

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Юридический институт
Кафедра «Гражданское право и гражданское судопроизводство»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
_____ Г.С. Демидова
_____ 2017 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
НЕТИПИЧНЫЕ СПОСОБЫ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ)

ЮУрГУ – 40.03.01.2017.452.Ю

Научный руководитель выпускной
квалификационной работы
к. ю. н, доцент, доцент кафедры
Алексеев Андрей Анатольевич

_____ 2017 г.

Автор выпускной
квалификационной работы студент
группы Ю-452
Шекунов Константин Алексеевич

_____ 2017г.

Нормоконтролер
Тимошенко А.В.,
к. ю. н., доцент, доцент кафедры

_____ 2017 г.

АННОТАЦИЯ

Шекунов К.А. «Нетипичные способы усыновления» - Челябинск, ЮУрГУ, гр. Ю-452, 2017. 73 с., библиографический список - 79 наименований.

В работе рассматриваются наиболее актуальные в теоретическом и практическом отношении нетипичные способы усыновления. Раскрывается понятие усыновления, условия усыновления, раскрыт порядок усыновления, рассмотрено трансграничное усыновление, показаны особенности усыновления детей-инвалидов, открытое усыновление.

Тайна усыновления необходима для нормального существования семьи, для гармоничного развития отношений между усыновителем и усыновленным ребенком.

Выпускная квалификационная работа выполнена с учетом изменений семейного законодательства. Теоретические положения проиллюстрированы примерами из практики правоприменения.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
Глава 1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА УСЫНОВЛЕНИЯ	
1.1 Понятие усыновления	9
1.2 Условия усыновления.....	18
1.3 Порядок усыновления.....	24
Глава 2 ОТДЕЛЬНЫЕ ФОРМЫ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) ДЕТЕЙ	
2.1 Усыновление российских детей иностранными гражданами.....	32
2.2 Усыновление иностранными гражданами детей в зарубежных странах.....	41
2.3 Особенности усыновления детей-инвалидов. Открытое усыновление.....	52
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	60
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	65

ВВЕДЕНИЕ

Главным направлением государственной семейной политики в Российской Федерации является усиление помощи семье в воспитании детей. Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» сформулировал следующие принципы, на которых должна строиться государственная политика в интересах детей: законодательное обеспечение прав ребенка; поддержка семьи в целях обеспечения воспитания детей, отдыха и оздоровления детей, защиты их прав, подготовки их к полноценной жизни в обществе; ответственность должностных лиц, граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка, причинение ему вреда; поддержка общественных объединений и иных организаций, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов ребенка.

При усыновлении закон исходит из основного принципа семейного законодательства - обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних детей. Соблюдение их интересов является обязательным условием любого усыновления. Каждый ребенок - это неповторимая личность. Каждый случай усыновления сугубо индивидуален. Задача состоит в том, чтобы подобрать ребенку семью, где будут максимально обеспечены его интересы; учесть особенности его характера, психологического склада; определить совместимость семьи и данного конкретного ребенка и др. Именно с этой позиции надо подходить к решению вопроса о допустимости усыновления.

Сегодня актуальны дискуссии в сфере правового регулирования порядка усыновления детей и государственных гарантий по реализации поставленных задач в этой области. В России созданы и вполне успешно работают в этом направлении несколько десятков фондов. Количество усыновлений по данным статистики имеет устойчивую тенденцию к увеличению.

В СМИ освящались и случаи, когда приемные родители усыновляли ребенка из-за пособий, на деле, не уделяя ему должного внимания, или использовали ребенка в качестве рабочей силы на приусадебном участке. Сегодня

все чаще высказываются предложения о необходимости на законодательном уровне ужесточить правила, условия усыновления, однако это нецелесообразно. В этом случае брать детей в семьи будут еще меньше.

Отмеченные обстоятельства свидетельствуют об актуальности темы исследования как с научной, так и с практической точки зрения.

Предмет исследования - нормы российского и зарубежного законодательства, судебная практика по регулированию усыновления.

Объектом исследования являются общественные отношения, которые возникают из нетипичных способов усыновления.

Целью настоящей работы является исследование нетипичных способов усыновления, выявление теоретических и практических проблем, предложение рекомендаций по их разрешению.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

- проанализировать понятие усыновления;
- исследовать условия усыновления;
- раскрыть порядок усыновления;
- рассмотреть трансграничное усыновление;
- показать особенности усыновления детей-инвалидов;
- раскрыть открытое усыновление.

Методологическую основу исследования составили методы общенаучного познания: диалектический, формально-логический, исторический, системного анализа, индукции и дедукции, структурно-функциональный, аналогии. Использовались также частно-научные методы: формально-юридический, сравнительно-правовой, системно-структурный, метод толкования правовых норм.

Нормативной базой исследования являются: Конституция Российской Федерации, Семейный кодекс РФ и др.

Теоретической основой исследования являются труды российских ученых по семейному праву - М.В. Антокольской, Г.М. Арутюняна, Г.А. Боевой, С. Гришаева, О.Н. Зайчиковой и других.

Обусловленная целью и задачами исследования, работа состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и библиографического списка.

Глава 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА УСЫНОВЛЕНИЯ

1.1. Понятие усыновления

Сегодня Российское семейное законодательство предусматривает несколько альтернативных способов устройства детей в семью - усыновление, опека и попечительство, приемная семья и учреждение. Но приоритетной формой по-прежнему остается усыновление (удочерение), в процессе которого «происходит юридическое закрепление отношений, когда усыновленный в своих правах и обязанностях приравнивается к кровному ребенку и усыновители принимают на себя родительские права и обязанности»¹.

Не требует доказательства, что даже самое замечательное воспитательное детское учреждение не может заменить семью, которая сохраняет стабильность и упорядоченность жизненного пространства ребенка, способствует осознанию его человеческой ординарности.

Институт усыновления имеет длительную историю. Еще в Древней Руси усыновление имело место как прием «стороннего» в состав семьи («искусственное сыновство»). В таком виде усыновление существовало длительный период без изменения. Говорить о становлении законодательства об усыновлении можно лишь с начала XIX века, после появления Указа от 11 октября 1803 г., в силу которого бездетным дворянам было дозволено усыновлять ближайших родственников (законнорожденных) «через передачу им при жизни фамилии и герба». После названного Указа издается еще ряд аналогичных установлений, непосредственно регламентирующих усыновление. Особо значимым в этом плане является закон от 12 марта 1891 года «О детях усыновленных и узаконенных».

Первый Кодекс законов о браке, семье и опеке 1927 г., принятый Советским правительством, вопросы усыновления регламентировал минимально. Ситуация

¹ Арутюнян Г.М. Правовое регулирование усыновления в Российской Федерации // Гражданское право. – 2013. – № 2. – С. 18.

изменилась только в период Великой Отечественной войны, когда усыновление носило массовый характер, в результате чего в 1943 г. был издан Указ Президиума Верховного Совета СССР «Об усыновлении».

В Кодекс о браке и семье РСФСР 1969 г. институт усыновления впервые был детально регламентирован. В 1990 г. в указанный кодекс и иные нормативные акты СССР, регламентирующие вопросы касательно женщин, семьи и детства были внесены важные изменения¹.

Со становлением новой Российской государственности правовой институт усыновления значительно трансформируется. Законодательная эволюция института усыновления демонстрирует его изменчивость в отдельные исторические этапы развития нашего государства. Не требует доказательств, что усыновление является сложным правовым институтом, важной составляющей которого является защита прав и интересов ребенка, его надлежащее семейное воспитание.

В действующем Семейном кодексе Российской Федерации (далее - СК РФ) в качестве основополагающего принципа закреплено право ребенка жить и воспитываться в семье, об этом прямо говорится в ст. 54 СК РФ. В развитие данного положения в ст. 124 СК РФ законодатель прямо указывает на то, что приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является усыновление (удочерение), так как позволяет с наибольшей эффективностью обеспечить интересы двух сторон - ребенка, оставшегося без попечения родителей и супругов, которые в силу ряда причин не могут иметь собственных детей.

Несмотря на то, что действующий СК РФ достаточно полно регулирует вопросы усыновления, практические проблемы, возникающие при реализации процедуры усыновления в полной мере не разрешены. Это позволяет утверждать, что современное российское семейное законодательство в ряде вопросов относительно усыновления далеко от совершенства, так как в нем имеются неточности, спорные моменты, пробелы и коллизии.

¹ Нечаева А.М. Россия и ее дети (ребенок, закон, государство). – М., 1999. – С. 66.

Одной из проблем, по мнению ряда ученых, является отсутствие легального определения дефиниции «усыновление», что отрицательно сказывается на научных теоретических изысканиях относительно данного правового института. Также в СК РФ не определен перечень необходимых условий для реализации усыновления.

В силу положений ст. 124 СК РФ, под усыновлением следует понимать и как одну из форм воспитания и как приоритетную форму устройства несовершеннолетнего, оставшегося без попечения родителей. Однако изложенное положение вряд ли можно считать легальным определением дефиниции «усыновление».

Отметим, что в научной литературе существует значительное количество определений понятия усыновления. Так в научной литературе под усыновлением предлагается понимать:

– форму воспитания детей в семье усыновителя, в которой для ребёнка создаются условия жизни, не отличающиеся от условий жизни родных детей. Авторы, отстаивающие эту позицию, берут за основу конечную цель усыновления, которая заключается в обеспечении условий ребенку в чужой семье, которые отвечают бытовой, психологической, духовной близости, существующей в родной семье;

– форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей, которая является способом определения юридической судьбы ребенка, который реализуется уполномоченными органами власти и суда, который направлен на устройство ребёнка для воспитания в семью усыновителей;

– юридический факт, который устанавливается в судебном порядке и порождает комплекс возникновения правоотношений, аналогичных родительским¹;

– форма максимальной правовой ассимиляции несовершеннолетнего в чужой семье, отвечающей той бытовой, психологической, духовной близости,

¹ Пухарт А.А. Правовое регулирование в России отношений по усыновлению. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2013. – С. 13.

которая обычно устанавливается в жизни при этой форме принятия детей в семью¹.

– сложную систему правоотношений, имеющих различную правовую природу, которая проявляется в том, что усыновитель и усыновленный находятся в правоотношениях как между собой, так и с третьими лицами;

– комплексный институт законодательства, содержащий нормы различной отраслевой принадлежности, которые направлены на регулирование отношений по усыновлению².

Изложенные определения в целом значительно не отличаются по своему содержанию от определений понятия усыновления, предлагаемых другими авторами. По мнению Н.В. Летовой, единого понятия усыновления быть не может, так как отразить всю многоаспектность правовой природы этого явления невозможно³.

Не претендуя на новизну, и тем более не оспаривая имеющиеся теоретические положения, можно прийти к выводу, что под усыновлением следует понимать особый правовой институт, который выступает в качестве:

– формы защиты личных неимущественных прав и законных интересов несовершеннолетних;

– юридического правового акта, основанием возникновения которого является действие (воля усыновителя и решение суда);

– длительного постоянного правового состояния субъектов усыновления.

Л.М. Пчелинцева рассматривает усыновление в качестве юридического факта, который одновременно является и правоустанавливающим и правопрекращающим. Это опосредует то, что юридический факт усыновления относится к категории универсальных юридических фактов⁴.

¹ Арутюнова, Э.В. Понятие и правовая природа усыновления / Э.В. Арутюнова // Семейное и жилищное право. – 2015. – № 2. – С. 16.

² Паршукова К.Ю. Общая характеристика отношений, порождаемых усыновлением, и их правовая природа. // Семейное и жилищное право. – 2008. – № 2. – С. 15.

³ Летова Н.В. Усыновление в России: правовые проблемы. – М., 2006. – С. 38.

⁴ Пчелинцева Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. – М., 2014. – С. 482.

Усыновление отличается от других форм устройства детей (опека, попечительство, приемная семья и др.), оставшихся без попечения родителей:

- по основанию возникновения правоотношений;
- по характеру правоотношений;
- по содержанию прав и обязанностей субъектов.

Семейное законодательство устанавливает особый порядок судебного рассмотрения дел об усыновлении. Сама процедура детально регламентируется главой 29 ГПК РФ. Однако только решения суда об усыновлении недостаточно. Необходима государственная регистрация усыновления, которая осуществляется по правилам, установленным пятой главой Федерального закона «Об актах гражданского состояния».

Зачастую в процессе усыновления совершаются специальные действия, которые направлены на сохранение тайны усыновления. Закон не относит эти действия к обязательным. Они совершаются только по желанию усыновителя и только в тех случаях, если тайна усыновления отвечает интересам ребенка.

Вопрос о необходимости сохранения тайны усыновления среди представителей науки семейного права продолжает оставаться дискуссионным. И противники, и сторонники тайны усыновления выдвигают вполне обоснованные аргументы в защиту своей позиции. Не углубляясь в содержание дискуссии отметим, что вопрос о разглашении или сохранении тайны усыновления, на наш взгляд, является морально-этическим правом каждой отдельно взятой семьи. Однако заметим, что было бы правильнее говорить не о сохранении или разглашении тайны усыновления внутри семьи, а о недопустимости вмешательства во внутренние дела семьи извне, о сохранении семейной тайны.

Безусловно, сохранение тайны усыновления отвечает интересам как усыновителей, так и усыновленного, однако в последнее время все чаще выдвигаются предложения о необходимости отмены тайны усыновления. Считаем, что современное российское общество еще не в полной мере готово к такому шагу. Об этом свидетельствует и практика органов опеки. Зачастую женщины имитируют беременность с целью сохранения тайны усыновления,

порой даже близкие родственники не догадываются о том, что ребенок был усыновлен.

С другой стороны, усыновленные дети, став совершеннолетними, узнав о факте усыновления стремятся получить информацию о своих биологических родителях. Однако, законодатель запрещает органам опеки и попечительства, ЗАГСам, и иным лицам разглашать факт усыновления (удочерения), обязывая их сохранять служебную или профессиональную тайну. За разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя лицо, совершившее это деяние в силу ст. 155 УК РФ, подлежит уголовной ответственности. Таким образом, усыновлённый ребёнок может получить информацию о своём усыновлении законным способом только от усыновителей. Эту позицию подтвердил и Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 16 июня 2015 г. № 15-П, указав в п. 3 данного Постановления, что «В соответствии с пунктом 1 ст. 139 Семейного кодекса Российской Федерации тайна усыновления охраняется законом; судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка. Охрана законом тайны усыновления предусмотрена и пунктом 1 ст. 47 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»¹.

Однако указанным Постановлением Конституционного Суда РФ коллизия норм, в том числе конвенционных, которые закрепляют право знать своих родителей и законодательства о тайне усыновления, на наш взгляд, осталась не разрешена.

Тайна усыновления охраняется и положениями Гражданского процессуального кодекса. Это выражается в частности в том, что в силу положений ст. 273 ГПК РФ, дела об усыновлении подлежат рассмотрению в

¹ Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 16 июня 2015 г. № 15-П по делу о проверке конституционности положений статьи 139 Семейного кодекса Российской Федерации и статьи 47 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» в связи с жалобой граждан Г.Ф. Грубич и Т.Г. Гущиной // Российская газета. – 30 июня 2015. – № 6711.

закрытом судебном заседании. Лица, которые принимают участие в рассмотрении дела об усыновлении (усыновители/усыновитель), представитель органа опеки и попечительства, прокурор, ребенок, достигший возраста четырнадцати лет, родители (в необходимых случаях), другие заинтересованные лица, ребёнок в возрасте от десяти до четырнадцати лет) предупреждаются о необходимости сохранения тайны усыновления и о возможной уголовной ответственности в случае её разглашения в вопреки воле усыновителя. Запись об этом делается в протоколе судебного заседания и подтверждается подписями указанных лиц. Об этом указано в п. 5 Постановления Пленума Верховного суда от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей»¹.

Напомним, что в Российской Федерации право на имя регулируется гражданским, семейным и иным законодательством. В научной литературе существует мнение, что несовершеннолетний не может самостоятельно реализовать право на имя². Следовательно, присвоение и изменение фамилии, имени и отчества малолетнего ребенка происходит независимо от его на то желания и невозможности осознания происходящего в силу малолетнего возраста, что может противоречить положениям Конвенции о правах ребенка.

Во многих отраслях права (семейное, гражданское, трудовое, гражданско-процессуальное, право социального обеспечения, уголовное и др.) законодатель установил меры, которые направлены на обеспечение тайны усыновления. Так, например, для реализации тайны усыновления, усыновленному ребенку по просьбе усыновителя присваиваются фамилия усыновителя, указанное им имя, отчество, также возможно изменение даты рождения усыновленного ребенка (не более чем на три месяца), а также место его рождения.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.04.2006 № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2006. – № 6.

² Бессчетнова О.В. Проблема сиротства в современном российском обществе: институциональные аспекты. Автореф. дис. доктора социолог. наук. – Санкт-Петербург, 2014. – С. 13.

Возможно, что в исключительных случаях ребенку, достигшему совершеннолетия, должно быть предоставлено право получить доступ к данным об усыновлении и на получение исчерпывающей информации о присвоении и изменении фамилии, имени и отчества, но только в том случае, если это не противоречит интересам самого усыновленного. В ряде случаев такая информация может быть жизненно необходима, например, диагностика наследственных заболеваний или предотвращение брака с близким кровным родственником, о родстве с которыми усыновленный и не подозревает. Ведь бывают случаи, когда горе-родители, отказываясь не от одного ребенка, а от всех родившихся детей, перекладывая заботу о них на государство. И вполне возможна ситуация, когда молодые люди, усыновлённые разными родителями, решившие вступить в брак, могут оказаться кровными родственниками.

Еще одним проблемным правовым моментом, является вопрос, могут ли усыновленные дети, сохранившие отношения не с родителями, а другими кровными родственниками, наследовать после них? В силу положений п. 3 ст. 1147 ГК РФ если в соответствии с СК РФ, усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, то в этом случае он вправе наследовать по закону после смерти этих родственников.

Семейное законодательство устанавливает, если ребенок усыновлен одним лицом, то личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина. Также законодатель предусмотрел и ситуацию, при которой в случае смерти одного из родителей усыновленного ребенка могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя.

По вопросу о том, могут ли усыновленные дети, сохранившие отношения не с родителями, а другими кровными родственниками, наследовать после них, имеется несколько разных точек зрения. Так, А.Л. Маковский считает, что в силу того что сохранение родственных отношений усыновленного с родственниками

по происхождению из прежней семьи зависит от решения суда, наследственные отношения могут быть сохранены только с теми лицами, которые изложены в судебном решении. Имеется и иная точка зрения¹.

Так, по мнению О.Ю. Шиловост, родственные связи ребенок получает непосредственно через своего родителя, и следовательно, в силу этого ребенок приобретает связи с другими родственниками. Указанный автор отмечает, что если суд принимает решение о возможности сохранения отношений усыновленного с одним из своих родителей, то тем самым санкционируется сохранение всех родственных и семейных связей, усыновленного в качестве ребенка своего родителя². Не дает ответ на поставленный вопрос и действующее Постановление Пленума Верховного суда РФ от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей».

Исследование и анализ норм, регламентирующих усыновление, позволяет утверждать, что вопрос о возможности в случае необходимости предоставления совершеннолетнему усыновлённому информации об усыновлении требует более детальной регламентации. Также продолжает оставаться нерешённой и проблема наследственных прав усыновлённого по поводу наследования имущества его умершего родителя и его родственников. Считаем целесообразным разъяснить этот вопрос соответствующим Постановлением Пленума Верховного суда РФ.

Таким образом, в широком смысле усыновление как юридический акт - это решение суда, вынесенное по просьбе лица, желающего принять ребенка в свою семью, с соблюдением законодательно закрепленных условий и порядка вынесения такого решения. Данный юридический акт порождает определенные правовые последствия, создает юридическое состояние и направлен на регулирование отношений между усыновителем и усыновленным.

¹ Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации /под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. – М.: Юристъ, 2002. – С. 176.

² Шиловост О.Ю. Спорные вопросы правового регулирования наследования усыновленных // Журнал российского права. – 2006. – № 1. – С. 65.

В узком смысле, усыновление представляет собой особую разновидность правоотношений, имеющих в своем субъективном составе основания возникновения, прекращения и содержания правовых связей между усыновителем и усыновленным (личных и имущественных), аналогичных существующим между кровными родителями и детьми, регулируемых нормами семейного законодательства. Бесспорным остается только само утверждение, что усыновление порождает правоотношения. А вот какие именно правоотношения - родительские или подобные родительским? Четкий ответ на данный вопрос в ныне действующем семейном законодательстве России отсутствует.

1.2. Условия усыновления

Важным требованием Конвенции ООН о правах ребенка, делающим родительское согласие на усыновление юридически действительным, является получение ими «такой консультации, которая может быть необходимой» (п. «а» ст. 21)¹. Действующее семейное законодательство РФ не предусматривает такого рода консультаций. В зарубежном законодательстве, например Финляндии, предусмотрено, что «родитель несовершеннолетнего ребенка, намеревающийся отказаться от ребенка для его усыновления, и лицо, намеревающееся усыновить ребенка, могут обратиться с просьбой о проведении консультации в муниципальный орган социального обеспечения по месту своего жительства или в агентство по усыновлению, имеющее лицензию финского национального надзорного органа социального обеспечения и здравоохранения» (ст. 21).

Представляется необходимым приведение СК РФ в этой части в соответствие с Конвенцией ООН о правах ребенка (п. 1 ст. 129 СК РФ), поэтому следует согласиться с предложением Е.А. Татаринцевой о целесообразности дополнения СК РФ нормой, предусматривающей, что согласие родителей (лиц, их заменяющих) на усыновление ребенка должно быть осознанным, добровольным и

¹ Конвенция о правах ребенка. Одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г. Вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г. // СПС Консультант плюс.

дано после получения ими надлежащей консультации со стороны органа опеки и попечительства¹.

Безусловно, важным условием действительности родительского согласия на усыновление является требование о том, чтобы такое согласие не было дано за вознаграждение или компенсацию какого-либо рода (ст. 4 Гаагской конвенции 1993 г.). Российское законодательство не содержит подобного рода нормы, что не способствует защите прав ребенка, ведь родитель может попасть, например, в трудную жизненную ситуацию, не имея возможности воспитывать и содержать ребенка из-за тяжелого материального положения. Видится необходимым установление в СК РФ прямого запрета на внесение платежей не только за усыновление ребенка в целом, но и за получение согласия, связанного с его усыновлением.

Важное требование международного законодательства, предъявляемое к согласию на усыновление, состоит в том, что согласие матери на усыновление ребенка может быть дано только после его рождения (ст. 4 (с) (4) Гаагской конвенции 1993 г.). Российское законодательство также предусматривает такое положение (п. 3 ст. 129 СК РФ). Анализ зарубежного законодательства отдельных европейских государств устанавливает специальные положения для родительского согласия в отношении новорожденных детей, например, по английскому праву согласие матери является недействительным, если оно дано в отношении ребенка до истечения шестинедельного срока со дня его рождения, однако сама передача ребенка разрешается с ее неформального согласия.

Отдельные авторы предлагают ввести норму, которая устанавливала бы срок после рождения ребенка, по истечении которого мать может дать согласие на усыновление². Считаем, что такое изменение нормы целесообразно, т.к. после рождения ребенка матери необходима физическая и психологическая адаптация

¹ Татаринцева Е.А. Об условиях признания действительным согласия родителей на усыновление ребенка в Российской Федерации и европейских странах // Юридический мир. – 2014. – № 7. – С. 24.

² Ситкова О.Ю. Правовое регулирование международного усыновления: дис. ... канд. юрид. наук. – Саратов, 2003. – С. 13.

для последующего взвешенного и обдуманного принятия решения об отказе от ребенка и его усыновлении лицами, желающими принять ребенка в семью.

Данная точка зрения поддерживается и другими учеными. «В целях дополнительной защиты права новорожденного ребенка на воспитание своими родителями в СК РФ следует предусмотреть определенный срок, позволяющий матери ребенка осознать правильность принятого ею решения, до истечения которого ее согласие на усыновление не будет являться действительным»¹. В целом с такого рода предложением следует согласиться, т.к. психологическое состояние будущей матери в период беременности и после рождения ребенка требует особого подхода, поэтому матери новорожденного необходимо осознать факт материнства и принять правильное решение в отношении ее рожденного ребенка.

В Российской Федерации на протяжении десятков лет наблюдается тенденция отказа родителей от своих детей после их рождения, а также лишения и ограничения родителей в родительских правах в отношении их кровных детей, в результате чего несовершеннолетние обретают статус детей, оставшихся без родительского попечения (иными словами, «социальными сиротами» при жизни своих кровных родителей), и вынуждены жить и воспитываться в государственных интернатных учреждениях либо в семьях, т.н. замещающих родителей – усыновителей, опекунов (попечителей), приемных родителей и патронатных воспитателей.

Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть, как правило, не менее 16 лет. По причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена.

Однако у данного условия есть свои исключения: суд может вынести решение об установлении усыновления, если признает, что имеются уважительные причины для усыновления ребенка лицом, не состоящим в браке,

¹ Татаринцева Е.А. Повышение качества подготовки кандидатов в приемные родители как одно из направлений модернизации института усыновления в Российской Федерации // Юридическое образование и наука. – 2014. – № 3. – С. 35.

при наличии разницы в возрасте менее 16 лет; также наличие разницы в 16 лет не требуется судом, если усыновление устанавливается отчимом (мачехой) ребенка.

Условия усыновления, изложенные в СК РФ, являются исчерпывающими, но недостаточно полными. Возможно введение дополнений в такое условие, как согласие другого супруга на усыновление. Законодательством не установлено, в какой форме должно быть выражено данное согласие и в какой момент непосредственно его следует выражать. Можно предположить, что данное согласие будет дано в ходе судебного разбирательства, но возможен вариант, когда супруг не сможет дать его в силу объективных и с субъективных причин, например отсутствие в городе, невозможность участия в силу болезни. В таком случае, возможно дать такое согласие в ходе обращения в органы опеки и попечительства, но опять-таки непонятно, в какой форме. Можно добавить в данное условие письменное согласие супруга на усыновление другим супругом, т.к. оно позволит упростить процесс усыновления. Однако зачастую, если в браке лишь один супруг желает усыновить ребенка, скорее всего, второй супруг этого не желает. Это сказывается на дальнейшем состоянии ребенка в данной семье, т.к. на нем будут сказываться негативные последствия отказа от усыновления.

Так, А.Н. Левушкин поднимает важный вопрос о согласии родителя на усыновление ребенка, с которым нельзя не согласиться. Данная проблема заключается в том, что родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения судом решения об усыновлении. Необходимо привести конкретику в данном порядке, т.к. на практике получается, что родитель в период рассмотрения дела об усыновлении имеет реальную возможность повлиять на исход судебного процесса, и возможно, что родители могут торговать своим согласием, заниматься вымогательством по отношению к усыновителям¹.

Также возникает вопрос по такому условию, как разница в возрасте между усыновителем и усыновленным в 16 лет. Ведь необходимо учитывать

¹ Левушкин А.Н. Правовая природа и порядок оформления согласия родителей на усыновление (удочерение) // Законодательство. – 2011. – № 5. – С. 67.

экономическое положение лица, желающего усыновить ребенка, его культурное развитие, психологические и физиологические особенности. Пределы возраста усыновления ребенка следует устанавливать с целью обезопасить детей от повторного сиротства и попадания в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Поэтому возможно увеличить разницу в возрасте минимум в 18-20 лет, а пределы возраста до 55 лет.

СК РФ среди широкого перечня требований, предъявляемых к кандидатам в усыновители, не содержит условий о продолжительности брака усыновителей – семейной пары. По мнению отдельных авторов, такие «требования являются определенным гарантом стабильности отношений между супругами и серьезности намерений взять в свою семью ребенка и заслуживают внимания российского законодателя»¹. Поэтому «предлагается дополнить СК РФ ст. 127.1 следующего содержания: «Статья 127.1. Усыновление ребенка супружеской парой.

1. При усыновлении ребенка, находящегося без попечения родителей, совместно лицами, состоящими в зарегистрированном браке, требуется наличие продолжительности брака в течение трех лет на момент подачи заявления в орган опеки и попечительства с просьбой дать заключение о возможности быть усыновителями.

2. Судами в интересах детей может учитываться непрерывное совместное проживание лиц до заключения брака, но не менее чем в течение трех лет».

Полагаем, что такого рода дополнение не отвечает интересам ребенка. Более того, установление обязательного требования в отношении необходимости пребывания в браке усыновителям, по нашему мнению, ограничивает права потенциальных усыновителей. Такого рода предложение не способствует и реализации права потенциально усыновляемого ребенка, т.к. сдерживает его устройство в семью и препятствует реализации права на семейное воспитание.

Правоприменительная практика по делам об усыновлении свидетельствует о том, что суды в исключительных случаях взвешенно применяют норму о

¹ Смолина Л.А., Задесенская Я.В. Усыновление (удочерение) в Италии и Франции: возможность использования зарубежного опыта отечественным законодателем // Семейное и жилищное право. – 2014. – № 3. – С. 32.

запрете усыновления братьев и сестер разными лицами, кроме как в случаях соблюдения интересов ребенка (п. 3 ст. 124 СК РФ). К таким случаям следует отнести неосведомленность детей о своем родстве, нахождение в разных детских учреждениях и др.¹ Судом были рассмотрены два дела по заявлениям двух супружеских пар из Италии, которые ставили вопрос об усыновлении каждой парой двоих детей. Дети же между собой являлись братьями и сестрами². Одна пара детей воспитывалась в одном детском доме, вторая - в другом. Усыновление было заявлено в отношении пар детей в таком же порядке, как они воспитывались в детских домах. Заявители были знакомы между собой и в будущем собирались поддерживать родственные связи между детьми. На основании того, что несовершеннолетние долгое время не могли быть переданы на усыновление по причине состояния здоровья, суд пришел к выводу, что усыновление в предложенном случае соответствует интересам детей и позволяет поддерживать родственную связь между ними.

По мнению Л.А. Смолиной и Я.В. Задесенской, «представляется возможным распространить подобную практику и на национальное российское усыновление, предусмотрев возможность усыновления братьев (сестер) разными гражданами, даже если дети осведомлены о своем родстве и воспитывались вместе»³. Действительно, считаем объективным установление усыновления братьев и сестер разными лицами, возможно даже в разных государствах. Данная норма в определенной степени морально устарела. Современные системы связи позволяют контактировать и общаться людям, находящимся в разных частях света. Такого рода изменение закона нашло поддержку среди ученых. Так, высказано справедливое суждение, что

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2006. – № 6.

² Обзор практики рассмотрения в 2012 г. областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2013. – № 8.

³ Смолина Л.А., Задесенская Я.В. Усыновление (удочерение) в Италии и Франции: возможность использования зарубежного опыта отечественным законодателем // Семейное и жилищное право. – 2014. – № 3. – С. 34.

«разобщение детей... может допускаться только в их интересах и в ситуациях, когда усыновители не настаивают на сохранении тайны усыновления и обязуются не препятствовать общению усыновленных детей с братьями и сестрами»¹.

Необходимо усовершенствовать сам институт усыновления и придать ему вид основного способа определения судьбы ребенка, но делать это следует как на федеральном, так и на региональном уровне. Новые родители зачастую остаются один на один с проблемами, возникающими с усыновлением ребенка, а именно его адаптацией в их семье. Дискомфорт ребенка в семье может приводить к такому явлению, как вторичное сиротство². Органы опеки и попечительства должны защищать интересы детей, огораживать несостоявшихся родителей от повторного усыновления и предотвращать попадание несовершеннолетних к таким усыновителям. Поэтому на законодательном уровне необходимо закрепить контрольное обследование состояния семьи, которое будет включать не только социальную обстановку в предполагаемой семье, но и ее материальное состояние. В связи с этим следует расширить круг материальных выплат и льгот, усыновителей за счет средств регионального бюджета.

1.3 Порядок усыновления

Усыновление, как форма принятие в семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, возникло в России достаточно давно. На Руси эта явление носило название «искусственное сыновство». Единого порядка усыновления не было, поэтому часто для передачи ребенка в приемную семью не требовалось никаких актов и обрядов³. Исходя из этого, можно сделать вывод, что моментом усыновления являлся момент простой передачи ребенка в семью.

¹ Козлов С.С., Митчина Л.А. Формы и методы устройства детей, оставшихся без попечения родителей // Семейное и жилищное право. – 2011. – № 3. – С. 15.

² Левушкин А.Н. Защита прав детей при усыновлении (удочерении) в Российской Федерации: проблемы теории и практики // Современное право. – 2011. – № 6. – С. 103.

³ Зайкова О.Н. Усыновление в России: история и современность // Вестник Южно-Уральского государственного университета. – 2006. – № 17. – С. 38.

В настоящее время процедура усыновления законодательно урегулирована. Ее порядок установлен в статье 125 СК РФ, согласно которой усыновление производится только на основании заявления, которое подается лицами, желающими усыновить ребенка, в суд по месту жительства ребенка. Рассмотрение такого заявления осуществляется в порядке особо производства, что так же установлено главой 29 Гражданско-процессуального кодекса РФ. Кроме того, в Постановлении Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации» (далее - Правила передачи детей на усыновление)¹ установлен порядок передачи детей на усыновление, а также осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории Российской Федерации.

Сторонами в отношениях по усыновлению ребенка выступают усыновители, которыми могут быть как граждане РФ, так и иностранные граждане и лица без гражданства, с одной стороны и усыновляемый и его родственники с другой стороны. Усыновление может быть осуществлено только в отношении несовершеннолетнего ребенка и только в его интересах. Усыновители вправе получить всю необходимую информацию о ребенке, в том числе о его здоровье.

Рассмотрение и разрешение судом дел об усыновлении производится в порядке особого производства, т.е. по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главами 27 и 29 ГПК РФ.

Кандидаты - граждане РФ подают заявление об установлении усыновления в районный суд по месту жительства (нахождения) ребенка. В отношении граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за пределами

¹ Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 № 275 «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 15. – Ст. 1590.

территории Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства, желающих усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, действуют правила об иной подсудности: такие лица подают заявление соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка (ст. 269 ГПК РФ).

К заявлению кандидата в усыновители прилагаются документы, указанные в ст. 271 ГПК РФ, в двух экземплярах. Российские граждане, желающие усыновить ребенка, являющегося иностранным гражданином, помимо основных документов прилагают также согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является, и, если это требуется в соответствии с нормами права такого государства и (или) международным договором Российской Федерации, согласие самого ребенка на усыновление (п. 3 ст. 271 ГПК РФ).

При подготовке дела к судебному разбирательству судья обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком (п. 2 ст. 125 СК РФ, п. 1 ст. 272 ГПК РФ).

При этом суд не связан перечнем установленных законом документов, поэтому при необходимости может затребовать и иные документы (п. 3 ст. 272 ГПК РФ).

В силу ст. 273 ГПК РФ устанавливает требование о проведении закрытого судебного заседания по делам об усыновлении с обязательным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, а в необходимых случаях родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет. Закрытость заседания, в т.ч. объявление решения, по

таким категориям дел predeterminedena правилом о соблюдении тайны усыновления.

Рассматривая дело об усыновлении, судьей должны быть установлены все обстоятельства, имеющие отношение к делу, в том числе создающие невозможность усыновления, проверены все представленные лицами, участвующими в деле, доказательства. В частности, при рассмотрении дел об усыновлении «иностранными усыновителями» суд должен удостовериться также в факте невозможности передать ребенка на воспитание в семьи российских граждан или на усыновление родственникам детей независимо от места жительства и гражданства этих родственников (п. 1 ст. 123, п. 4 ст. 124 СК РФ).

В предмет доказывания по делам об усыновлении ребенка, согласие на усыновление которого не дает биологический родитель, который более шести месяцев не проживает совместно с ребенком и уклоняется от его воспитания и содержания по неуважительным причинам (абз. 5 ст. 130 СК РФ), должны быть включены следующие факты: а) группа фактов, характеризующих соответствие лица требованиям, предъявляемым к усыновителю (необходимые и факультативные, а также ситуационные); б) из группы фактов, характеризующих соответствие ребенка требованиям, предъявляемым к усыновляемому, будут включаться только два факта: несовершеннолетие и утрата родительского попечения со стороны одного из биологических родителей (отца или матери); в) факты основания иска: биологический родитель, оспаривающий усыновление его ребенка другим лицом, более шести месяцев не проживает совместно с ребенком, уклоняется от его воспитания и содержания по неуважительным причинам; г) факты основания возражений биологического родителя (отца или матери) против иска: уважительность причин совместного непроживания с ребенком более шести месяцев и уклонения от его воспитания и содержания¹.

В предмет доказывания по делам об усыновлении ребенка одними лицами (родственниками ребенка, посторонними российскими гражданами,

¹ Кустова В.В. Актуальные проблемы установления усыновления в российском праве // Журнал российского права. – 2012. – № 7. – С. 81.

иностранными гражданами), на усыновление которого претендуют или которое оспаривают другие лица (другие родственники ребенка, посторонние российские граждане, иностранные граждане), входят следующие факты: а) факты соответствия лица требованиям, предъявляемым к усыновителю; б) факты соответствия ребенка требованиям, предъявляемым к усыновляемому.

Постановление Пленума Верховного суда РФ от 20.04.2006 г. №8 содержит в себе положения, которыми должен руководствоваться суд при рассмотрении дела об усыновлении. Согласно пункту 2 этого Постановления, при принятии заявления от лиц, желающих усыновить ребенка, суд обязан проверить соответствуют ли форма и содержание заявления общим требованиям, а так же наличие в заявлении сведений об усыновителях, о детях, которых они желают усыновить, о наличии у них братьев и сестер, информацию об их родителях, просьбу о возможных изменениях в актах записи о рождении усыновленного ребенка, а так же обстоятельства, которые обосновывают просьбу усыновителей и подтверждающие их документы¹.

При рассмотрении дел об усыновлении обязательно должны присутствовать усыновители, представители органа опеки и попечительства и прокурор, а также ребенок, достигший 14-летнего возраста. Это связано с особенностью данной категории дел, состоящей в том, что затрагиваются права и законные интересы несовершеннолетних детей, разрешается судьба ребенка, оставшегося без попечения.

Усыновление производится на основе акта органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и его соответствии интересам усыновляемого ребенка. Указанный акт выдается органом опеки и попечительства по месту жительства лиц, желающих усыновить ребенка, на основании их заявления. Основой содержания акта выступают сведения, содержащиеся в предоставленных с заявлением документах (справка с места работы, краткая биография, медицинское заключение, копия свидетельства о браке и т. д.). Так же

¹ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 20.04.2006г. №8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» // Российская газета. – 2006. – № 2.

производится обследование условий жизни лиц, изъявивших желание усыновить ребенка.

Усыновление ребенка, достигшего возраста 10 лет, производится только при его согласии. Исключением из общего правила является случай, когда ребенок уже достаточно длительное время проживал в семье усыновителей и считал их своими родителями. Такое правило действует лишь в исключительных случаях.

Помимо согласия ребенка суд должен установить наличие согласия супруга, в случае если лицо, подающее заявление об усыновлении находится в браке. Такое согласие должно быть выражено в письменной форме.

В процессе рассмотрения заявления об усыновлении суд должен установить следующее: нет ли оснований, исключающих права лиц, подавших заявление, быть усыновителями. Эти основания содержатся в статье 127 и 128 СК РФ, согласно которым усыновителями не могут быть лица:

- признанные судом недееспособными или ограниченными в дееспособности;
- лишенные на основании решения суда родительских прав или ограниченные в родительских правах;
- отстранённые от ранее лежавшей обязанности опекуна (попечителя) за их ненадлежащее выполнение;
- не имеющие права быть усыновителями по состоянию здоровья;
- не имеющие дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточного минимума;
- другие основания.

Как отмечает Пленум Верховного суда РФ, в соответствии с Конвенцией о правах ребенка, ребенок, имеющий гражданство РФ, может быть усыновлен гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства, только в случае, если не удалось передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, проживающих на территории РФ.

По результатам рассмотрения дела суд выносит решение об удовлетворении или отказе в удовлетворении заявления. Только после вступления в решения суда в законную силу усыновители имеют право забрать ребенка в свою семью. Передача ребенка происходит лично усыновителям по месту жительства (нахождения) ребенка при предъявлении документа, удостоверяющего личность и вступившего в законную силу решения суда¹.

Права и обязанности усыновителей и усыновленного ребенка возникают не со дня вынесения решения, которым удовлетворено требование об усыновлении, а со дня вступления в законную силу такого судебного решения.

В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении суд обязан направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения (абз. 2 п. 3 ст. 125 Семейного кодекса РФ), который, в свою очередь, обязан произвести государственную регистрацию усыновления, если усыновитель или уполномоченное им лицо в течение месяца со дня усыновления не обратится с заявлением о такой регистрации.

Необходимо отметить, что лица, участвующие в рассмотрении дела, предупреждаются о тайне усыновления. Условия, обеспечивающие тайну усыновления, отражены в нормах материального и процессуального характера. П. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. содержит следующие разъяснения: «В целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления (ст. 139 СК РФ) суд в соответствии со ст. 273 ГПК РФ рассматривает все дела данной категории в закрытом судебном заседании, включая объявление решения. В этих же целях участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя».

¹ Летова Н.В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. – М.: Волтерс Клувер, 2016. – С. 65.

Таким образом, у приемных родителей возникают законные права и обязанности в отношении усыновлённого ребенка только после вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка.

Глава 2. ОТДЕЛЬНЫЕ ФОРМЫ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) ДЕТЕЙ

2.1. Усыновление российских детей иностранными гражданами

Актуальность темы в настоящее время обусловлена тем, что практика по усыновлению иностранными гражданами российских детей расширила свои границы. Многих российских детей усыновляют граждане США, Италии, Испании, Германии и других стран. В ряде случаев усыновляются тяжелобольные дети, дети с ограниченными возможностями, и для них создаются в новых семьях, в частности в США, соответствующие условия. Существует достаточно обширное законодательство, регулирующее данную сферу, но не все аспекты затрагивает российское законодательство. Этот вопрос можно считать дискуссионным. Поскольку с одной стороны такой массив нормативных актов рассматривает и решает огромное количество вопросов, а с другой стороны невозможно продумать все до мелочей.

В России прослеживается тенденция увеличения случаев, когда иностранные граждане усыновляют российских детей. Ни для кого не является новым тот факт, что это связано с социально-экономическими причинами условий жизни российских граждан.

Усыновление (удочерение), осложненное наличием иностранного элемента, регулируется нормами международного частного права, которое устанавливает юридические связи данного отношения с правовыми порядками нескольких государств. Если усыновитель и усыновляемые являются гражданами разных государств или если факт усыновления должен иметь место за границей и осуществляться в соответствии с законодательством иностранного государства, то применяется понятие «международного», или «иностранного», усыновления.

Усыновление представляет собой сложную правовую проблему, поскольку должна быть уверенность в соблюдении интересов ребенка. Ошибки при усыновлении могут нарушить не только права и интересы самого ребенка, родителей ребенка, но и желающих его усыновить. На международном уровне

основные вопросы усыновления разрешаются в Европейской конвенции об усыновлении детей (1967)¹.

В 1989 г. вступила в силу Конвенция ООН по правам ребенка, благодаря которой соблюдение интересов ребенка и обеспечение его благополучия стало краеугольным принципом при решении всех вопросов, связанных с усыновлением. Конвенция устанавливает гарантии интересов ребёнка и его прав, систему взаимодействия между государствами для предотвращения похищения, продажи или торговли детьми, а также обеспечивает в подписавших государствах признание усыновлений, проведённых в соответствии с Конвенцией². Во многих странах были внесены изменения в действующее законодательство, учитывая возникшие новые формы усыновления, куда входят как само усыновление/удочерение, патронатная семья, так и возмездная и безвозмездная опека/попечительство наряду с необходимостью расширения круга лиц, которые могут стать усыновителями.

Одной из последних тенденций являются всё более острые споры о возможности усыновления детей однополыми союзами. Усыновление и воспитание детей в однополых парах регламентируется законами некоторых стран. Социологические исследования показывают, что такие пары намного чаще разнополых пар выражают желание усыновлять и воспитывать детей-инвалидов, инфицированных ВИЧ или «трудных» (неблагополучных) детей старшего возраста. В результате многолетних научных изысканий также выявлено, что дети в таких семьях не становятся гомосексуально ориентированными чаще, чем в разнополых, а также, что они демонстрируют не менее высокие показатели социальной адаптации, успеваемости и общего развития, чем их сверстники от разнополых браков³.

¹ Европейская конвенция об усыновлении детей (ETS № 58) (Страсбург, 24 апреля 1967 года). - URL:<http://old.lawru.info/basell/part7/dl1m7245.htm>

² Конвенция ООН о правах ребенка 1989 год. [Электронный ресурс] - URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml

³ Michael J. Rosenfeld. Non-traditional Families and Childhood Progress Through School. Demography, 2010 August [Электронный ресурс] - URL: <http://www.ncbi.nlm.nih.gov/pmc/articles/PMC3000058/>

В то же время демографический контекст, определяющий тенденции усыновления, да и сами эти тенденции до сих пор остаются мало исследованными. Не вполне ясно, как влияют тенденции рождаемости и брачности на процесс усыновления, и какую роль могли бы сыграть усыновления в процессе социализации миллионов детей, теряющих родителей в результате их болезней или вооруженных конфликтов. Однако следует отметить общую тенденцию, касающуюся трансформации форм семейной организации, распространения сожителств, смены семейных ценностных установок. К ним в последние десятилетия добавились снижение возраста начала сексуальной жизни, растущий разрыв между сексуальной и социальной зрелостью (включая готовность к выполнению родительских ролей), плюрализация допустимых форм брака и сексуального партнерства (сегодня в более чем двадцати странах мира признаются однополые союзы), гиперэмансипация женщин и феминизация мужчин, движение «childfree» (свободные от детей). В результате этих процессов ранее медленно протекавшие изменения сейчас достигли опасного состояния, угрожающего устойчивости института семьи и ведущего к размыванию этого понятия, к утере его социального смысла. Неизбежным следствием этого процесса является рост числа социальных сирот.

Одним из первых масштабных исследований в области международного усыновления стал доклад «Усыновления: тенденции и политика», опубликованный на сайте ООН в 2010 г.¹. Сфокусированный на политике в области усыновления и тенденциях усыновлений в 195 странах, он позволяет оценить масштабы и особенности этого явления.

Одной из гипотез, объясняющих падение числа усыновлений внутри развитых стран, служит широкое распространение эффективных, безопасных и дешевых средств контрацепции, а также возможность медицинского аборта, позволяющих избежать рождения нежеланного ребенка, что снижает численность детей, которых можно усыновить. В этом же направлении действует тенденция

¹ Child adoption: trends and policies. [Электронный ресурс] - URL: http://www.crin.org/docs/child_adoption.pdf

все большего признания в качестве нормы рождения вне зарегистрированного брака и государственной поддержки одиноких родителей. Стремление усыновить здорового ребенка возможно более раннего возраста побуждает потенциальных усыновителей более развитых стран искать детей для усыновления в менее развитых странах.

Однако в большинстве стран, отдающих детей на усыновление иностранцам, международные усыновления составляют относительно небольшую часть от общего числа усыновлений. Только в 18 из 70 стран, по которым имеется соответствующая информация, международные усыновления преобладают. В 4 из них - в Эфиопии, Гватемале, Мали и Таиланде международные усыновления составляют более 90% от общего числа усыновлений, в Грузии и Гаити - более 75%.

Тем не менее, мировая статистика в области международного усыновления неуклонно свидетельствует о стабильном падении количества усыновленных за рубеж детей. Одна из причин этого феномена заключается в том, что международное усыновление стало более регулируемым. Оказалось, что многие страны и организации попросту не соответствуют стандартам Гаагской конвенции. Тем не менее, из-за ужесточения международных правил количество фирм по усыновлению сокращается, большие агентства проглатывают маленькие, бизнес консолидируется и в скором времени может стать уделом нескольких громадных корпораций. Наблюдается также вхождение в бизнес по усыновлению венчурного капитала, что тоже не обещает, что интересы ребёнка останутся приоритетными. Многие специалисты уверены, что в интересах детей, в первую очередь, попытаться найти возможность усыновления и воспитания в стране рождения и в своей культуре, несмотря на то, что иностранные усыновители порой располагают куда большими средствами, чем местные¹.

Самой острой проблемой, связанной с международным усыновлением, является отсутствие единого органа по контролю за судьбами усыновленных за

¹ Михаэль Дорфман. Не только Путин отказывает американцам в усыновлении. Что хорошо и что плохо с международным усыновлением в США? [Электронный ресурс] - URL: <http://maxpark.com/community/politic/content/1771680>

рубеж детей и международного законодательства в этой сфере. Именно по этой причине отмечается большое количество случаев насилия над детьми в семьях усыновителей, где лидирующее место принадлежит США. Проблемы, с которыми сталкиваются усыновленные в США дети, носят системный характер и затрагивают не только детей из России. Россия - не единственная страна в мире, которая пошла на подобные меры. Казахстан, например, приостановил вступление в силу соглашения об усыновлении с США, то же самое сделали Вьетнам и Гватемала. Это системная проблема внутри США, и привлечение внимания общественности к этой ситуации поможет американским властям в корне изменить ситуацию. Таким образом, для уменьшения количества отказов от детей усыновителями и для пресечения недопустимых насильственных действий по отношению к приемным детям необходимо разработать действенный механизм контроля над судьбой усыновленных детей на территории иностранного государства, что требует проведения конкретных мероприятий на международном уровне. В частности, государствам предлагается заключать двусторонние договоры между собой либо ратифицировать Гаагскую конвенцию от 29 мая 1993 г. «О защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления». Даже если будут созданы условия для принятия решения о ратификации данной Конвенции, усыновление должно осуществляться с учетом основополагающего принципа, закрепленного в этом документе, а именно: «Иностранное усыновление может предоставить ребенку преимущества, связанные с наличием постоянной семьи, если подходящая семья не может быть найдена для него в стране происхождения»¹. Таким образом, усыновление иностранцами должно рассматриваться только в качестве альтернативного способа устройства ребенка.

Законодательство России содержит ряд мер, способствующих поддержке многодетных семей, но порой этого просто недостаточно. Люди отказываются

¹ Гаагская конвенция о сотрудничестве в области международного усыновления [Электронный ресурс] - URL: <http://base.consultant.ru/>

воспитывать ребенка не потому, что не хотят, а потому что считают, что ничего не смогут ему дать¹.

Рассмотрим проблему международного усыновления с моральной точки зрения. Каждый человек, тем более, если это ребенок заслуживает быть счастливым. Порой не всегда родные родители могут дать столько любви и заботы, сколько дают приемные. Дети, живущие в детских домах, очень быстро привязываются к новым людям, потенциально видя в них будущих родителей. Почти всегда семья принимает ребенка, но бывают ситуации, когда ребенка возвращают обратно, при этом и обращаются с ним плохо.

Судебная практика отражает дела, в которых иностранные приемные родители подвергались уголовному наказанию за жесткое обращение с детьми. Это лишний раз доказывает тот факт, что права и интересы ребенка неоднократно нарушаются.

В ряде случаев при усыновлении иностранными гражданами российских детей нарушались права ребенка, а также его родственников в России, осуществлялась преступная «торговля детьми», другие злоупотребления. К сожалению, имели место и случаи, когда иностранные граждане, усыновив ребенка, увозили его за границу, а затем отказывались от него и бросали.

Согласно ч. 2 ст. 61 Конституции РФ гарантируются покровительство и защита Российской Федерации несовершеннолетним усыновленным и находящимся за границей, порядок предоставления данных гарантий регламентирован соответствующим федеральным законом.

С правовой точки зрения усыновление как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является важным механизмом государственной защиты детства. Указанный институт призван обеспечивать интересы детей, не выступая средством дипломатического давления. Практика иностранного усыновления неумолимо демонстрирует все новые факты нарушения прав несовершеннолетних в иностранных государствах.

¹ Дюжева О.А. Проблемы законодательства о международном усыновлении. – М.: Юрист, 2014. – С. 62.

Семья для ребенка является привычной средой обитания. Право жить и воспитываться в семье является одним из основополагающих прав ребенка. Современность показывает, что российская семья охвачена кризисом, который не мог не сказаться на конкретных ее институтах, в частности это касается института усыновления.

В настоящее время, ввиду отсутствия универсального унифицирующего международного договора в сфере регулирования трансграничного усыновления с участием Российской Федерации, предпринимаются попытки сформировать на двустороннем уровне правовые основы в соответствующей области.

При передаче ребенка в приемную семью стоило бы предъявлять более строгие требования при отборе граждан для того чтобы избежать случаев жестокого обращения с детьми.

Зачастую, когда ребенок попадает в иностранную приемную семью перед ним появляется длительный и сложный процесс адаптации в другом государстве это связано с незнанием культуры, языка, правил поведения и все это может послужить преградой для нормального развития ребенка.

На повышение защищенности интересов детей направлен ряд изменений законодательных норм в части требований к потенциальным усыновителям¹. Перечень лиц, которые не могут быть усыновителями, дополнен за счет лиц, не прошедших специальной психолого-педагогической и правовой подготовки (кроме близких родственников ребенка, а также лиц, которые являются усыновителями (опекунами, попечителями) или являлись (если усыновление не отменялось в отношении них либо они не устранились от исполнения обязанностей)). Очевидно, что законодатель исходил из того, что близкородственные связи компенсируют отсутствие у усыновителей-родственников знаний в области педагогики, психологии, права. Однако это не во всех случаях так. Например, усыновляемый ребенок и потенциальный усыновитель-родственник не проживали вместе и близкие отношения не

¹ Петюкова О. Н. Новеллы российского законодательства об усыновлении (удочерении) детей // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5. Юриспруденция. – 2014. – № 3 (24). – С. 35.

сложились; у родственника нет своих биологических детей и, соответственно, навыков «обращения» с ними. Поэтому отсутствие законодательно закрепленной обязанности прохождения потенциальными усыновителями-родственниками специальной подготовки не всегда оправданно.

Законодатель закрепил запрет на усыновление и для лиц, состоящих в союзе, заключенном между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированном в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лиц, являющихся гражданами указанного государства и не состоящих в браке (ст. 127 СК РФ). Такая мера обусловлена традиционным для российского семейного законодательства подходом к пониманию семьи и брака, которые не включают в себя ни однополые союзы, ни гражданское сожитительство. Следует отметить, что и российское общество пока не готово признавать в качестве семьи однополые союзы.

Подготовка потенциальных усыновителей из числа иностранных граждан, апатридов или граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории России, желающих усыновить российского ребенка, может осуществляться на территории государства, в котором они постоянно проживают, по программе, аналогичной российской. Таким образом, соблюдается единый недискриминационный подход к уровню подготовленности потенциальных усыновителей, а следовательно, к равной защите интересов каждого ребенка независимо от того, остается ребенок в России или выезжает за рубеж.

Сохранено правило, согласно которому российские дети могут быть усыновлены «за рубежом» только в том случае, если не могут быть усыновлены россиянами и оставлены в стране (ст. 124 СК РФ), однако в настоящее время это может произойти только по истечении определенного срока со дня поступления сведений о таких детях в федеральный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей; до 11 января 2005 г. этот срок составлял три месяца, был увеличен до шести месяцев, а со 2 июля 2013 г. составляет 12 месяцев. Полагаем, что такое увеличение срока вряд ли отвечает интересам ребенка, поскольку его длительное пребывание в интернате учреждении, а не в семье (пусть не кровной,

а замещающей) должно являться крайней мерой. Вряд ли оправдан с этой точки зрения и довод о том, что увеличение срока расширяет возможности органов опеки и попечительства более тщательно обследовать условия жизни заявителя, самому потенциальному усыновителю - собрать требуемые документы, что может быть сопряжено с отдаленным расположением по отношению к месту жительства граждан и транспортной доступностью учреждений и организаций, куда необходимо обращаться с заявлениями; с прямыми издержками (временными и финансовыми затратами, связанными со сбором документов). Считаем, что шестимесячного срока здесь было бы вполне достаточно, и вместо того, чтобы этот срок увеличивать, следовало бы продумать, чтобы в процедуре усыновления не было заключено излишних, неоправданных интересами ребенка бюрократических проволочек.

С 1 января 2013 г. запрещена передача детей-граждан РФ на усыновление гражданам США¹. Установление данного запрета, по мнению одних авторов, следует признать эффективным с точки зрения обеспечения прав и интересов детей², с точки зрения других, «несмотря на имеющий место эмоциональный и политический аспект, является хотя и вынужденной, но с правовой точки зрения своевременной мерой, призванной защищать национальные интересы РФ»³. Полагаем, что определяющим здесь должен быть интерес ребенка, приоритетный над государственным интересом.

Уполномоченные органы страны, которые занимаются вопросами усыновления, вынося соответствующее решение, используют действующие законы страны, которые могут отличаться от законов других государств. В случае усыновления ребенка гражданином другого государства предписывается

¹ Федеральный закон от 28.12.2012 № 272-ФЗ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7597.

² Ильина О. Ю. Социальные, политические и правовые предпосылки совершенствования семейного законодательства в сфере усыновления (удочерения) детей // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. – 2013. – № 35. – С. 37.

³ Миронов М. А., Червинская А. В. Нормативно-правовые аспекты усыновления детей граждан Российской Федерации иностранными гражданами и изменения их гражданства // Семейное и жилищное право. – 2013. – № 6. – С. 6.

учитывать законодательство страны усыновителя, усыновленного, а кроме того, необходимо учесть законы страны, в которой будет производиться усыновление, если усыновление происходит в третьем государстве, то есть государстве, которое не является страной гражданства ни одного из участников данного процесса.

Именно из-за этого усыновитель обязан быть существенно старше усыновляемого. По общему правилу в России усыновителю должно быть не менее 18 лет (ст. 127 СК РФ), а разница в возрасте – не менее 16 лет (ст. 128 СК РФ), во Франции усыновителю – не менее 28 лет (ст. 343 ГК Франции), разница в возрасте – не менее 15 лет (ст. 344 ГК Франции), в Италии усыновителю – не менее 35 лет, разница в возрасте – не менее 18 лет (ст. 291 ГК Италии), в Великобритании возрастной ценз для усыновителя – 25 лет, в Швейцарии, Франции, Австрии – 40 лет, а в Испании такой возраст вообще 45 лет. При этом, например, согласно российскому законодательству по причинам, которые могут быть признаны судом уважительными, возрастная разница может сокращаться, а при усыновлении мачехой или отчимом возрастная разница не учитывается (ст. 128 СК РФ).

2.3 Усыновление иностранцами детей в других государствах

Законодательство отдельных стран содержит разные правила в возможности усыновления при наличии разных гражданств усыновителя и ребенка. К примеру, Гражданский кодекс Франции (ст. 345) разрешает усыновлять гражданам своей страны иностранцев и наоборот. В некоторых же государствах усыновление иностранцами разрешено только в случае невозможности усыновления сироты внутри страны, к примеру в Российской Федерации, Китае, Индии и др.

Законодательство Российской Федерации при усыновлении ребенка – гражданина РФ иностранцами на территории России, отсылая их к законодательству усыновителя, постановляет в ст. 165 СК РФ соблюдение требований законодательства РФ, включая согласие усыновляемого на усыновление и согласие заинтересованных лиц (ст. 129-130 СК РФ). Однако при усыновлении ребенка – гражданина РФ на территории другой страны соблюдение данных условий необязательно. Так, исходя из п. 4 ст. 165 СК РФ данное

усыновление может быть признано в РФ, если оно производилось компетентными органами другой страны при соблюдении ее законов и при условии, если было получено предварительное разрешение от компетентного органа исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого усыновляемый или его родители (один из них) проживали до выезда за пределы Российской Федерации.

Вызывает интерес форма устройства ребенка в исламском мире, именуемая кафала. Данная форма устройства ребенка закреплена в Конвенции о правах ребенка 1989 г. и обозначает передачу ребенка на воспитание по исламскому праву. Эта форма устройства ребенка признается также Конвенцией о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей 1996 г.^{8 9} и Гаагской конвенцией о сотрудничестве в области усыновления (удочерения) детей 1993 г.

Специально назначенный гражданин (кафил) помогает родителям (или одному из родителей) ребенка, в первую очередь выделяя денежные средства на содержание ребенка. Кроме регулярных финансовых пособий, проект предполагает также неденежные формы поддержки, а также оказание при необходимости различных видов услуг¹.

Данная форма устройства детей признается в странах западного мира, вместе с тем возникают проблемы с правовыми последствиями данной формы устройства ребенка. Яркой иллюстрацией возникающих трудностей является дело «Харудж против Франции» (applicatio № no. 43631/09, 4 октября 2012 г.). Гражданка Франции, проживающая в Алжире, в соответствии с религиозными обычаями этой страны взяла под опеку, а именно кафалу, ребенка, родители которого были неизвестны. По истечении трех лет гражданка Франции вернулась на родину, где обратилась в суд с просьбой вынесения решения об усыновлении ребенка, однако ее решение было отклонено ввиду того, что государство происхождения ребенка не приемлет такую форму устройства детей. ЕСПЧ

¹ Тринченко К.О. Трансграничное усыновление: проблемы признания // Актуальные проблемы российского права. – 2016. – № 1 (62). – С. 213.

посчитал действия суда во Франции правомерными, поскольку во французском праве данная форма устройства ребенка является законной наравне с иными. Вместе с тем кафала не создает «потомственных обязательств» (filial bonds), не обеспечивает право наследования, право получить гражданство опекуна, и в случае смерти опекуна до достижения ребенком совершеннолетия по закону происхождения он возвращается в страну происхождения. Вместе с тем в соответствии с французским законодательством усыновление ребенка, подпадающего под юрисдикцию мусульманского права, допустимо, если он был рожден и постоянно проживает во Франции. Более того, ребенок, подпадающий под юрисдикцию исламского права, не может претендовать на получение французского гражданства до истечения 5 лет постоянного проживания во Франции, находясь при этом под опекой гражданина Франции.

ЕСПЧ в вынесенном решении не усмотрел нарушения ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. (далее – Конвенция 1950 г.) ввиду того, что как таковая семейная связь гражданки Харудж и ребенка признавалась государственными органами Франции. Однако ее форма имплементировалась исходя из норм международного частного права, а именно в соответствии с законом государства происхождения ребенка. Решающим фактором послужило признание данной формы ухода за ребенком международными договорами. В соответствии с гражданским законодательством гражданка Харудж имеет возможность включить любое лицо в свое завещание. А также по истечении 5 лет постоянного пребывания на территории Франции подать от имени ребенка заявление на получение французского гражданства. Суд посчитал, что данная норма не нарушает прав заявительницы, а, наоборот, способствует поддержанию культурного плюрализма и устанавливает справедливое равновесие между публичным интересом и нуждами заявительницы.

Возникают проблемы с признанием усыновления, которое было произведено за границей. Интересным для рассмотрения является дело гражданина П. и вынесенное определение Судебной коллегии по гражданским

делам Верховного Суда РФ от 5 апреля 2005 г. № 83-Г05-3¹. Решением суда г. Темпио Паузания Итальянской Республики от 23 февраля 2004 г. признан факт усыновления П. (1960 года рождения) со стороны Э. (1941 года рождения). Решение суда вступило в законную силу 27 марта 2004 г. и исполнено в Италии. П. обратился в Брянский областной суд с ходатайством о признании и исполнении на территории Российской Федерации указанного решения суда, однако ему было отказано. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ при вынесении определения руководствовалась следующими основаниями.

В силу ч. 1 ст. 409 ГПК РФ решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации. Российская Федерация (как правопреемник СССР) и Итальянская Республика являются участниками Конвенции между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам от 25 января 1979 г., вступившей в силу 8 августа 1986 г. (далее – Конвенция 1986 г.). В соответствии со ст. 20 Конвенции 1986 г. решения о признании выносятся судами договаривающейся стороны, на территории которой судебное решение должно быть признано. Вместе с тем ст. 414 ГПК РФ допускает отказ в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению, при наличии оснований, перечисленных в пп. 1-5 ч. 1 ст. 412 Кодекса. В частности, п. 3 ч. 1 ст. 412 ГПК РФ предусматривает такое основание к отказу в признании решения иностранного суда, как исключительная подсудность дела суду Российской Федерации.

Статья 403 ГПК РФ определяет категории дел, относящиеся к исключительной подсудности судов в Российской Федерации. Согласно п. 2 ч. 2 названной статьи суды в Российской Федерации рассматривают дела особого производства в случае, если гражданин, в отношении которого подается заявление об усыновлении (удочерении), является российским гражданином или имеет

¹ Определение Верховного Суда РФ от 05.04.2005 № 83-Г05-3 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2005. – № 9.

место жительства в Российской Федерации. В соответствии с нормами Конвенции 1986 г. и п. 3 ч. 1 ст. 412 ГПК РФ рассмотрение дела о признании факта усыновления П. гражданином Итальянской Республики Э. относится к исключительной подсудности суда Российской Федерации, поскольку П. – гражданин Российской Федерации.

Данный вывод соответствует и положениям ст. 24 Конвенции 1986 г., устанавливающей компетентность судов договаривающихся сторон. Пунктом 2 ст. 24 Конвенции 1986 г. предусмотрено, что по делам, касающимся личного статуса лица, считается исключительно компетентным суд договаривающейся стороны, гражданином которой на день предъявления иска являлось это лицо. К таким делам следует отнести дела об усыновлении, так как судебное постановление об усыновлении гражданина влечет за собой изменение правового положения усыновленного.

В Италии до недавнего времени было необходимо вынесение соответствующего решения в итальянском суде. До наступления этого факта усыновляемый не имел прав на получение итальянского гражданства и в случае смерти усыновителей не имел права стать их законным наследником.

В некоторых штатах США (Айова, Род-Айленд, Вирджиния) усыновляемому выдается специальная виза. Усыновление является законченным только после рассмотрения усыновления в суде соответствующего штата. Аналогично происходит процесс «переусыновления» ребенка. Такая же процедура усыновления в Швейцарии.

В связи с наличием различных типов усыновления с иностранным элементом можно выделить такие возможные варианты признания усыновления:

- 1) признание усыновления, которое было произведено в стране, гражданином которой является усыновитель, страной, гражданином которой является ребенок;
- 2) признание усыновления, которое было произведено в стране ребенка, страной, гражданином которой является усыновитель;

3) признание усыновления, которое было произведено в третьем государстве (к примеру, в государстве, где постоянно проживают усыновители или ребенок), государством, гражданином которого является усыновляемый, и государством гражданства усыновителя.

Проблема признания многократно рассматривалась в специализированной литературе. Под признанием решений иностранных судов, в частности, понимается «...признание за ними качеств, которыми обладает решение местного суда, а именно неопровержимости и исключительности»¹. Признание должно быть произведено без какого-либо производства. Проводится проверка на соблюдение условий, которым должно удовлетворять решение. Для проверки существует специальная процедура – экзекватура. В Испании для признания усыновления нужно осуществить регистрацию ребенка в центральных органах ЗАГС. Данное мероприятие осуществляется либо в Испании, либо в отделе ЗАГС на территории государства происхождения ребенка.

Исходя из этого, регистрация усыновления происходит на основании записи о рождении ребенка, которая была сделана в свидетельстве о рождении до усыновления. Соответственно, независимо от указаний, которые были сделаны в решении суда государства происхождения ребенка, создается регистрационная запись на основании первого свидетельства о рождении. После чего вносится запись об усыновлении ребенка, основываясь на судебном решении об усыновлении ребенка, которое выдано судом государства его происхождения.

Впоследствии данные записи аннулируются, и создается запись о рождении ребенка, которая основана на свидетельстве о рождении, выданном после усыновления. Исходя из этого, в новом свидетельстве усыновители указываются как биологические родители ребенка. Данная повторная запись создается с целью сохранить информацию о биологических родителях усыновленного. Таким образом, соблюдается право усыновленного на информацию о своем настоящем происхождении.

¹ Веденькова О.В. Защита прав детей при усыновлении иностранными гражданами // В книге: Устойчивое развитие России: вызовы, риски, стратегии материалы XIX Международной научно-практической конференции: к 25-летию Гуманитарного университета. – 2016. – С. 143.

Усыновление считается действительным после вынесения решения российским судом, а не со времени регистрации в испанских органах ЗАГС. В соответствии с этим, вне зависимости от даты регистрации данный акт признается законами Испании сразу же после признания акта усыновления по законодательству государства происхождения ребенка. Этот факт имеет большое значение. Так, Б. П. Флорит, директор испанской организации по усыновлению (удочерению) детей «Infancio and Future», приводит следующий пример. Испанской супружеской парой был усыновлен ребенок из России. После прибытия в Испанию до момента регистрации его приемная мать скончалась. Ребенок был признан законным наследником своей приемной матери, хотя усыновление не было зарегистрировано¹. Но данный пример является скорее исключением, чем устоявшейся практикой.

Важно заметить, что признание возможно только в тех решениях, в которых окончательно ликвидированы любые спорные моменты между участниками данного процесса и исключена возможность нового рассмотрения.

Гораздо более проблематичная ситуация с признанием решений об усыновлении в Великобритании. Как известно, до издания Закона Великобритании об усыновлении (Adoption of Children Act 1926 г.) во внутреннем праве Англии не было института усыновления. Усыновление, которое было установлено в другой стране, не признавалось в Великобритании в силу того, что оно создавало статус, неизвестный британскому праву. Сейчас иностранные усыновления не могут быть признаны, если суд Великобритании обладает юрисдикцией на издание приказа об усыновлении. Компетенция британского суда регламентирована § 17 Закона Великобритании об усыновлении. Исходя из этого, суд Великобритании может издать соответствующий приказ в двух случаях:

1) усыновитель или один из них являются гражданами Соединенного Королевства, или же они домицилированы в Англии, или они являются

¹ Брылева, Е.А. Проблемные вопросы усыновления детей иностранными гражданами / Е.А. Брылева // «Вопросы ювенальной юстиции». – 2014. – № 2. – С. 12.

гражданином государства – участника Конвенции о юрисдикции и применимом праве, признании решений в области иностранного усыновления 1965 года;

2) усыновляемый должен быть поданным Соединенного Королевства либо поданным государства – участника Конвенции 1965 года или должен постоянно проживать в Англии либо в другом государстве – участнике данной Конвенции. При этом усыновляемый не может состоять в браке.

Что касается признания, то автоматически в Англии признаются усыновления, установленные в Ирландии, Северной Исландии, на острове Мэн и Нормандских островах. Признание иностранных усыновлений сохранено в § 81 (е) Закона Великобритании об усыновлении. Признание производится, если усыновители или один из них был гражданином страны, где производилось усыновление. Практика признает иностранные усыновления, если усыновитель был домицилирован в соответствующем иностранном государстве при условии, что усыновление совершено в соответствии с законом обоих домицилиев (усыновителя и усыновленного). Существует исключение, когда отец усыновляет своего незаконного ребенка. В таком случае нет необходимости обращаться к личному закону ребенка. Вероятно, нет необходимости, чтобы ребенок имел гражданство этой же страны.

Любое усыновление, признанное в Англии, имеет такую же силу, что и усыновление, произведенное в Англии. Однако усыновление, произведенное Британским судом, более эффективно для получения гражданства Великобритании.

Интересно, что если усыновитель из Германии, домицилированный в Великобритании, но постоянно проживающий в ФРГ, усыновляет в ФРГ гражданина Соединенного Королевства, который постоянно пребывает на территории Великобритании, то данное усыновление, по мнению М. Вольфа, не может быть признано в Англии. Однако усыновителю предоставляется возможность подать ходатайство о выдаче британского приказа об усыновлении, если выполнены условия, предписываемые английским правом.

В соответствии с внутренним законодательством дети, в отношении которых вынесены решения об усыновлении в странах, не присоединившихся к Гаагской конвенции о защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления и не входящих в Перечень государств, предусмотренных Приказом об усыновлении 1973 г., признаваемых английским законодательством, должны проходить процедуру «переусыновления».

Исходя из всего вышесказанного, можно сделать вывод, что система трансграничного усыновления имеет огромное количество подводных камней. В первую очередь это связано с законодательными и культурными различиями. Процесс создания единой системы затрудняет трансграничное усыновление, поскольку процедура усыновления во многих странах значительно отличается. В некоторых странах требуется соглашение об усыновлении между усыновителем и ребенком или его законными представителями. Необходимо утверждение усыновления судом или другим органом власти.

Кроме того, уважение к культуре некоторых стран, в которых усыновление противоречит религиозным нормам, не позволяет усыновлять детей из стран Ближнего Востока и стран Магриба. Некоторые страны западного мира намеренно вводят ограничение на усыновление иностранных детей ввиду специализированной миграционной политики. Данная проблема в настоящее время является особенно острой для многих стран Европейского Союза.

Одной из главных проблем является то, что при рассмотрении дела судом об усыновлении ребенка, у суда нет возможности проверить все документы, предоставляемые иностранными гражданами, на их правдоподобность и на законное получения. Для получения определенных медицинских заключений иностранные граждане оплачивают сумму указанную им в этом заведении, что может повлиять на результат данных обследований, т.е. заплатив сумму в два раза больше можно получить нужный результат. Много медицинских и других документов иностранные супруги получают на территории своего родного государства, а не на территории Российской Федерации. Мы не можем утверждать, что данные документы полученные в иностранном государстве не в

результате коррупции. Но мы не можем так же предоставлять бесплатно медицинское обследование на территории России, так многие обследования требуют много времени и затраты вспомогательных компонентов.

Второй проблемой является то, что нет должного контроля на территории иностранного государства за условиями содержания, за надлежащим обращением, а так же за соблюдение прав и законных интересов усыновленных детей России. Нет возможности у органов, которые занимаются усыновлением детей, проверить данные документы самостоятельно, возможности прибыть в данное государство для проверки условий проживания, взаимоотношения между супругами, а так же лиц проживающих вместе с супругами (бабушки, дедушки, дети, тети, дяди), и других документов предоставляющих иностранными супругами. Отчеты, которые предоставляются семьями после прибытия на территорию своего государства с усыновленным ребенком, могут так же быть поддельными для скрывания настоящих целей усыновления. И мы не можем быть уверенными в достоверности данных отчетов, а проверить их самостоятельно у нас нет полномочий, и тем более возможности. При переезде усыновленного ребенка с родителями в государство, в котором они намериваются проживать, у органов Российской Федерации нет таких полномочий по наказанию родителей за неправильное обращение с ребенком. На территории другого государства мы не можем применить нормы не уголовного, не административного Российского законодательства. Родители будут нести исключительно ответственность того государства, в котором произойдет противоправное деяние по отношению к ребенку.

Полагаем, что при заключении Российской Федерацией двусторонних соглашений об усыновлении с иностранными государствами необходимо предусматривать ответственность в отношении властей государств-усыновителей, поскольку имеются случаи, когда российским консульским учреждениям создаются препятствия в осуществлении контроля за иностранными семьями, усыновившими российских детей.

Поскольку в соответствии с п. 8 Положения о консульском учреждении РФ основной его задачей является защита в государстве пребывания прав и интересов Российской Федерации, граждан России, полагаем, что штатное расписание консульского учреждения должно предусматривать должность атташе по правам ребенка, в обязанности которого бы входило осуществление контроля за условиями проживания, воспитания, качеством образования, состоянием здоровья детей, усыновленных иностранными гражданами.

Для решения данных проблем необходимо разработать и принять нормативно правовые акты, как на территории Российской Федерации, так и международные нормативно правовые акты и соглашения, которые будут четко регламентировать процесс проверки тех документов, которые иностранные граждане предоставляют суду. А также ввести международную ответственность за нарушение прав и законных интересов усыновленных детей. Внести в должностную инструкцию органов, занимающихся усыновлением на территории Российской Федерации, одно из таких полномочий, как предоставить возможность одному из представителей данного органы раз в 3-5 лет прибыть на территорию иностранного государство, чтоб лично убедиться в тех отчетах, которые направлялись в течение определенного времени. Побывать во всех семьях, которые усыновили российских детей, и если имеются весомые замечание, которые невозможно устранить, то изымать данных детей и возвращать их на родину. Это позволит уменьшить случаи усыновление детей для продажи на органы, торговли детьми, эксплуатации детского труда. Международные двухсторонние соглашения об усыновлении, которые будут иметь четкие закрепления условий и требований предъявляемых к кандидатам на усыновления, процесса усыновления и, конечно же, ответственности за нарушения того или иного деяния, что позволит избежать насилия применяемого к детям, а так же защитить их здоровье, жизнь, права и законные интересы.

Таким образом, проблемы охраны прав и законных интересов детей, усыновленных иностранными гражданами, являются актуальными для юридической науки. Резюмируя вышесказанное, хочу отметить, что

международное усыновление является важным фактором жизни современного российского общества. Однако охрана прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей, при усыновлении их иностранными гражданами во многом несовершенна. На сегодняшний день существует немало проблем, в том числе и затронутых здесь, которые необходимо решать.

Для разрешения проблем, связанных с охраной прав и законных интересов детей, усыновленных иностранными гражданами, необходимо принятие мер по реорганизации работы органов опеки и попечительства, изменения порядка рассмотрения судами дел об усыновлении, разработать и установить порядок требований, предъявляемых к лицам и организациям, работающим в данной области, ужесточить порядок отбора кандидатов для международного усыновления. В связи с этим возникла необходимость совершенствования нормативно-правовой базы не только на государственном уровне, но и в сфере международного сотрудничества.

2.2 Особенности усыновления детей-инвалидов.

Открытое усыновление

Частичность индивидов влечет за собой формирование частичного социума. Поэтому общество пытается воссоздать свою целостность за счет формирования института усыновления. Усыновление является попыткой обеспечить человеку полноту существования¹. Человек, воспитавшийся вне семьи, позднее и вписывается в культуру как частичная единица. Без микросреды (семьи) человек становится частичной личностью. Вопрос об обеспечении полноты существования детям, не только находящимся без родительского попечения, но и имеющих ограничения жизнедеятельности, является особенно важным вопросом. Согласно статистике, детей с инвалидностью в России усыновляют в основном

¹ Зайкова О. Н. Сопоставительный анализ культуры усыновления в России и США // Вестник Новосибирского государственного педагогического университета. – 2012. – № 3. – С. 104.

иностранные граждане. Вместе с тем, общее число детей, усыновленных иностранными гражданами, в последнее время неуклонно снижается.

При этом число детей-инвалидов, усыновленных иностранными гражданами, по-прежнему заметно превышает аналогичный внутрirosсийский показатель. Так, из более чем 5 903 детей, усыновленных гражданами РФ в 2015 г., лишь 144 являются инвалидами. Большинство детей с ограниченными возможностями были усыновлены в Италии (40 человек), и Испании (20 человека). Всего было усыновлено 746 детей, из них 77 инвалидов¹. В этой связи особенно актуальным становится вопрос о том, чего не хватает потенциальным усыновителям детей с ограниченными возможностями в России.

Государство гарантирует детям-инвалидам необходимые лекарства. Однако, как отмечают представители НКО, которые непосредственно занимаются проблемами приемных детей-инвалидов, многие от них отказываются из-за плохого качества лекарств и получают некий компенсационный пакет, которого не хватает на дорогие препараты. В России есть определенные сложности с обеспечением бесплатными лекарствами, обусловленные проблемой дефицита финансовых средств. С одной стороны, необходимо обеспечить пациентов качественной медпомощью, с другой - экономно расходовать дефицитные средства. Был определен список и создана программа по обеспечению необходимыми лекарствами, в эти списки вошли и препараты, которые могут получать дети-инвалиды. С 2008 года это обеспечение выполняется органами власти субъектов РФ за счет средств федерального бюджета. Необходимо отметить, за последние 15 лет ситуация улучшилась: государство держит на определенном уровне цены на жизненно необходимые важнейшие лекарственные препараты и не дает фармацевтическим компаниям их повышать. Есть списки лекарств, которые врач назначает по льготному рецепту. Если у ребенка уникальное заболевание, то врач может назначить ему лекарства, не входящие в этот список, тем не менее, бывают ситуации, когда родители такого ребенка получают уже подписанные главврачом рецепты, но этого лекарства нет в аптеке,

¹ Сайт усыновление // <http://www.usynovite.ru/statistics/2015/3/>

а ребенок в тяжелом состоянии. Проблема обеспечения лекарственными средствами ребенка-инвалида во многом определяет не только сложившуюся ситуацию с усыновлением таких детей в России, но и влияет на структуру и масштабы социального сиротства в стране.

Другим не менее важным аспектом, который необходимо учесть, решая проблему усыновления детей-инвалидов в России, является нравственно ценностная компонента этого явления. В глазах потенциальных родителей в России существует обесценивание таких детей. Есть стереотипы в отношении того, что ожидают от своего ребенка потенциальные усыновители и какое количество эмоциональных, интеллектуальных, физических усилий они готовы потратить на воспитание ребенка. Пока не проводились серьезные социологические исследования на государственном уровне потенциальных родителей относительно их восприятия больных детей в качестве субъектов усыновления. Очевидна необходимость борьбы с подобными общественными стереотипами, в первую очередь силами средств массовой информации. Кроме того, необходимы специальные уроки для будущих родителей, где объясняют, что можно усыновить ребенка с инвалидностью, специальные уроки в школах и университетах, где говорят о том, что дети с инвалидностью - это обычные нормальные дети. Ведь ситуация нормы - это социальный конструкт. Здоровье и инвалидность - это конструкции, придуманные обществом, а значит, дети-инвалиды - это просто дети с отклонениями от условной нормы, которая очень подвижна. Необходимо учитывать и внедрять зарубежный опыт проведения массовых информационных кампаний, направленных на формирование адекватного восприятия инвалидности обществом. Примером могут послужить информационные кампании Великобритании, проводимые в начале 2000 гг. и включающие в себя издание детских книг, среди героев которых были и дети с инвалидностью, включенные в общение и не изолированные от других детей. Подобные информационные кампании снимают стереотип, что воспитать ребенка с инвалидностью - это подвиг, неподъемный труд, тотальное самоотречение и т. д. Такой поступок как усыновление ребенка-инвалида должен вызывать уважение

окружающих, вызывать у родителя ощущение повышения собственного социального статуса. Они должны чувствовать, что общество не смотрит на них как на камикадзе¹.

Родители должны знать, что, усыновив такого ребенка, они не пропадут - они могут получить поддержку от общественных институтов. Если у них возникли какие-то проблемы, им есть куда обратиться, и когда их дети вырастут, они гарантированно получают инклюзивное образование, профессию, и общество их примет. В России на сегодняшний день первостепенной становится задача создания системы экспертного сопровождения (бесплатного или недорогого) семей с ребенком-инвалидом специалистами по реабилитации, детскими психологами, психотерапевтами, дефектологами, юристами.

Вопрос о повышении размера социальных выплат российским гражданам, усыновившим ребенка-инвалида, также является предметом общественной дискуссии. Однако представляется, что первостепенной задачей в области стимулирования граждан к усыновлению детей с ограниченными возможностями увеличение размера пособий все же не является. Такая мера государственной поддержки представляется непоследовательной и не совсем разумной с точки зрения биологических родителей, которые не отказались от своих детей, имеющих инвалидность. Дополнительные средства - это нерациональный путь, самое главное - изменение социальной инфраструктуры, а также ценностного восприятия обществом проблемы инвалидности. Необходимо выделять финансовые средства на создание школ и сопровождающих команд, а также развивать волонтерское движение.

Во многих европейских государствах (Франции, Германии, Италии и др.) отсутствует законодательно закреплённая тайна усыновления; усыновление считается таким же естественным явлением как появление ребенка на свет, оно поддерживается и стимулируется государством и обществом.

¹ Сипунова Н.В. Усыновление детей-инвалидов в России: проблемы и тенденции // В сборнике: Технологии социальных услуг в сфере сервиса Сборник научных трудов. – Санкт-Петербург, 2014. – С. 75.

Переход к открытому усыновлению с отказом от тайны усыновления станет возможным в России благодаря реализации утвержденной 1 июня 2012 года Указом Президента РФ № 761 Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012-2017 годы¹.

16 июня 2015 года Конституционный Суд РФ рассмотрел жалобу граждан Г.Ф. Грубич и Т.Г. Гущиной и вынес Постановление № 15-П по делу о проверке конституционности положений статьи 139 Семейного кодекса РФ и статьи 47 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»². В Постановлении Конституционного Суда РФ обращено внимание на то, что суды общей юрисдикции могут в каждом конкретном случае «решать вопрос о возможности предоставления потомкам усыновленного сведений об усыновлении после смерти усыновленного и усыновителей в объеме, необходимом для реализации ими права знать свое происхождение (происхождение своих родителей)». Толкование Конституционного Суда РФ касается случаев, когда о состоявшемся много лет назад усыновлении потомкам стало известно только после смерти усыновленного и его усыновителей, то есть получить их согласие на раскрытие сведений об усыновлении уже невозможно.

Следует констатировать, что по состоянию на сегодняшнее время тайна усыновления в России существует и обеспечивается нормами о юридической ответственности за ее разглашение.

Как следует из содержания V раздела Национальной стратегии: переход к открытому усыновлению является мерой, направленной на защиту прав и интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Право ребенка знать своих родителей, знать о своем происхождении вытекает из целого ряда нормативных положений. При наличии тайны усыновления это право ребенка, провозглашенное в ст. 7 Конвенции ООН «О правах ребенка»,

¹ Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 «О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 23. – Ст. 2994.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.2015 № 15-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 139 Семейного кодекса Российской Федерации и статьи 47 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» в связи с жалобой граждан Г.Ф. Грубич и Т.Г. Гущиной» // Вестник Конституционного Суда РФ. – 2015. – № 5.

нарушается, как и не обеспечивается право гражданина на получение информации, предусмотренное ч. 4 ст. 29 Конституции Российской Федерации.

Вместе с тем, в России до настоящего времени и не разработана программа реализации положений Национальной стратегии по переходу к открытому усыновлению. В План мероприятий по реализации Национальной стратегии на 2012-2014 годы, также как и в план мероприятий на 2015-2017 годы по реализации важнейших ее положений, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 5 февраля 2015 года этот вопрос не включен.

Не вызывает сомнений необходимость раскрытия тайны усыновления исключительно в отношении усыновленных, достигших совершеннолетия. Считаем необходимым дополнить статьи 139 СК РФ положением о праве усыновленных, достигших совершеннолетия и желающих получить информацию о своем происхождении, в том числе о кровных родителях (родственниках), обратиться за получением указанной информации в органы записи актов гражданского состояния. Обязанность органов ЗАГС предоставить эту информацию посредством ознакомления лица с документами, свидетельствующими о происхождении лица закрепить в Федеральном законе «Об актах гражданского состояния».

Проблема сохранения тайны усыновления присуща странам, где она предусматривается законодательно. В странах СНГ и Балтии тайна усыновления ребенка охраняется законом и за ее разглашение наступает ответственность. Примером могут служить ст. 130 Семейного кодекса Азербайджанской Республики, ст. 136 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, ст. 102 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», ст. 60 Кодекса Кыргызской Республики о детях, ст. 139 СК Республики Таджикистан, ст. 153 СК Республики Узбекистан.

В действующем российском законодательстве разглашение тайны усыновления не допускается при отсутствии на то воли усыновителей, даже при достижении ребенком совершеннолетия.

Аналогичным образом ситуация обстоит и в законодательстве таких стран, как Азербайджан, Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан. Исключение составляют положения Кодекс Республики Беларусь о браке и семье и СК Республики Узбекистан, позволяющие получить усыновленным лицам сведения об их происхождении.

В ст. 228 СК Украины предоставлено право суду с согласия усыновителей предоставить сведения об усыновлении, а также без такового в тех случаях, когда сведения требуются правоохранительным органам, суду в связи с гражданским делом или уголовным производством.

Уголовная ответственность за нарушение тайны усыновления закреплена в нормах ст. ст. 168 УК Украины, 177 УК Беларуси, 135 УК Казахстана, 125 УК Узбекистана, 175 УК Азербайджанской Республики, 169 УК Республики Армения, 173 УК Республики Таджикистан, в ст. 155 УК РФ.

Согласно §77 Закона Эстонской Республики «О семье», лицо, которое знает об усыновлении, должно хранить тайну усыновления. Существует особый порядок выдачи сведений об усыновлении. В России сведения об усыновлении, если усыновление совершалось тайно, могут быть выданы только с согласия усыновителей, согласно ч. 2. ст. 139 СК РФ. За нарушение тайны усыновления лицо также несет ответственность. В силу ст. 1281 УК Эстонской республики «разглашение врачом, фельдшером, медицинской сестрой, акушером, психологом, адвокатом, нотариусом или иным лицом конфиденциальной информации о происхождении, искусственном оплодотворении, семье или здоровье лица, ставшей им известной в связи с профессиональной деятельностью, если этим нарушались правовые акты, регулирующие профессиональную деятельность, или иные правовые акты, наказывается штрафом или лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью».

Тайна усыновления закреплена в ст. 171 ГК Латвийской республики, а ответственность за ее разглашение против воли усыновления предусмотрена ст. 125 УК Латвийской республики. В Литве тайна усыновления закреплена в статье

3.221 Гражданского кодекса Литовской Республики и до достижения возраста совершеннолетия разглашение тайны допускается, если на это дано согласие усыновителей. В силу п. 3 статьи 3.221 ГК Литовской Республики: информация об усыновлении детей может быть предоставлена детям с 14 лет, родственникам детей по крови или другим людям по решению суда который рассмотрел иск на принятие при условии, что сведения, необходимые для рассмотрения по причинам, связанным со здоровьем ребенка, его близких родственников или других лиц, а также по другим важным причинам.

В России необходимо проработать механизм реализации положений Национальной стратегии в интересах детей на 2012-2017 годы в части поэтапного перехода к открытому усыновлению и постепенного отказа от существующей тайны усыновления. Законодательное регулирование в области отказа от тайны усыновления должно ориентироваться на принципы и нормы международного права, учитывая при этом особенности российского менталитета и культуры.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В заключении представляется возможным сформулировать некоторые выводы.

В широком смысле усыновление как юридический акт - это решение суда, вынесенное по просьбе лица, желающего принять ребенка в свою семью, с соблюдением законодательно закрепленных условий и порядка вынесения такого решения. Данный юридический акт порождает определенные правовые последствия, создает юридическое состояние и направлен на регулирование отношений между усыновителем и усыновленным. В узком смысле, усыновление представляет собой особую разновидность правоотношений, имеющих в своем субъективном составе основания возникновения, прекращения и содержания правовых связей между усыновителем и усыновленным (личных и имущественных), аналогичных существующим между кровными родителями и детьми, регулируемых нормами семейного законодательства. Бесспорным остается только само утверждение, что усыновление порождает правоотношения. А вот какие именно правоотношения - родительские или подобные родительским? Четкий ответ на данный вопрос в ныне действующем семейном законодательстве России отсутствует.

Под условиями усыновления следует понимать определенные юридические факты, одни из которых являются действиями лица, другие могут относиться к категории событий.

Указание о необходимости получить согласие родителей на усыновление их ребенка не означает предоставления им права распоряжаться по своему усмотрению принадлежащими им родительскими правами и передавать их другим лицам. По своей юридической природе родительские права – это такие права, которые не отчуждаются, а относятся к числу фундаментальных прав личности и не только провозглашаются, но и реально гарантируются и обеспечиваются публично-правовым механизмом реализации.

Согласие родителей (лиц, их заменяющих) на усыновление ребенка должно быть осознанным, добровольным и дано после получения ими надлежащей консультации со стороны органа опеки и попечительства. Выполнение данных условий получения согласия родителей обеспечит соблюдение их родительских прав и интересов.

Поскольку отсутствие согласия супруга усыновителя может послужить основанием для отмены усыновления, целесообразно для обеспечения интересов ребенка получить от него такое согласие в письменной форме и нотариально удостоверить. Такая форма придаст согласию объективно достоверный характер.

СК РФ среди широкого перечня требований, предъявляемых к кандидатам в усыновители, не содержит условий о продолжительности брака усыновителей – семейной пары. По мнению некоторых авторов, необходимо законодательно закрепить правила о том, что лицам, желающим усыновить ребенка, требуется наличие продолжительности брака в течение 3-х лет. Полагаем, что такого рода дополнение не отвечает интересам ребенка. Более того, установление обязательного требования в отношении необходимости пребывания в браке усыновителям, по нашему мнению, ограничивает права потенциальных усыновителей. Подобное предложение не способствует и реализации права потенциально усыновляемого ребенка, т.к. сдерживает его устройство в семью и препятствует реализации права на семейное воспитание.

Порядок и процедура усыновления детей в Российской Федерации является достаточно сложной в первую очередь для самих усыновителей. Усыновление проводится в судебном порядке по правилам особого производства. Именно судебный порядок усыновления является оптимальным способом реализации права ребенка, оставшегося без родительского попечения.

Посредством усыновления ребенком реализуется право жить и воспитываться в семье. В силу этого, усыновление устанавливается только в интересах ребенка и с его согласия, с учетом его этнического происхождения, принадлежности к определенной религии и культуре, родного языка, возможности обеспечения преемственности в воспитании и образовании, а также

с учетом возможностей обеспечить ребенку полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Вместе с тем усыновление становится все менее популярным среди граждан Российской Федерации. Одна из основных причин непопулярности института усыновления среди граждан Российской Федерации, по нашему мнению, состоит в сложной учетной процедуре усыновления (на этапе постановки лица, желающего выступить усыновителем, на учет в качестве кандидата в усыновители).

В целом можно выделить два основных этапа усыновления - досудебный и судебный. Судебный этап усыновления регламентируется нормами главы 29 ГПК РФ, имеющей название «Усыновление (удочерение ребенка)». Досудебный этап усыновления, в первую очередь, регулируется нормами Семейного кодекса РФ и принятыми в соответствии с ними подзаконными актами.

На основании заявления гражданина и приложенных к нему документов орган опеки и попечительства готовит заключение, которое является основанием для постановки гражданина на учет в качестве кандидата в усыновители. Дата заключения, данного органом опеки и попечительства, является основанием для определения момента постановки на учет лица в качестве кандидата на усыновление.

На первый взгляд, в органы опеки гражданином, желающим усыновить ребенка, представляется небольшое число документов. Вместе с тем, все эти документы, за исключением автобиографии и медицинского заключения, могут быть запрошены самим органом опеки и попечительства в компетентных органах. Во-первых, это избавит граждан, желающих быть усыновителями, от изнурительного сбора справок, и, во-вторых, официально представленная информация о гражданине будет максимально достоверной, что в целом усилит ответственность государства и позволит избежать возможных дальнейших ошибок при усыновлении ребенка.

Таким образом, на наш взгляд, упрощение процедуры усыновления на этапе постановки лица, желающего усыновить ребенка, на учет в качестве кандидата в усыновители будет способствовать росту российского усыновления.

Одной из главных проблем международного усыновления является то, что при рассмотрении дела судом об усыновлении ребенка, у суда нет возможности проверить все документы, предоставляемые иностранными гражданами, на их правдоподобность и на законное получения. Второй проблемой является то, что нет должного контроля на территории иностранного государства за условиями содержания, за надлежащим обращением, а так же за соблюдение прав и законных интересов усыновленных детей России. Поэтому при заключении Российской Федерацией двусторонних соглашений об усыновлении с иностранными государствами необходимо предусматривать ответственность в отношении властей государств-усыновителей. Необходимо разработать и принять нормативно правовые акты, как на территории Российской Федерации, так и международные нормативно правовые акты и соглашения, которые будут четко регламентировать процесс проверки тех документов, которые иностранные граждане предоставляют суду. Надо ввести международную ответственность за нарушение прав и законных интересов усыновленных детей. Внести в должностную инструкцию органов, занимающихся усыновлением на территории Российской Федерации, одно из таких полномочий, как предоставить возможность одному из представителей данного органы раз в 3-5 лет прибыть на территорию иностранного государство, чтоб лично убедиться в тех отчетах, которые направлялись в течение определенного времени. Побывать во всех семьях, которые усыновили российских детей, и если имеются весомые замечание, которые невозможно устранить, то изымать данных детей и возвращать их на родину. Это позволит уменьшить случаи усыновление детей для продажи на органы, торговли детьми, эксплуатации детского труда. Международные двухсторонние соглашения об усыновлении, которые будут иметь четкие закрепления условий и требований предъявляемых к кандидатам на усыновления, процесса усыновления и, конечно же, ответственности за

нарушения того или иного деяния, что позволит избежать насилия применяемого к детям, а так же защитить их здоровье, жизнь, права и законные интересы.

Для разрешения проблем, связанных с охраной прав и законных интересов детей, усыновленных иностранными гражданами, необходимо принятие мер по реорганизации работы органов опеки и попечительства, изменения порядка рассмотрения судами дел об усыновлении, разработать и установить порядок требований, предъявляемых к лицам и организациям, работающим в данной области, ужесточить порядок отбора кандидатов для международного усыновления. В связи с этим возникла необходимость совершенствования нормативно-правовой базы не только на государственном уровне, но и в сфере международного сотрудничества.

В современной России нужно создать условия для нормального функционирования института семьи. Необходимо свести на нет нередкие жизненные ситуации, когда матери отказываются от своих детей еще в роддоме. В масштабах России, а не только отдельно взятого субъекта важно создать отлаженную систему выявления и учета социально неблагополучных семей, оказания помощи таким кризисным семьям, не доводя до критического момента, когда в целях защиты прав и интересов ребенка его кровных родителей лишают родительских прав и (или) ограничивают в родительских правах. Необходимо создать механизм социального сопровождения как кровных, так и замещающих семей, оказавшихся в трудной жизненной ситуации, тем самым сводя к минимуму случаи устройства детей в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, вследствие расторжения договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью, отмены усыновления. Очень важно обеспечить каждому ребенку право жить и воспитываться в семье и каждому человеку право на семью.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.
2. Европейская конвенция об усыновлении детей (Заключена в г. Страсбурге 24.04.1967) // СПС Консультант плюс.
3. Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления (Заключена в г. Гааге 29.05.1993) // Международное частное право. Сборник документов. – М.: БЕК, 1997. – С. 712 - 720.
4. Декларация прав ребенка (принята Резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20. 11. 1959). // Международная защита прав и свобод человека. Сборник документов. – М.: Юридическая литература, 1990. – 623 с.
5. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Российская газета. – 1996. – 27 января.
6. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
7. Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.
8. Федеральный закон от 28.12.2012 № 272-ФЗ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7597.

9. Указ Президента РФ от 01.06.2012 № 761 «О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 23. – Ст. 2994.

10. Указ Президента от 28.12.2012 № 1688 «О некоторых мерах по реализации государственной политики в сфере защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 53 (ч. 2). – Ст. 7860.

11. Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 № 275 «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 15. – Ст. 1590.

12. Постановление Правительства РФ от 04.11.2006 № 654 «О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением» // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 46. – Ст. 4801.

13. Постановление Правительства РФ от 14.02.2013 № 117 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную или патронатную семью» // Собрание законодательства РФ. – 2013. – № 36. – Ст. 4577.

14. Гагская конвенция о сотрудничестве в области международного усыновления [Электронный ресурс] - URL: <http://base.consultant.ru/>

15. Европейская конвенция об усыновлении детей (ETS № 58) (Страсбург, 24 апреля 1967 года). - URL:<http://old.lawru.info/basell/part7/dl1m7245.htm>

16. Конвенция о правах ребенка. Одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г. Вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г. // СПС Консультант плюс.

2. Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

17. Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.2015 № 15-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 139 Семейного кодекса Российской Федерации и статьи 47 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» в связи с жалобой граждан Г.Ф. Грубич и Т.Г. Гущиной» // Вестник Конституционного Суда РФ. – 2015. – № 5.

18. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2006. – № 6.

19. Обзор практики рассмотрения в 2012 г. областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2013. – № 8.

20. Определение Верховного Суда РФ от 05.04.2005 № 83-Г05-3 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2005. – № 9.

3. Литература

21. Child adoption: trends and policies. [Электронный ресурс] - URL: http://www.crin.org/docs/child_adoption.pdf

22. Michael J. Rosenfeld. Non-traditional Families and Childhood Progress Through School. Demography, 2010 August [Электронный ресурс] - URL: <http://www.ncbi.nlm.nih.gov/pmc/articles/PMC3000058/>

23. Антокольская, М.В. Семейное право: учеб. / М.В. Антокольская. – М.: Юрист, 2013. – 336 с.
24. Ануфриева, Л.П. Международное частное право / Л.П. Ануфриева - М.: БЕК, 2012. – 625 с.
25. Арутюнова, Э.В. Понятие и правовая природа усыновления / Э.В. Арутюнова // Семейное и жилищное право. – 2015. – № 2. – С. 16-23.
26. Арутюнян, Г.М. Правовое регулирование усыновления в Российской Федерации / Г.М. Арутюнян // Гражданское право. – 2013. – № 2. – С. 18-24.
27. Боева Г.А. Понятие и правовая природа усыновления / Г.А. Боева // Вестник Димитровградского инженерно-технологического института. – 2016. – № 2 (10). – С. 70-75.
28. Брылева, Е.А. Проблемные вопросы усыновления детей иностранными гражданами / Е.А. Брылева // «Вопросы ювенальной юстиции». – 2014. – № 2. – С. 12-18.
29. Буянова, Е.В. Некоторые процессуальные особенности рассмотрения исковых дел об усыновлении (удочерении) детей / Е.В. Буянова // Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. – 2015. – № 23. – С. 43-52.
30. Веденькова, О.В. Защита прав детей при усыновлении иностранными гражданами / О.В. Веденькова // В книге: Устойчивое развитие России: вызовы, риски, стратегии материалы XIX Международной научно-практической конференции: к 25-летию Гуманитарного университета. – 2016. – С. 143-145.
31. Гришаев, С. Семейное право: учебник. / С. Гришаев. – М.: Проспект, 2015. – 272 с.
32. Дюжева, О.А. Проблемы законодательства о международном усыновлении / О.А. Дюжева – М.: Юрист - 2014. – 563 с.
33. Жигулина, В.В. Усыновление российских детей иностранными гражданами / В.В. Жигулина // Символ науки. – 2016. – № 4-2. – С. 23-25.

34. Зайкова, О.Н. Сопоставительный анализ культуры усыновления в России и США / О.Н. Зайкова // Вестник Новосибирского государственного педагогического университета. – 2012. – № 3. – С. 104-114.
35. Зайкова, О.Н. Усыновление в России: история и современность / О.Н. Зайчикова // Вестник Южно-Уральского государственного университета. – 2006. – № 17. – С. 38-47.
36. Закирова, С.А. Проблемы правового регулирования института усыновления / С.А. Закирова // Гуманитарные и социальные науки. – 2015. – № 6. – С. 180-194.
37. Ильина, О.Ю. Социальные, политические и правовые предпосылки совершенствования семейного законодательства в сфере усыновления (удочерения) детей / О.Ю. Ильина // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. – 2013. – № 35. – С. 37-45.
38. Карибян, С.О. Усыновление детей однополыми парами / С.О. Карибян // В сборнике: Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики Материалы XII Международной научно-практической конференции: в 4-х томах. Волжский университет имени В.Н. Татищева. – 2015. – С. 149-152.
39. Козлов, С.С. Формы и методы устройства детей, оставшихся без попечения родителей / С.С. Козлов, Л.А. Митчина // Семейное и жилищное право. – 2011. – № 3. – С. 15-24.
40. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (постатейный) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева и др.; под ред. С.А. Степанова. – М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015. – 352 с.
41. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А. М. Нечаева. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2011. – 714 с.
42. Комментарий к Семейному кодексу РФ / под ред. И.М. Кузнецова. – М.: Юрист, 2014. – 685 с.

43. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации /под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. – М.: Юристъ, 2002. – 846 с.
44. Корнеева, И.Л. Семейное право: учебник для бакалавров. / И.Л. Корнеева. – М.: Норма, 2015. – 623 с.
45. Кузнецова, И.М. Семейное право: учебник / И.М. Кузнецова. – М.: Юрист, 2013. – 524 с.
46. Кустова, В.В. Актуальные проблемы установления усыновления в российском праве / В.В. Кустова // Журнал российского права. – 2012. – № 7. – С. 81-89.
47. Левушкин, А.Н. Защита прав детей при усыновлении (удочерении) в Российской Федерации: проблемы теории и практики / А.Н. Левушкин // Современное право. – 2011. – № 6. – С 103-112.
48. Левушкин, А.Н. Правовая природа и порядок оформления согласия родителей на усыновление (удочерение) / А.Н. Левушкин // Законодательство. – 2011. – № 5. – С.67-74.
49. Летова, Н.В. Усыновление в России: правовые проблемы / Н.В. Летова – М.: Закон, 2006. – 445 с.
50. Лозовская, С. Семейное право: учебник / С. Лозовская. – М.: Проспект, 2014. – 368 с.
51. Миронов, М. А. Нормативно-правовые аспекты усыновления детей граждан Российской Федерации иностранными гражданами и изменения их гражданства / М. А. Миронов, А. В. Червинская // Семейное и жилищное право. – 2013. – № 6. – С. 6-14.
52. Михаэль, Дорфман. Не только Путин отказывает американцам в усыновлении. Что хорошо и что плохо с международным усыновлением в США? / Дорфман Михаэль. [Электронный ресурс] - URL: <http://maxpark.com/community/politic/content/1771680>

53. Морозова, О.А. Международное усыновление в России / О.А. Морозова, Ю.П. Титаренко // Вопросы современной юриспруденции. – 2016. – № 61. – С. 40-44.
54. Муратова, С.А. Семейное право: учебник / С.А. Муратова. – М.: Юнити-Дана, 2013. – 377 с.
55. Наумова, Р.Л. Усыновление российских детей иностранными гражданами: проблемы и пути решения / Р.Л. Наумова, В.И. Серёгин // Экономика, социология и право. – 2015. – № 1. – С. 205-209.
56. Нечаева, А.М. Россия и ее дети (ребенок, закон, государство) / А.М. Нечаева – М.: Юрист, 1999. – 441 с.
57. Паршукова, К.Ю. Общая характеристика отношений, порождаемых усыновлением, и их правовая природа. / К.Ю. Паршукова // Семейное и жилищное право. – 2008. – № 2. – С. 15-21.
58. Петрянина, О.А. Нарушение прав ребенка при усыновлении однополыми парами в международном праве / О.А. Петрянина // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. – 2015. – № 4 (32). – С. 167-171.
59. Петюкова, О.Н. Новеллы российского законодательства об усыновлении (удочерении) детей / О.Н. Петюкова // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5: Юриспруденция. – 2014. – № 3. – С. 35-41.
60. Пчелинцева, Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. / Л.М. Пчелинцева – М.: Норма, 2014. – 845 с.
61. Романова, А.Ю. Об отдельных аспектах практики рассмотрения российскими судами дел о международном усыновлении / А.Ю. Романова // В книге: Современные проблемы правотворчества и правоприменения. материалы Всероссийской студенческой научно-практической конференции. – 2016. – С. 216-220.
62. Садеева, Г.М. Некоторые вопросы совершенствования законодательного регулирования и применения условий усыновления в России /

Г.М. Садеева // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2015. – № 2 (103). – С. 176-181.

63. Садеева, Г.М. Правовая природа усыновления (удочерения) в теории и законодательстве Российской Федерации / Г.М. Садеева // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. – 2014. – № 1. – С. 240-247.

64. Сайт усыновление // <http://www.usynovite.ru/statistics/2015/3/>

65. Семейное право: учебник / под ред. Р. А. Курбанова. – М: Проспект, 2015. – 232 с.

66. Сипунова, Н.В. Усыновление детей-инвалидов в России: проблемы и тенденции / Н.В. Сипунова // В сборнике: Технологии социальных услуг в сфере сервиса Сборник научных трудов. – Санкт-Петербург, 2014. – С. 75-77.

67. Ситкова, О.Ю. Правовое регулирование международного усыновления: дис. ... канд. юрид. наук. / О.Ю. Ситкова – Саратов, 2003. – 256 с.

68. Смолина, Л.А. Усыновление (удочерение) в Италии и Франции: возможность использования зарубежного опыта отечественным законодателем / Л.А. Смолина, Я.В. Задесенская // Семейное и жилищное право. – 2014. – № 3. – С. 32-35.

69. Султангулова, Р.Н. Запреты и ограничения на усыновление российских сирот иностранными государствами / Р.Н. Султангулова, А.И. Султанова // Наука и образование: проблемы и стратегии развития. – 2015. – № 1 (1). – С. 246-249.

70. Татаринцева, Е.А. Об условиях признания действительным согласия родителей на усыновление ребенка в Российской Федерации и европейских странах / Е.А. Татаринцева // Юридический мир. – 2014. – № 7. – С. 24-32.

71. Татаринцева, Е.А. Повышение качества подготовки кандидатов в приемные родители как одно из направлений модернизации института усыновления в Российской Федерации / Е.А. Татаринцева // Юридическое образование и наука. – 2014. – № 3. – С. 35-41.

72. Ткаченко, Т.В. Усыновление как приоритетная форма воспитания несовершеннолетних детей / Т.В. Ткаченко // Наука и образование: хозяйство и

экономика; предпринимательство; право и управление. – 2016. – № 7 (74). – С. 83-87.

73. Ткаченко Т.В. Усыновление иностранными гражданами российских детей в современной России / Т.В. Ткаченко, Н.А. Зимина // Вестник научных конференций. – 2015. – № 4-1 (4). – С. 158-162.

74. Тринченко, К.О. Трансграничное усыновление: проблемы признания / К.О. Тринченко // Актуальные проблемы российского права. – 2016. – № 1 (62). – С. 213-220.

75. Трупакова, Е.В. Порядок усыновления и передачи ребенка в приемную семью / Е.В. Трупакова // Студенческая наука XXI века. – 2015. – № 4 (7). – С. 468-471.

76. Шершень, Т.В. О необходимости перехода к открытому усыновлению в Российской Федерации // В книге: Российская национальная правовая система: современное состояние, тенденции и перспективы развития Материалы международной научно-практической конференции. ответственный редактор: О.А. Кузнецова. – 2015. – С. 164-165.

77. Шиловост, О.Ю. Спорные вопросы правового регулирования наследования усыновленных / О.Ю. Шиловост // Журнал российского права. – 2006. – № 1. – С. 65-68.

4. Диссертации и авторефераты диссертаций на соискание ученой степени

78. Бессчетнова, О.В. Проблема сиротства в современном российском обществе: институциональные аспекты. Автореф. дис. доктора социолог. наук. / О.В. Бессчетнова – Санкт-Петербург, 2014. – 47 с.

79. Пухарт, А.А. Правовое регулирование в России отношений по усыновлению. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. / А.А. Пухарт – М., 2013. – 46 с.