

На правах рукописи

ПУХАРТ АЛЕКСАНДР АСКОЛЬДОВИЧ

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В РОССИИ ОТНОШЕНИЙ ПО
УСЫНОВЛЕНИЮ**

Специальность: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2013

Работа выполнена на кафедре гражданского и трудового права
юридического факультета Российского университета дружбы народов

- Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор
Безбах Виталий Васильевич
- Официальные оппоненты** доктор юридических наук, профессор
Зенин Иван Александрович,
профессор кафедры гражданского права
юридического факультета
МГУ им. М.В. Ломоносова
- кандидат юридических наук
Вольнов Александр Евгеньевич,
старший юрист филиала компании
с ограниченной ответственностью
Декерт Раша (Дэлавер)
- Ведущая организация:** **Московская академия экономики и права
(МАЭП)**

Защита диссертации состоится «25» декабря 2013 г. в 15:30 часов на заседании Диссертационного совета ДК 212.203.21 при Российском университете дружбы народов по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д.6, ауд.347.

С диссертацией можно ознакомиться в УНИБЦ (НБ) Российского университета дружбы народов по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д.6.

Автореферат разослан «25» ноября 2013 г.

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук

Н.Ю. Четвергова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность диссертационного исследования. В Конституции Российской Федерации провозглашено, что в России признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права (ст.17). Материнство, отцовство и детство, семья находятся под защитой государства (ст.38), которое создает социально-экономические и правовые предпосылки для нормального развития, воспитания и образования детей.

В последние десятилетия было принято законодательство, выступающее важным фактором осуществления государственной политики защиты детства, реализуемой с учетом изменяющихся социально-экономических условий, и призванное гарантировать достойную жизнь и свободное развитие человека. Основой российскому законодательству о детях послужили важнейшие международно-правовые документы, в которых определены фундаментальные требования к государственной политике в отношении детей, в частности, Конвенция ООН о правах ребенка. Предпринимаемые российским правительством меры привели к определенным положительным результатам в области защиты прав детей, оставшихся без попечения родителей. Однако общее положение дел здесь все еще остаётся весьма драматичным. Количество детей, остающихся в Российской Федерации без попечения родителей ежегодно, исчисляется, по данным, приводимым в докладе Министерства здравоохранения и социального развития РФ за 2011 год, более чем в сто тысяч человек¹. Наиболее тяжелые проблемы детства в Российской Федерации всё ещё сохраняют необыкновенную остроту и огромный масштаб, «серьёзно

¹ В докладе приводятся статистические данные за 2009 г. См.: Государственный доклад Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 17 ноября 2011 г. "О положении детей в Российской Федерации" (2008-2009 годы). СПС "Гарант".

По данным Министерства образования и науки РФ общее количество детей, оставшихся без попечения родителей, учтенных на 1 января 2012 года составило 654355 человек. <http://www.demoscope.ru/weekly/2013/0547/gazeta>. Дата обращения: 01.03.2013

угрожая будущему страны"¹. Не прекращается рост социального сиротства, острой социальной проблемой стали насилие по отношению к детям, различные формы эксплуатации детей, детская беспризорность и безнадзорность.

На федеральном и региональном уровне предпринимаются усилия по развитию различных форм семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, особое место среди них занимает усыновление, которому законодатель отводит приоритетную воспитательную роль, видя в нём основной способ реализации конституционного права ребенка жить и воспитываться в семье.

На решение этой острейшей социальной проблемы направлено и осуществляемое с 2007 г. на федеральном уровне материальное стимулирование устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в замещающие семьи. Многие субъекты Российской Федерации установили дополнительные меры поддержки замещающих семей, в которых учитываются, в частности, такие обстоятельства, как возраст детей, состояние их здоровья, особенности развития и поведения, продолжительность нахождения ребенка в семье, число детей, взятых на воспитание, и др. Поддержка выражается, среди прочего, в выплате единовременного пособия усыновителям, в ежемесячных выплатах на содержание усыновленных детей, в предоставлении им льгот в части улучшения жилищных условий.

Начала прослеживаться в последние годы тенденция к сокращению численности детей, переданных на усыновление иностранным гражданам, при некотором росте числа детей, усыновленных российскими гражданами².

¹ Права детей в Российской Федерации: законодательство и практика /Аналитический вестник. №3(196).Серия: Основные проблемы социального развития России – 60. Совет Федерации Федерального собрания Российской Федерации. Аналитическое управление аппарата Совета Федерации. Москва, 2003. www.council.gov.ru. Дата обращения: 10.09.2013

² Государственный доклад Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 17 ноября 2011 г. "О положении детей в Российской Федерации" (2008-2009 годы). СПС "Гарант"

Однако наметившаяся позитивная динамика семейного устройства детей, оставшихся без попечения родителей, не устраняет пока сохраняющиеся в этой сфере серьезные проблемы. Всё еще многочисленны случаи отказа от усыновлённых детей и возвращение их в детские дома, а также случаи жестокого обращения с приемными детьми. По состоянию на 2009 г. отменено более 1,2 тыс. решений об устройстве детей в семьи по причине невыполнения усыновителями, опекунами, приемными родителями обязанностей по содержанию и воспитанию детей.¹

Относящиеся к усыновлению нормы российского права подвергаются изменениям в сторону их совершенствования, однако в целом массив этих норм нуждается в дальнейшей корректировке с учетом международно-правовых актов в сфере защиты прав детей, особенно усыновленных.

Все эти факторы и обстоятельства свидетельствует о необычайной злободневности для Российской Федерации вопроса об усыновлении, о защите прав усыновлённых детей. По этой причине обращение к правовому исследованию этого вопроса представляется весьма актуальным.

Теоретическая основа исследования и степень его научной разработанности. В современной отечественной научной литературе отсутствуют монографические труды,² посвященные анализу усыновления как формы устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (за исключением учебников и комментариев к законам, а также научных статей, затрагивающих лишь отдельные проблемы усыновления), основывающихся на современной нормативно-правовой базе, которая в последние годы была подвергнута существенному реформированию.

¹ Государственный доклад Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 17 ноября 2011 г. "О положении детей в Российской Федерации" (2008-2009 годы). СПС "Гарант"

² Исключение составляет монография Н.В.Летовой "Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы", изданная в 2006 г. См. Летова Н.В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. М. Волтерс Клувер. 2006.

Теоретической основой диссертационной работы послужили научные труды отечественных юристов С.С.Алексеева, М.В.Антокольской, Г.В.Арутюняна, В.В.Безбаха, А.М.Беляковой, В.А.Белова, Ю.Ф.Беспалова, М.И.Брагинского, С.Н.Братуся, Я.Р.Веберса, Е.М.Ворожейкина, В.В.Витрянского, М.Ф.Владимирского-Буданова, И.В.Гессен, А.Г.Гойхбарга, К.А.Граве, Е.И. Домбровского, О.С.Иоффе, М.М.Клячко, О.А.Красавчикова, Е.А.Крашенинникова, Л.А.Кузьмичева, И.М.Кузнецовой, Н.В.Летовой, А.В.Малько, В.Ф. Маслова, Г.К.Матвеева, Н.И.Матузова, И.А.Михайловой, С.А.Муратовой, А.М.Нечаевой, И.Б.Новицкого, А.И.Пергамент, Л.М.Пчелинцевой, А.М.Рабец, О.А.Рузаковой, В.А.Рясенцева, Г.М.Свердлова, П.И.Седугина, В.И.Серебровского, В.И.Синайского, Е.А.Суханова, Ю.А.Ткаченко, Ю.К.Толстого, Р.О.Халфиной, Е.А.Чефрановой, Д.М.Чечота, Г.Ф.Шершеневича и других.

В диссертационных работах вопросы усыновления рассматривали Беспалов Ю.Ф., Рязанцев В.В., Терещенко Е.Э., Батурина Н.И., Князева Е.Ю., Летова Н.В.¹ и др.

Предмет и объект исследования. *Предмет* исследования составляют общественные отношения, складывающиеся в связи с установлением усыновления.

Объектом исследования являются международно-правовые акты в области охраны и защиты прав усыновленных детей, российское законодательство, регулирующее отношения, складывающиеся в процессе установления усыновления, а также практика судов общей юрисдикции.

¹ Беспалов Ю.Ф. Теоретические и практические проблемы реализации семейных прав ребенка в Российской Федерации // Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2002; Рязанцев В.В. Правоотношения усыновления в российском семейном праве // Дисс ... канд. юрид. наук. М., 2002; Терещенко Е.Э. Усыновление как одна из форм реализации прав ребенка жить и воспитываться в семье // Дис... канд. юрид. наук. М., 2003. Батурина Н.И. Усыновление (удочерение) детей по российскому семейному праву // Дисс. . . канд. юрид. наук. Волгоград. 2005. 203с.; Князева Е.Ю. Правовое регулирование усыновления детей - граждан Российской Федерации иностранными гражданами // Дисс. . . канд. юрид. наук. М. 2006. 206с.; Летова Н.В. Усыновление как приоритетная форма устройства и воспитания детей, оставшихся без попечения родителей // Дисс. . . канд. юрид. наук. Томск. 2003. 202с.

Цель и задачи исследования. Цель работы – проследить становление международной и российской национальной системы правовой охраны усыновленных детей, определить правовую природу отношений, возникающих между усыновителем и усыновленным, а также условия возникновения отношений по усыновлению, определить проблемы, касающиеся установления и отмены усыновления, предложить пути их решения, на основании полученных теоретических результатов выработать предложения по совершенствованию действующего российского законодательства.

Для достижения поставленной цели были поставлены следующие задачи:

- выявить общие черты и особенности подходов к защите прав несовершеннолетних усыновленных детей в дореволюционный, советский и современный российский период семейного законодательства;

- проанализировать сформулированную в международно-правовых актах концепцию минимальных стандартов защиты прав несовершеннолетних усыновленных детей;

- провести сравнительный анализ содержания многосторонних и двусторонних международных соглашений, регулирующих отношения по усыновлению детей, оставшихся без попечения родителей;

- определить правовую природу отношений, возникающих между усыновителем и усыновленным, и их место в системе отношений по усыновлению;

- проанализировать условия возникновения отношений по усыновлению;

- выявить теоретические и практические проблемы, возникающие при установлении и отмене усыновления, предложить пути их решения.

Методологической основой исследования являются универсальные (исторический, диалектический, социологический, эмпирический, логический), общенаучные (анализ, синтез, метод обобщения), специально-юридические (формально-юридический, сравнительно-правовой) методы исследования. Совместное применение вышеназванных методов позволило решить поставленные диссертантом задачи и достичь обозначенной цели.

Нормативную правовую базу исследования составили российское семейное и гражданское законодательство, Конвенция ООН о правах ребенка, иные международные многосторонние и двусторонние договоры, касающиеся защиты прав детей, в том числе усыновленных.

Эмпирическая база исследования представлена материалами судебной практики Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ, обобщениями, постановлениями и разъяснениями Верховного Суда РФ по вопросам усыновления, практикой краевых, областных судов общей юрисдикции.

Научная новизна диссертационной работы. Специальный характер настоящего монографического исследования потребовал освещения и анализа связанных с усыновлением правовых вопросов в ранее не использовавшемся ракурсе, который на основе общетеоретической конструкции правоотношения сделал возможным анализ структуры создаваемого усыновлением отношения, уточнение его правовой природы, особенностей субъектного состава и оснований возникновения и прекращения.

Использованные в ходе исследования подходы позволили выявить сохраняющиеся в законодательстве пробелы и неточности, касающиеся регулирования отношений по усыновлению детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также сформулировать и обосновать предложения по дополнению и совершенствованию действующего в России семейного законодательства.

Положения, выносимые на защиту:

1. Исследование концепции минимальных стандартов защиты прав детей, сформулированной и закрепленной в международно-правовых актах и документах, позволило обосновать вывод о том, что Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г. является системообразующим актом, выступающим основой для создания международных и региональных многосторонних соглашений по отдельным аспектам защиты прав детей, а также оказывающим значительное влияние на внутреннее законодательство государств в области защиты прав ребенка.

2. В науке семейного права относительно правовой природы отношений между усыновителем и усыновленным существует 3 основные точки зрения:

А) отношения между усыновителем и усыновленным равнозначны отношениям между родителями и детьми.

Б) в результате усыновления возникают отношения, сходные с родственными, которые не равнозначны кровнородственным.

В) отношения усыновления, хотя и приближены к родительским, однако представляют собой правоотношения особого рода.

Основываясь на теории правоотношения, диссертант обосновывает вывод, что отношения между усыновителем и усыновленным и отношения между кровными родителями и ребенком совпадают (тождественны) в части их содержания. Остальные элементы, характеризующие правоотношение (объект, субъект основания возникновения), имеют как сходство, так и существенные различия.

3. В Семейном кодексе РФ установлено, что усыновление допускается только в отношении несовершеннолетних детей. Понятие ребенка, закрепленное в статье 1 Конвенции ООН 1989 г. не дает ответа на вопрос следует ли считать ребенком несовершеннолетнее лицо, которое приобрело полную дееспособность до достижения возраста совершеннолетия.

Исследование категории правосубъектности ребенка в области семейных правоотношений, позволило установить, что приобретение

ребенком дееспособности в полном объеме до достижения им возраста совершеннолетия является основанием для прекращения у родителей комплекса прав и обязанностей в отношении несовершеннолетних детей. В связи с этим обосновывается вывод, что усыновление возможно только в отношении тех несовершеннолетних, которые до 18-летнего возраста не приобрели дееспособность в полном объеме, т.к. в отношении полностью дееспособных детей установление родительских прав и обязанностей, что является целью усыновления, невозможно.

4. Одним из условий, необходимых для установления усыновления, Семейный кодекс РФ называет наличие разницы в возрасте между усыновленным и усыновителем. Однако такое требование законодатель предъявляет только к случаям, когда ребенок усыновляется лицом, не состоящим в браке. Доказывается, что аналогичное требование должно быть распространено и на усыновителей, состоящих в браке (за исключением усыновления пасынков или падчериц). Данный вывод вытекает из правовой природы отношений усыновления, которые являются родительскими. При незначительности разницы между обоими усыновителями и ребенком установить родительские отношения будет сложно, а то и просто невозможно.

5. В отношении лиц, которые могут быть усыновителями, законодатель устанавливает ряд запретов различного характера. Среди них требования, относящиеся к личностным качествам кандидата в усыновители.

В частности, у кандидата в усыновители должна отсутствовать судимость за умышленное преступление против жизни и здоровья гражданина. Исходя из целей усыновления, закрепленных в Семейном кодексе РФ, в соответствии с которыми усыновление допускается в интересах несовершеннолетних детей, а также с учетом возможностей обеспечить полноценное физическое, психическое, духовное, нравственное воспитание и развитие ребенка, обосновывается вывод о том, что данное ограничение должно касаться не только лиц, желающих стать

усыновителями, но и иных лиц, совместно с которыми проживают кандидаты в усыновители.

6. В исследовании критически оценивается позиция ученых, считающих возможным разрешить усыновление лицам, состоящим в фактических брачных отношениях, ссылаясь на то, что "фактические супруги также составляют полную семью в социологическом смысле и могут обеспечить ребенку такое же воспитание, как и лица, состоящие в зарегистрированном браке".¹ Обосновывается, что разрешение на усыновление детей фактическими супругами усугубит и без того серьезный кризис, который переживает в настоящее время институт брака и семьи в России. Высокий уровень требований, который предъявляется к усыновителям, имеет своей целью обеспечить ребенку состояние максимальной защищенности и стабильности. Отсутствие зарегистрированного брака свидетельствует о нежелании партнеров принимать на себя обязательства имущественного и неимущественного характера, предусмотренные законом для супругов. При таких условиях цель усыновления не будет достигнута, а ребенку будут причинены моральные страдания.

7. Основанием возникновения отношений усыновления выступает определенная совокупность условий. Исходя из теории юридического факта, доказываемая, что условия, перечисленные в статьях 129-133 СК РФ, соблюдение которых обязательно для того, чтобы состоялось усыновление, следует квалифицировать как факты-условия, которые способствуют установлению усыновления. Фактом-основанием в этом случае выступает волеизъявление усыновителя усыновить ребенка. Каждый факт представляет собой самостоятельный элемент сложного состава юридических фактов.

8. Одним из условий, соблюдение которых необходимо для установления усыновления, является согласие лиц, перечисленных в Семейном кодексе РФ. К их числу относится согласие родителей

¹ Антокольская М.В. Семейное право. Учебник. М. Юрист. 2004. С.294.

усыновляемого ребенка. Законом не исключается необходимость получения согласия родителя, ограниченного в дееспособности.

Федеральным законом от 30.12.2012 г. были внесены изменения в ст. 30 ГК РФ¹, в соответствии с которыми к числу лиц, ограничиваемых в дееспособности, отнесены лица с психическими расстройствами здоровья. Сравнительный анализ пунктов 1 и 2 ст.30 ГК РФ, позволяет говорить о различном подходе законодателя к определению объема дееспособности граждан, ограниченных в дееспособности по основаниям, указанным в них. Обосновывается вывод, что согласие на усыновление ребенка родителя, ограниченного в дееспособности в соответствии с п.2 ст.30 ГК РФ, должно быть получено лишь при условии, что такой родитель по состоянию своего здоровья способен понимать значение и последствия даваемого им согласия. В противном случае мнение такого родителя во внимание приниматься не должно.

9. Отсутствие в Семейном кодексе РФ нормы, требующей получения согласия на усыновление от других несовершеннолетних детей усыновителей (кровных или усыновленных), которые проживают вместе с ними, следует признать недостатком этого акта. Между тем такое согласие, не говоря уже о необходимости и целесообразности учета их мнения, выступает важным фактором обеспечения психологического благополучия усыновляемого.

Обосновывается вывод, что, так как акт усыновления может серьезно затронуть права детей, в том числе и имущественные, необходимо получить на усыновление согласие как собственных (кровных), так и усыновленных ранее детей усыновителя, достигших 14-летнего возраста. Мнение несовершеннолетних детей (родных и ранее усыновленных), не достигших десятилетнего возраста, должно обязательно приниматься во внимание при решении вопроса об усыновлении.

10. Отсутствие в российском законодательстве правил, касающихся временных рамок, в пределах которых усыновители должны установить

¹ Изменения вступают в силу со 2.03.2015 г.

контакт с усыновляемым ребенком, следует признать недостатком. Непродолжительное общение потенциальных усыновителей с ребенком, эпизодический характер встреч с ним выступает, как свидетельствует судебная практика, причиной появления в дальнейшем оснований к отмене решения об усыновлении. Такое положение нельзя признать отвечающим интересам ребенка, и отмеченный недостаток подлежит устранению путем закрепления в законе минимального периода общения усыновляемых с усыновителями. Обосновано суждение о том, что временное, не менее 6 месяцев, предшествующих принятию судом решения об усыновлении, пребывание ребенка в семье усыновителя позволяет определить возможность создания семейных отношений и принять взвешенное решение об усыновлении.

11. Безусловными основаниями к отмене усыновления Семейный кодекс РФ среди прочих признает случаи, когда усыновитель страдает хроническим алкоголизмом или наркоманией, которые признаны медициной заболеванием, требующим медицинского вмешательства.

Медицинским заболеванием признается и пристрастие к азартным играм¹. Врачи считают, что болезненное пристрастие к игре в подавляющем большинстве случаев развивается на фоне других психических изменений, наслаиваясь на них. Постоянное участие в азартных играх становится доминирующим в жизни субъекта и ведет к снижению социальных, профессиональных, материальных и семейных ценностей, что в конечном счете не может не отразиться на воспитании детей, которые берут пример со своих родителей. С учетом социологических исследований обосновывается вывод, что болезненное пристрастие к азартным играм должно рассматриваться в качестве основания для отмены усыновления наряду с хроническим алкоголизмом и наркоманией.

¹ Лудомания (пристрастие к азартным играм) - включена в список заболеваний Всемирной организации здравоохранения под международным кодом F63.0., с 1.03.2013 г. является основанием для ограничения дееспособности гражданина на основании п.1 ст.30 ГК РФ

Теоретическая и практическая значимость исследования.

Сформулированные автором теоретические положения, научные выводы и предложения могут быть использованы для дальнейшей разработки теории семейного права, при совершенствовании российского законодательства об усыновлении, в практике судебных органов при рассмотрении дел об установлении усыновления и его отмены, в учебном процессе при чтении лекций и проведении практических занятий по курсу "Семейное право", "Наследственное право" и др.

Апробация результатов исследования. Основные положения и научные выводы были обсуждены на заседании кафедры гражданского и трудового права Российского университета дружбы народов, результаты исследования докладывались автором и получили одобрение на международных, всероссийских научных, научно-методических конференциях и семинарах.

Структура диссертационного исследования. Работа состоит из введения, трех глав, шести параграфов, заключения и библиографического списка.

СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обоснована актуальность темы, определена степень разработанности проблемы, цель, задачи, объект и предмет исследования, раскрыта научная новизна, сформулированы положения, выносимые на защиту, обоснована теоретическая и практическая значимость, представлены результаты апробации работы.

В первой главе "Становление международной и российской национальной системы правовой охраны усыновленных детей и защиты их прав" исследованы вопросы, связанные с зарождением института усыновления и его дальнейшим развитием, как на уровне национального законодательства, так и на международном уровне.

В первом параграфе "Общие черты и особенности подходов к защите прав несовершеннолетних усыновленных детей в дореволюционный, советский и современный российский период семейного законодательства" прослеживается генезис правового регулирования отношений, связанных с усыновлением, начиная с древнейших времен и до наших дней. Если первоначально институт усыновления использовался с целью охраны имущественных интересов усыновителя-наследодателя, то со временем он становится формой защиты прав детей, оставшихся без попечения родителей.

Второй параграф "Концепция минимальных стандартов защиты прав несовершеннолетних усыновленных детей в международно-правовых документах" посвящен исследованию международно-правовых актов в области охраны усыновленных детей и защиты их прав.

Современная система международной охраны ребенка и защиты его прав как составная часть международной защиты прав человека, сформировалась после Второй мировой войны, в рамках Организации Объединенных Наций¹. До этого момента сотрудничество государств по вопросам прав ребенка носило фрагментарный характер, затрагивались лишь отдельные стороны правового положения детей: беспризорности, детского труда и торговли детьми. Значительным событием в области защиты прав детей стало принятие Конвенции о правах ребенка в 1989 году. Впервые ребенок стал рассматриваться не только как объект специальной защиты, но и как субъект права, которому предоставлен весь объем прав человека. Она стала первым международным документом, получившим широкое признание государств, в котором права ребенка приобрели силу норм договорного права.

Конвенция стала основой для разработки как региональных конвенций о правах ребенка (в рамках Организации африканского единства в 1990 году принята Африканская Хартия прав и благополучия детей), так и конвенций,

¹ Старовойтов О. М. Становление и развитие международной защиты прав ребенка. //Белорусский журнал международного права и международных отношений. 2002 г., № 3. С.51-58.

направленных на регулирование их отдельных прав (например, Конвенция 1993 года по защите детей и сотрудничеству в отношении международного усыновления).

Конвенция о правах ребенка 1989 года провозглашает приоритет интересов детей перед потребностями государства, общества, религии, семьи. Ею устанавливается минимальный стандарт в области прав ребенка, т.е. тот минимум прав, который должен быть гарантирован каждому ребенку. Задача государств-участников состоит в стремлении к расширению прав своих детей, путем принятия законов в развитие положений Конвенции.

В статье 21 были сформулированы минимальные стандарты в отношении детей, соблюдение которых обязательно при установлении усыновления.

В развитие положений Конвенции ООН о правах ребенка был принят ряд международных конвенций по отдельным вопросам защиты прав детей, в том числе усыновленных. Это Конвенция о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей 1996 г; Гагская Конвенция от 25.10.1980 г.¹ о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей; Европейская конвенция об осуществлении прав детей 1996 г.²; Конвенция о контактах, связанных с детьми³ 2003 г.; Гагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления⁴ 1993 г.; Европейская конвенция об усыновлении детей⁵ 2008 г. Данные конвенции содержат преимущественно материально-правовые нормы. Присоединение к ним влечет за собой обязанность государства внести соответствующие изменения во внутреннее законодательство.

¹ "Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей" (Заключена в г.Гааге 25.10.1980 г.). СЗ РФ. 19.12.2011. №51,Ст.7452

² Европейская конвенция об осуществлении прав детей (Страсбург, 25 января 1996 г.). EST №160. СПС "Гарант".

³ "Конвенция о контактах, связанных с детьми". (Заключена в г. Страсбурге 15.05.2003. ETS №192). СПС "КонсультантПлюс".

⁴ "Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления" (заключена в г. Гааге 29.05.1993 г.). СПС "КонсультантПлюс".

⁵ "Европейская конвенция об усыновлении детей" (ETS №58). Заключена в г.Страсбурге 24.04.1967 г. Конвенция вступила в силу 26.04.1968 г. СПС "КонсультантПлюс".

Россия является участницей ряда многосторонних региональных договоров, затрагивающих вопросы усыновления. Их содержание в основном касается унификации коллизионных норм. В 1993 г. в Минске была заключена Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам¹. В 2002 г. в Кишиневе была заключена новая Конвенция² с таким же названием, призванная заменить собой Минскую Конвенцию 1993 г. в отношениях между странами-участницами обеих Конвенций, которая вступила в силу 27.04.2004 г. Для России положения Кишиневской Конвенции вступили в силу с 3.10.2013 г.

Несмотря на то, что Россия является участницей многих значимых конвенций в области защиты прав детей, в том числе усыновленных, ею широко используется практика регулирования отношений в области усыновления путем заключения двусторонних соглашений с другими государствами. Так, например, Россия заключила договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам с некоторыми странами-участницами Минской и Кишиневской Конвенций – в 1992 г. с Азербайджаном³ и Киргизией⁴, в 1993 г. с Молдавией⁵, а также со странами, граждане которых чаще всего усыновляют российских детей (Франция, Италия).

Практически во всех международных договорах по вопросам семейного права, принятых после 1989 года, подчеркивается базисная роль

¹ "Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (Заключена в г. Минске 22 января 1993 г.). СЗ РФ. 24.04.1995. №17. Ст.1472

² "Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (Заключена в г. Кишиневе 07.10.2002 г.). Содружество. Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ. №2(41). С.82-130

³ "Договор между Российской Федерацией и азербайджанской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (Заключена в г. Москве 22.12.1993 г.). СЗ РФ. 01.05.1995. №18. Ст.1598

⁴ Договор между РФ и Республикой Кыргызстан от 14.09.1992 "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам". "Бюллетень международных договоров". N 3. 1995

⁵ "Договор между Российской Федерацией и Республикой Молдова о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (подписан в г. Москве 25.02.1993). СЗ РФ. 15.05.1995. №20. Ст.1766

Конвенции ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, приверженность договаривающихся государств закрепленным в ней принципам.

Анализ двусторонних договоров об усыновлении, заключенных Россией, позволяет сделать вывод о целесообразности их заключения, т.к. в рамках двусторонних договоров существует возможность конкретизации многих положений Гаагской Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г. с учетом интересов соответствующих двух государств. Более того, нередко в таких договорах закрепляются новые нормы, отсутствующие в Конвенции.

Во второй главе **"Правовая природа отношений по усыновлению"** в первом параграфе **"Правовая природа отношений, возникающих между усыновителем и усыновленным, и их место в системе отношений по усыновлению"** с точки зрения теории права исследуется структура правового отношения, возникающего между усыновителем и усыновленным.

Усыновление представляет собой сложный юридический акт. В нем находят отражение воля лиц, выразивших желание усыновить ребенка, родителей, давших согласие на усыновление своего ребенка, самого ребенка, достигшего 10-летнего возраста, и других лиц, установленных законом, а также воля государства, выраженная в решении суда.¹ До сих пор в науке семейного права спорным остается вопрос о правовой природе правоотношений между усыновителем и усыновленным. В литературе были высказаны 3 точки зрения по данной проблеме:

А) отношения между усыновителем и усыновленным равнозначны отношениям между родителями и детьми.

Б) в результате усыновления возникают отношения, сходные с родственными, которые не равнозначны кровнородственным.

В) отношения усыновления, хотя и приближены к родительским, однако представляют собой правоотношения особого рода.

¹ Паршукова К.Ю. Общая характеристика отношений, порождаемых усыновлением, и их правовая природа. // Семейное и жилищное право. 2008. №2. С. 15.

Проанализировав существующие точки зрения и их обоснование, в работе делается вывод о том, что отношения между усыновителем и усыновленным тождественны отношениям, возникающим между биологическими родителями и детьми. Данная позиция обоснована с точки зрения теории правоотношения. Субъективные права и юридические обязанности его участников, находящиеся в их необходимой взаимосвязи, составляют содержание правоотношения. Проведенный анализ позволил сделать вывод, что отношения между усыновителем и усыновленным и отношения между кровными родителями и ребенком совпадают (тождественны) в части их содержания. Остальные элементы, характеризующие соответствующие правоотношения (субъект, объект, основания возникновения), имеют как сходство, так и существенные различия.

Во втором параграфе **"Условия возникновения отношений по усыновлению"** анализируются требования, которые предъявляются законодателем к усыновителю и усыновленному. Российское законодательство признает возможность усыновления только несовершеннолетних детей (п.2 ст.124 СК РФ). В соответствии с п.1 ст.54 СК РФ ребенком признается лицо, не достигшее восемнадцати лет (совершеннолетия). Проведенный анализ позволил сделать вывод о том, что не могут быть усыновлены дети, которые приобрели полную дееспособность до достижения возраста совершеннолетия.

В связи с тем, что усыновление осуществляется в интересах детей с целью обеспечить ребенку полноценное семейное воспитание и всестороннее гармоничное развитие, законом предъявляются определенные требования к усыновителям: достижение определенного в законе возраста, разница в возрасте между усыновителем и усыновленным.

В отношении лиц, которые могут быть усыновителями, закон устанавливает ряд запретов, которые в литературе объединяются в несколько групп:¹

- 1) требования, связанные с наличием у усыновителя достаточного объема правоспособности;
- 2) требования, связанные с наличием у усыновителя достаточного объема дееспособности;
- 3) требования, относящиеся к состоянию здоровья усыновителя;
- 4) требования, относящиеся к личностным качествам кандидата в усыновители;
- 5) требования, относящиеся к материально-бытовым условиям жизни усыновителя.

В самостоятельную группу (шестую) можно отнести требования, относящиеся к семейному статусу усыновителя и уровню его готовности стать усыновителем. В работе глубоко проанализирована каждая группа установленных законодателем ограничений, критически оценена позиция некоторых авторов, считающих необходимым разрешить усыновление ребенка супружескими парами, живущими без регистрации брака, сформулированы предложения по совершенствованию действующего законодательства.

Третья глава **"Проблемы, касающиеся установления и отмены усыновления"** состоит из двух параграфов.

В первом параграфе **"Квалификация условий установления усыновления"** с точки зрения теории права определяется правовая природа условий, соблюдение которых обязательно, чтобы усыновление состоялось.

Общепризнано, что факты реальной действительности, с которыми, в силу подлежащих применению правовых норм, связывается возникновение, изменение или прекращение правоотношений, называют юридическими

¹ Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону "Об опеке и попечительству". Под ред. П.В.Крашенинникова. Статут.2012. СПС "Консультант Плюс". Дата обращения 15.09.2013.

фактами. То есть юридический факт является главным условием возникновения и динамики правоотношения (прежде всего частного, семейного правоотношения), является в определенном смысле причиной такой динамики. В зависимости от той роли, которую играют те или иные факты в частном праве, выделяют факты-предпосылки, факты-условия, факты-основания частноправовых последствий. Учение о юридических фактах традиционно основное внимание уделяет именно фактам-основаниям. Выделяемые факты-предпосылки и факты-условия не получили однозначного определения и разграничения в научной литературе.¹ Сами по себе факты-предпосылки и факты-условия не способны самостоятельно произвести изменения в частноправовых формах. Факты-предпосылки и факты-условия выступают факторами, которые в одних случаях способствуют наступлению правовых последствий, в других – наоборот делают невозможным их наступление.

Исходя из теории юридического факта, условия, перечисленные в статьях 129-133 СК РФ, можно отнести к фактам-условиям, которые способствуют установлению усыновления. Фактом-основанием в этом случае выступает волеизъявление усыновителя усыновить ребенка. Каждый факт представляет собой самостоятельный элемент сложного состава юридических фактов, который подробно проанализирован в работе. Сделаны обоснованные выводы и предложения по совершенствованию российского семейного законодательства.

Во втором параграфе **"Квалификация оснований отмены усыновления"** проводится анализ различных обстоятельств, которые признаются законодателем в качестве оснований к отмене усыновления.

Статья 141 СК РФ перечисляет случаи виновного поведения усыновителя, которые являются безусловными основаниями к отмене усыновления. Но усыновление может быть отменено и по иным основаниям, которые не связываются законодателем с виной усыновителя.

¹ См. более подробно: Красавчиков О.А. Указ.соч. С.5; Исаков В.Б. Юридические факты в российском праве: учеб.пособие. М. 1998. С.14-23 и др.

Анализ указанных в законе обстоятельств позволил сделать вывод и доказать, что в случае отмены усыновления при виновном поведении усыновителя следует говорить об отмене усыновления как мере ответственности. Отмена же усыновления по иным основаниям относится к мерам защиты как усыновленного ребенка, так и в некоторых случаях усыновителя.

Сформулирован и обоснован вывод о том, что в нормах Семейного кодекса РФ необходимо отразить различные основания для отмены усыновления, одни из которых выступают мерой ответственности, другие выступают только мерой защиты. В связи с этим предлагается положения ст.141 СК РФ изложить в двух разных статьях. Одну из них необходимо назвать "Лишение усыновителя родительских прав", в которой будут перечислены основания для отмены усыновления, установленные п.1 ст.141 СК РФ. Другую статью назвать "Отмена усыновления", где основаниями отмены усыновления будут выступать иные действия усыновителя. Тем самым будут учтены различия в мерах охраны, предусмотренных Семейным кодексом РФ, одни из которых представляют собой меру ответственности усыновителей за ненадлежащее исполнение своих обязанностей, другие выступают мерой защиты интересов ребенка и усыновителей.

При отмене усыновления по виновным основаниям законодатель не указывает на необходимость учета мнения ребенка. Однако, полагаем, что в силу ст.57 СК РФ мнение ребенка должно быть учтено и в этом случае, при этом учет мнения ребенка, достигшего десятилетнего возраста, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Указание в ст.57 СК РФ на интересы ребенка вытекает из сущности института усыновления, призванного обеспечить усыновленному родительское воспитание и заботу. Совершенно очевидно, что решающее значение при рассмотрении дела об отмене усыновления имеет фактическое положение усыновленного в семье усыновителя. Поэтому суд обязан оценить, создало ли усыновление необходимые условия для ребенка. Однако, если будет

выяснено, что усыновление противоречит интересам ребенка, решение о его отмене должно быть принято вопреки мнению ребенка. Ребенок в силу своего возраста, умственного развития, социальной незрелости или иных причин не всегда в состоянии дать объективную оценку поведению усыновителей, может не осознавать негативных последствий для себя сохранения отношений усыновления.

В заключении кратко подведены итоги диссертационного исследования.

Основные положения диссертации изложены в следующих публикациях автора:

В изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Пухарт А.А. Понятие ребенка, подлежащего усыновлению, в российском праве в свете Конвенции о правах ребенка 1989г. //Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения, 2013. - № 5. - С. 251-257 (0,45 п.л.).

2. Пухарт А.А. Понятие и правовая природа усыновления //Евразийский юридический журнал, 2013. - № 10 (65). - С. 165-168 (0,75 п.л.).

3. Пухарт А.А. Становление и развитие института усыновления //Аграрное и земельное право, 2013. - № 11 (107). - С. 137 – 142 (0,6 п.л.).

ПУХАРТ АЛЕКСАНДР АСКОЛЬДОВИЧ
(Российская Федерация)

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В РОССИИ ОТНОШЕНИЙ
ПО УСЫНОВЛЕНИЮ

В диссертации рассматривается становление и текущее состояние правового регулирования в России отношений по усыновлению детей, оставшихся без родительского попечения, исследуется концепция минимальных стандартов защиты прав несовершеннолетних усыновленных детей, закрепленных в международных актах и документах. Особое внимание уделено правовой природе отношений по усыновлению, анализу и оценке условий установления и отмены усыновления.

PUKHART ALEXANDR ASKOLDOVICH
(Russian Federation)

RELATIONS ARISING FROM ADOPTION
AND THEIR LEGAL FRAMEWORK IN RUSSIA

The thesis is intended to bring under research and comments on the problems of adoption of minors in Russia. Attention is also paid to the formation and the current state of the legal regulation of adoption of children without parental care. Particular reference is given to international documents relating to protection of children without parental custody. Author pays special attention to legal nature of adoption and evaluation of terms and conditions required for it.