражать свое мнение;

-- право ребенка на имя, отчество и фамилию.

Гарантией их осуществления является то, что ребенок управомочен на защиту этих прав лично или через своих представителей исходя из интересов и потребностей каждого ребенка. Более того, обеспечение этих прав -- задача конституционного, а не семейного права. Семейное право призвано не допустить дискриминацию ребенка в семейных отношениях.

Отвечая нормам международного права, СК РФ, ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» и иные акты содержаны специальные нормы, определяющие порядок защиты семейных прав ребенка. Ст.6 указанного закона закрепляет, что ребенку от рождения принадлежат и гарантируются государством права и свободы человека и гражданина в соответствии с Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, Семейным кодексом Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В свою очередь глава 11 СК РФ определяет семейно-правовой статус несовершеннолетних детей, и устанавливаем механизмы защиты прав и интересов ребенка в семье.

Необходимость защиты прав ребенка возникает в любом случае, когда происходит нарушение его прав - вне зависимости, осознает ли это сам потерпевший (малолетний).

В международном праве предусматривается необходимость защиты прав ребенка от следующих посягательств:

а) произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь, или посягательства на честь и достоинство;

б) всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации;

в) экономической эксплуатации и выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования, либо наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию;

г) незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ;

или унижающих достоинство видов обращения или наказания;

ж) всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка. Таким образом, ребенок должен быть защищен от всех негативных как физических, так и нравственных воздействий.

Под защитой прав ребенка понимается следующее: восстановление нарушенного права, создание условий, компенсирующих имеющую место утрату прав, устранение препятствий на пути осуществления права и др. [7].

Как известно, в теории и на практике права принято выделять две основные формы защиты прав: юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты -- это деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав (суд, прокуратура, орган опеки и попечительства, орган внутренних дел, орган загса и др.). В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяют общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав.

Неюрисдикционная форма защиты -- это действия граждан и негосударственных организаций по защите прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к компетентным органам. Такие действия называют самозащитой прав[8]. Защита семейных прав согласно ст.8 СК РФ осуществляется в судебном порядке по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных СК РФ -- государственными органами или органами опеки и попечительства. материнство детство защита право

Согласно ст. 56 СК РФ защита прав и интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), органами опеки и попечительства, прокурором и судом.

Родители названы законодателем в числе первых лиц, осуществляющих такую защиту. Родители осуществляют родительские права, в том числе и защиту прав и интересов ребенка, до достижения совершеннолетия. Родители являются законными представителями своих детей и без специальных полномочий (доверенности) выступают в защиту их прав с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах. Представлять права и интересы ребенка могут как оба родителя, так и один из них по соглашению между ними. Причем родители должны защищать права и интересы детей, а не свои права и интересы. Если между интересами родителей и детей имеются противоречия, которые установлены органами опеки и попечительства, то родители не вправе представлять интересы детей в отношениях с другими лицами. В этом случае органы опеки и попечительства обязаны назначить представителя для защиты прав и интересов детей (п.2 ст.64 СК РФ).

Если ребенок устроен в детское воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты, защита его прав и законных интересов возлагается на администрацию учреждения. Даже временное пребывание ребенка в подобного рода учреждениях обязывает их администрацию выступать в защиту его прав и интересов. При невозможности вернуть ребенка в семью или незамедлительно устроить его в другую семью либо в одно из детских воспитательных учреждений защита прав и интересов несовершеннолетнего временно возлагается на орган опеки и попечительства.

Защищает права и законные интересы ребенка и прокурор, во-первых, осуществляя надзор за тем, как они соблюдаются, прежде всего, управомоченными на то органами, во-вторых, принимая непосредственное участие в делах, связанных с защитой прав детей.

Споры, связанные с воспитанием детей, рассматривает суд. При этом он вправе вынести определение в адрес любых государственных, муниципальных, общественных организаций, отдельных граждан, обязывающее проследить, например, как охраняются права детей, оказать им посильную и возможную помощь.

Ребенок может и сам (без ведома родителей или лиц их заменяющих) обращаться в уполномоченные органы о защите своих прав. Гарантия и исполнение такого права необходимо в целях защиты несовершеннолетнего от всякого рода злоупотреблений со стороны родителей, которые недобросовестно, а порой во вред ребенку исполняют свои обязанности по уходу и содержанию его. Органы опеки и попечительства обязаны выслушать несовершеннолетнего, ознакомиться с его просьбой и принять необходимые меры для помощи. С просьбой о защите своих прав ребенок может обратиться также в любое учреждение, занимающееся социальным обслуживанием несовершеннолетних: социальный приют для детей и подростков, центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей, центр экстренной психологической помощи по телефону и др. Ребенок может обратиться за защитой и к прокурору.

Несовершеннолетнему дается право обращаться самостоятельно по достижении 14 лет в суд, стать участником гражданского процесса. Но даже достигшему 14 лет несовершеннолетнему нельзя выступать в роли истца по делу о лишении родительских прав, ограничении родительских прав. Исключение составляет отмена усыновления по просьбе усыновленного, достигшего возраста 14 лет.

Во многом проблема того, что дети, будучи ущемляемы в правах в семье не обращаются за помощью заключается в том, что несовершеннолетние не знают куда и по какому вопросу они могут обращаться. Для этого необходимо вводить в образовательных и воспитательных учреждениях курсы (уроки, ликбезы, консультации) по ознакомления детей с их правами, включая информирование детей о возможности пожаловаться на насилие в семье, освещение в средствах массовой информации прецедентов -- процессов над гражданами (в том числе родителями), нарушающими права детей как в семье, так и в образовательных (дошкольных, школьных) и иных (лечебных, исправительно-трудовых) учреждениях.

Кроме того, все должностные лица или граждане, которым стало известно о нарушении прав ребенка, угрозе его жизни или здоровью, обязаны незамедлительно сообщить об этом органу опеки и попечительства. Такая норма предполагает высокое правовое сознание всего населения страны, внимание к ближнему, чувство справедливости и ответственности за уязвимых и нуждающихся в защите социальных групп, к которым, безусловно, относятся дети.

В целях улучшения положения детей в России было принято одноименное Постановление Правительства РФ [9], в котором утверждался целый ряд программ, направленных на поддержку семьи, материнства и детства: «Дети Севера», «Дети-сироты», «Дети Чернобыля», «Дети-инвалиды», «Планирование семьи», «Развитие индустрии детского питания», «Дети семей беженцев и вынужденных переселенцев», «Безопасное материнство», «Развитие социального обслуживания семьи и детей», «Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних». Подобные программы продолжают действовать и сейчас, но, надо признать, что усилия, осуществляемые государством, часто малоэффективны, а потому необходимо выработать и обеспечить реализацию «посемейной» государственной политики, обеспеченной должным финансированием. Общество должно осознать, что именно семья является оплотом в воспитании патриотизма, любви и уважения к Родине и ее истории. Оно ответственно за социальную и нравственную безопасность семьи.

2.2 Механизмы защиты интересов матери и ребенка в трудовом праве

Согласно ч.1 ст.37 Конституции РФ труд свободен; каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.

Конституция закрепляет свободу договора, свободу ведения предпринимательской деятельности (ст.34 Конституции РФ), в тоже время, в силу конституционных положений и международных принципов (ст.38 Конституции РФ, положений Конвенции МОТ «Об охране материнства»), государство гарантирует защиту материнства и детства.

Действующее трудовое законодательство Российской Федерации, представленное, прежде всего, Трудовым кодексом РФ, устанавливает для таких работников дополнительные гарантии (сосредоточенные главным образом в гл.41 ТК РФ), включая механизмы эффективного контроля за правомерностью действий работодателя при их увольнении.

Определенные гарантии распространяются на следующие категории лиц:

-- женщин (как категории работников в целом);

-- беременных женщин;

-- женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет;

-- женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет;

-- женщинам - одиноким матерям, имеющим ребенка в возрасте до четырнадцати лет;

-- работникам, усыновившим ребенка.

Перечисленная группа работников собирательно именуется ТК РФ (гл.41) как «женщины с семейными обязанностями», при этом в качестве объекта семейных обязанностей закон называет ребенка (даже еще не родившегося и наставшего субъектом права в качестве человека).

Объем гарантий напрямую связан с возрастом детей матери (или лиц ее заменяющих). Разный объем гарантий, и пределы защиты трудовых прав предоставляется беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до полутора лет, трех лет, четырнадцати лет (либо детей инвалидов в возрасте до восемнадцати лет). Важно подчеркнуть, что закон предоставляет гарантии работникам, имеющим детей инвалидов или инвалидов с детства до достижения ими возраста 18 лет.

В силу ст.264 ТК РФ (гарантии и льготы лицам, воспитывающим детей без матери), гарантии и льготы, предоставляемые женщинам в связи с материнством, распространяются на отцов, воспитывающих детей без матери, а также на опекунов (попечителей) несовершеннолетних.

Гарантии материнства реализуются через закрепление следующих норм:

1) ограничение и запрещение использования труда, запрещение дискриминации:

-- ограничение труда на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на подземных работах, за исключением нефизических работ или работ по санитарному и бытовому обслуживанию (ч.1 ст.253 ТК РФ) (Перечень тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин, утвержденный постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000г. №162) [10]. Для облегчения условий труда беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет, коллективными договорами и социально-партнерскими соглашениями могут создаваться в этих целях специализированные цеха, участки, рабочие места, в том числе на долевых началах для нескольких производств района, города [4].

-- запрещение применения труда женщин на работах, связанных с подъемом и перемещением вручную тяжестей, превышающих предельно допустимые для них нормы (ч.2 ст.253 ТК РФ) (Нормы предельно допустимых нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей вручную, утвержденные постановлением Правительства РФ от 6 февраля 1993 г. №105);

-- запрещение направления в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни беременных женщин;

-- запрещение привлечение к работам, выполняемым вахтовым методом беременных женщин, и женщин имеющих детей в возрасте до трех лет (ст.298 ТК РФ);

-- запрещение отзыва из отпуска беременных женщин (ч.3 ст.125 ТК РФ);

-- запрещение замены отпуска денежной компенсацией беременным женщинам (ч.2 ст.126 ТК РФ);

-- запрещение отказывать в заключение трудового договора по обстоятельствам, носящим дискриминационный характер, в том числе женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей (ч.2, 3 ст.64 ТК РФ) (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004г. №2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации») [11];

-- запрещение установления беременным женщинам испытательного срока при приеме на работу (ст.70 ТК РФ);

-- запрещение расторжения трудового договора по инициативе работодателя с беременными женщинами, за исключением случаев ликвидации организации (ч.1 ст.261 ТК РФ);

-- запрещение расторжения трудового договора с женщинами, имеющими детей в возрасте до трех лет, одинокими матерями, воспитывающими ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида до восемнадцати лет), другими лицами, воспитывающими указанных детей без матери, по инициативе работодателя не допускается (за исключением увольнения по пункту 1, подпункту «а» пункта 3, пунктам 5-8, 10 и 11 статьи 81 ТК РФ).

2) предоставление льгот:

-- беременным женщинам в соответствии с медицинским заключением, по их заявлению, снижаются нормы выработки, нормы обслуживания либо эти женщины переводятся на другую работу, исключающую воздействие неблагоприятных производственных факторов, с сохранением среднего заработка по прежней работе (ч.1 ст.254 ТК РФ, ч.3 ст.254 ТК РФ);

-- по просьбе беременной женщины, одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет) работодатель обязан установить неполный рабочий день (ч.1 ст.93 ТК РФ);

-- сохранение беременным женщинам среднего заработка при прохождении обязательного диспансерного обследования (ч.3 ст.254 ТК РФ);

-- предоставление беременным женщинам отпуска по беременности и родам (ст.255 ТК РФ), при этом в настоящее время не имеет значения наличие общего трудового стажа (ранее необходим был стаж не менее одного года) для предоставления частично оплачиваемого отпуска по уходу за ребенком до достижения им 1,5 лет после отпуска по беременности и родам [12];

-- предоставление женщинам, имеющим ребенка в возрасте до полутора лет, дополнительных перерывов для отдыха и питания, дополнительных перерывов для кормления ребенка не реже чем каждые три часа непрерывной работы продолжительностью не менее 30 минут каждый (ч.1 ст.258 ТК РФ);

-- перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него либо по окончании отпуска по уходу за ребенком женщине по ее желанию предоставляется ежегодный оплачиваемый отпуск независимо от стажа работы в данной организации (ст.260 ТК РФ);

-- предоставление отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет (ст.256 ТК РФ), работникам, усыновившим ребенка (ст.257 ТК РФ).

Характеризуя вышеперечисленные нормы-ограничения (запрещения) и нормы-льготы, важно подчеркнуть, что первая группа норм носит императивный характер, а значит, данные нормы не могут быть изменены ни нормами нормативных актов, ни подзаконных актов, ни коллективным трудовым договором, ни локальным актом, ни тем более трудовым договором. Работодатель не имеет права включать в трудовое соглашение пункт (положение), предусматривающий увольнение за «нежелательную» для работодателя беременность, например, «в случае беременности в течение трех лет после заключения трудового договора» и иным образом, ограничивать право женщины на зачатие и рождение ребенка. Не вправе работодатель включать в нормы договор исключающие гарантии и льготы, предоставленные трудовым законом, например: «издавать приказ о работе в праздничные дни всех без исключения работников». При этом не имеет значение ни форма организации работодателя, ни тот факт, является ли организация государственным предприятием, либо частной компанией. Интересы частной компании не могут быть выше интересов общества и государства, матери.

Таким образом, любые нормы предусматривающие ограничение прав женщины - недействительны (в части такого ограничения), даже если под ними стоят подписи, документ нотариально заверен и т.д.

Нормы-льготы также носят императивный характер, то есть пределы представленных льгот не могут быть сокращены (уменьшен объем) работодателем. Однако льготы могут Рассмотрим подробнее ключевые механизмы защиты материнства.

Прежде всего, рассмотрим порядок и условия предоставления отпуска по беременности и родам.

Согласно ст.255 ТК РФ женщинам по их заявлению и в соответствии с медицинским заключением предоставляются отпуска по беременности и родам продолжительностью 70 (в случае многоплодной беременности -- 84) календарных дней до родов и 70 (в случае осложненных родов -- 86, при рождении двух или более детей -- 110) календарных дней после родов с выплатой пособия по государственному социальному страхованию в установленном законом размере.

Таким образом, минимальная продолжительность отпуска по беременности и родам составляет 140 календарных дней, а максимальная -- 194 календарных дня. При этом необходимо учитывать более длительные отпуска, которые могут быть установлены специальными законодательными актами. Так, Законом Российской Федерации «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» [13] отпуск до родов установлен в количестве 90 календарных дней, а общая продолжительность всего отпуска по беременности и родам в этом случае может достигнуть 200 календарных дней (90 + 110 дней).

Отпуск по беременности и родам исчисляется суммарно и предоставляется женщине полностью независимо от числа дней, фактически использованных ею до родов.

Следующий важный правовой базис охраны материнства - запрещение увольнения беременных женщин.

Часть первая ст.261 ТК РФ, запрещает увольнение по инициативе работодателя беременных женщин (кроме случаев ликвидации организации). Данная норма относится к числу специальных норм, предоставляющих беременным женщинам повышенные гарантии по сравнению с другими нормами Трудового кодекса РФ, регламентирующими вопросы расторжения трудового договора, -- как общими, так и предусматривающими особенности регулирования труда женщин и лиц с семейными обязанностями. По своей сути она является трудовой льготой, направленной на обеспечение поддержки материнства и детства в соответствии со статьями 7 (часть 2) и 38 (часть 1) Конституции РФ.

Работодатель во всяком случае обязан оплатить работнику время вынужденного прогула, а также -- по решению суда -- возместить ему моральный вред, причиненный увольнением. Кроме того, должностное лицо, издавшее приказ об увольнении, может быть привлечено к материальной ответственности -- на него возлагается обязанность возместить ущерб, причиненный организации в связи с оплатой времени вынужденного прогула и выплатой денежных сумм в возмещение морального вреда.

Как подчеркнул Конституционный суд РФ, в отличие от действия льгот, предоставляемых Как мы уже подчеркнули, запрещение расторжения трудового договора по инициативе работодателя, касается и такой категории работников, как женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, одиноких матерей, воспитывающих ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида до восемнадцати лет), других лиц, воспитывающих указанных детей без матери, за исключением увольнения по следующим основаниям (ч.3 ст.261 ТК РФ):

-- в случае ликвидации организации;

-- несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие (п.3 ч.1 ст.81 ТК РФ):

а) состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

б) недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

-- неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание (п.5 ч.1 ст.81 ТК РФ);

-- однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей (п.6 ч.1 ст.81 ТК РФ):

а) прогула (отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

б) появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

г) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;

д) нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

-- совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя (п.7 ч.1 ст.81 ТК РФ);

-- совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы (п.8 ч.1 ст.81 ТК РФ);

-- однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей (п.10 ч.1 ст.81 ТК РФ);

-- представления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора (п.11 ч.1 ст.81 ТК РФ).

Перейдем к рассмотрению охраны детства.

Современное общество не может отказаться от использования детского труда, хотя бы потому, что нет возможности должным образом обеспечить и позаботиться обо всех детях, дать необходимое материальное обеспечение.

Действующее российское трудовое законодательство допускает использование детского труда, однако, только в соответствии с положениями ТК РФ. Особенности регулирования труда работников в возрасте до восемнадцати лет установлены законодателем в гл.42 ТК РФ, ряде специальных подзаконных нормативных актов. Нормы, регулирующие труд несовершеннолетних являются императивными и не могут быть изменены трудовым соглашением или локальным актом.

Трудовое законодательство устанавливает возможность вступления в трудовые правоотношения лишь с момента возникновения трудовой правоспособности. В соответствии со ст.63 ТК РФ такая правоспособность возникает у лиц достигших возраста 16 лет. Из этого правила сделаны исключения следующие исключения:

Во-первых, в случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральными законами общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет.

Во-вторых, с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста 14 лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесса обучения.

В-третьих, в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках допускается с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, достигшими возраста 14 лет, для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию.

До достижения возраста 16 лет (а в перечисленных случаях 14, 15 лет) привлечение несовершеннолетнего к работе неправомерно, а значит, работодатель, привлекающий малолетних детей и подростков до 16 лет нарушает букву закона.

Вышесказанным не ограничиваются особенности использования труда несовершеннолетних. Трудовое законодательство, по аналогии с охраной материнства, устанавливает для несовершеннолетних гарантии и льготы, которые можно сформулировать следующим образом:

-- ограничение применения труда лиц в возрасте до восемнадцати лет на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземных работах, а также на работах, выполнение которых может причинить вред их здоровью и нравственному развитию (игорный бизнес, работа в ночных кабаре и клубах, производство, перевозка и торговля спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсическими препаратами) (ч.1 ст.265 ТК РФ) (Перечень тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда лиц моложе восемнадцати лет (утв. постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. №163) (с изменениями от 20 июня 2001 г.), также можно выделить Постановление Минтруда РФ от 7 апреля 1999 г. №7 «Об утверждении Норм предельно допустимых нагрузок для лиц моложе восемнадцати лет при подъеме и перемещении тяжестей вручную» [14]);

-- запрещение направления в служебные командировки, привлечения к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни работников в возрасте до восемнадцати лет (за исключением творческих работников средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иных лиц, участвующих в создании и (или) исполнении произведений, профессиональных спортсменов в соответствии с перечнями профессий, устанавливаемыми Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений) (ст.268 ТК РФ);

-- привлечение к работе только после медицинского осмотра (ст.266 ТК РФ);

-- пониженные нормы выработки (ст.270 ТК РФ);

-- предоставление более продолжительного отпуска (31 день) в удобное для него время (ст.267 ТК РФ);

-- ограничение возможности «свободного» расторжение трудового договора с работниками в возрасте до восемнадцати лет по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации) помимо соблюдения общего порядка допускается только с согласия соответствующей государственной инспекции труда и комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав (ст.269 ТК РФ).

На практике вышеназванные ограничения, гарантии, льготы широко нарушаются. Не оформляется заключение трудового договора с несовершеннолетним, а значит никак не визируется его рабочая деятельность. Работодатель всячески стремиться отгородиться от работающих у него несовершеннолетних. Зачем работодателю «лишняя» ответственность? Отсюда вывод работодателя: отсутствует договор (синоним «бумага») - отсутствуют «отношения» (синоним «ответственность»). Выявить такие нарушения крайне сложно, т.к. они никак не документированы. В этой связи единственным выходом из решения проблематики можно назвать активность полномочных органов по охране труда.

2.3 Механизмы защиты интересов матери и ребенка в иных отраслях права

Действующее законодательство Российской Федерации содержит ряд законодательных актов, которые образуют институт социального обеспечения, нормы которого направлены, в том числе, на охрану интересов материнства и детства: социальное обеспечение беременных женщин, женщин имеющих детей и т.д.

О назначении и выплате социального пособия (по беременности, родам и т.д.) в настоящее время действуют: Федеральный закон «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» от 19 мая 1995г. №81-ФЗ; Положение о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей [15], утвержденное постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995г. №883; Положение о порядке обеспечения пособиями по государственному социальному страхованию (утв. постановлением Президиума ВЦСПС от 12 ноября 1984г. №13-6) (с изменениями от 24 августа 1990г.) (в ред. на 15 апреля 1992г.).

Еще раз подчеркнем, действующим законодательством назначаются и выплачиваются следующие виды государственных пособий гражданам, имеющим детей:

-- пособие по беременности и родам;

-- единовременное пособие женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности;

-- единовременное пособие при рождении ребенка;

-- ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет;

-- ежемесячное пособие на ребенка.

В защиту интересов и прав детей и женщин направлены нормы административного права. Кодекс РФ об административных правонарушениях в целях соблюдения и исполнения родителями их обязанностей по содержанию и воспитанию детей предусматривает:

Статья 5.35. предусматривает такие меры административного наказания, как предупреждение или наложение административного штрафа в размере от одного до пяти минимальных размеров оплаты труда[16] за неисполнение или ненадлежащее исполнение родителями или иными законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних детей.

Объективная сторона данного правонарушения выражается в действии либо в бездействии, повлекших неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по содержанию, воспитанию, обучению, защите прав и интересов несовершеннолетних.

Субъектами правонарушения являются родители, а также иные законные представители несовершеннолетних (например, опекуны, попечители, должностные лица воспитательных, медицинских иных учреждений, являющиеся законными представителями несовершеннолетних).

Правонарушение может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Согласно статье 5.36. нарушение руководителем учреждения, в котором находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, либо должностным лицом органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления порядка или сроков предоставления сведений о несовершеннолетнем, нуждающемся в передаче на воспитание в семью (на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью) либо в учреждение для детей-сирот или для детей, оставшихся без попечения родителей, а равно предоставление заведомо недостоверных сведений о таком несовершеннолетнем влечет наложение административного штрафа в размере от десяти до пятнадцати минимальных размеров оплаты труда.