

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ УСЫНОВЛЕНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ*

И.Н. ЛЕВШУК, аспирантка Минского института управления

В статье проводится анализ действующего законодательства, регулирующего процедуру усыновления в Республике Беларусь. Несмотря на законодательно обеспеченные основы правового механизма и решения, принимаемые органами исполнительной власти, государству не удалось в полной мере решить проблемы защиты детей, их прав и законных интересов. Этот процесс сопряжен с определенными трудностями: изъяны в обеспечении прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей; недостаточная разработанность института усыновления в семейном законодательстве; неоднозначность взглядов на правоотношения, возникающие в связи с усыновлением и др. Автор обращает внимание на необходимость совершенствования законодательства, регулирующего процедуру усыновления детей, контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей, установления дополнительных требований к кандидатам в усыновители.

В современных условиях в Беларуси идет активный законотворческий процесс, направленный на обеспечение защиты прав и законных интересов детей. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье (далее – Кодекс) 1999 года ввел судебный порядок усыновления, который имеет значительное преимущество перед ранее существовавшим административным порядком усыновления. В нем закреплен принцип приоритетности воспитания детей в семье, внесены изменения в условия и порядок прекращения усыновления, упрощена процедура усыновления, содержится подробная регламентация различных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Помимо традиционных усыновления, опеки и попечительства, детских интернатных учреждений введены такие новые формы, как приемная семья, опекунская семья, детский дом семейного типа, детская деревня, патронатное воспитание. Но по-прежнему усыновление в Республике Беларусь является наиболее предпочтительной формой устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, цель которого состоит в том, чтобы обеспечить им надлежащее воспитание, проживание в благоприятных семейных условиях, защиту прав и законных интересов.

Законодательство Республики Беларусь определяет усыновление как юридический акт, основанный на судебном решении, в результате которого усыновленные и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным и их потомству приравниваются во всех личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению [1].

В результате усыновления усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (родственникам). При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности ребенка по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. При этом права и обязанности между кровными родственниками усыновленного ребенка, с которыми у него сохранены отношения, и усыновителем и его родственниками не возникают. В данном случае, на наш взгляд, следует согласиться с мнением И.А. Малюженец о том, что «право просить о сохранении родственных отношений с усыновляемым ребенком, один из родителей которого умер, это личное неимущественное право каждого гражданина, и его осуществление за других родственников не только абсурдно, но и противоречит нормам гражданского и семейного права. Вполне вероятны случаи, когда бабушки и бабушки нет в живых или они безразлично относятся к усыновлению их внука и не желают поддерживать с ним каких-либо отношений. При этом другие родственники, желающие сохранить родственные связи с усыновляемым ребенком, будут лишены возможности обратиться с такой просьбой в суд» [2].

Необходимо отметить, что как ученые-цивилисты, так и законодатели ряда стран не пришли

* Статья поступила в редакцию 18 сентября 2007 года.

к единому мнению о том, родительские или только подобно родительским правоотношения порождаются усыновлением.

Ряд ученых исходят из того, что между усыновителем и усыновленным ребенком устанавливаются полностью совпадающие по содержанию правоотношения как между родителями и детьми. Б.С. Антимонов и К.А. Граве рассматривают усыновление как юридический акт, в силу которого между двумя лицами (усыновителем и усыновленным) возникают правовые (личные и имущественные) отношения, существующие между родителями и детьми [2].

По мнению других ученых, усыновление представляет собой основание возникновения родства. Именно оно выступает определяющим фактором в установлении родственных отношений.

На наш взгляд, правильной является точка зрения В.М. Забородиной. Не отрицая социального характера родства, автор отмечает, что родство – прежде всего кровная связь лиц, которая не может быть создана законодателем.

Системообразующей основой правового регулирования отношений, возникающих из усыновления, является принцип соблюдения прав и законных интересов ребенка, подлежащего усыновлению. Усыновление, исходя из анализа норм национального законодательства, возможно только в интересах усыновляемых детей, с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Предполагается, что усыновление будет отвечать интересам ребенка, если кандидаты в усыновители отвечают не только требованиям, предъявленным законодателем, но и психологически совместимы с усыновляемым ребенком.

На основании постановления Совета Министров Республики Беларусь от 28 февраля 2006 года №290 «Об утверждении Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории Республики Беларусь» при решении вопроса об устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, язык, культурная и религиозная принадлежность, а также возможность обеспечения ему преемственности в воспитании и образовании, родственные связи.

Усыновление следует рассматривать как совершенное в интересах детей тогда, когда в основе действий усыновителей лежат мотивы и идеи, направленные на предоставление усыновляемому прав, гарантированных Конвенцией о правах ребенка, Конституцией, Кодексом о браке и семье с целью воспитания и гармоничного развития его личности, а сами усыновители приобретают права, готовы и способны нести обязанности родителей.

В Республике Беларусь усыновление допускается только лишь в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Подобное требование установлено законодательством большинства государств. Не может быть произведено усыновление в отношении совершеннолетнего, даже если он до совершеннолетия, в течение длительного периода времени воспитывался в данной семье и теперь потребовалось лишь оформить фактические отношения между лицом, воспитывавшим его, и ребенком. Многие авторы считают, что с достижением совершеннолетия дети больше не нуждаются в семейном воспитании и родительские права и обязанности в отношении совершеннолетних детей прекращаются. На наш взгляд, следует согласиться с И.А. Зиминной о том, что целью усыновления является не только воспитание ребенка, но и защита его прав и охраняемых законом интересов в виду его физической и умственной незрелости [3].

Одним из условий, обеспечивающих законность усыновления, является согласие ребенка, достигшего десяти лет, на усыновление, так как его несогласие является препятствием к усыновлению. Мнение ребенка, не достигшего десятилетнего возраста, на наш взгляд, также должно быть выявлено судом с того момента, когда ребенок в состоянии его сформулировать и выразить. Отсутствие его согласия на усыновление должно рассматриваться судом как серьезное препятствие к усыновлению. Не исключены случаи, когда вопреки своим интересам ребенок отказывается от усыновления. В практике это обычно свидетельствует о нежелании ребенка изменить привычные условия жизни, утратить связь с окружающими лицами. И хотя новые условия жизни, возможно, окажутся для него более благоприятными, против воли ребенка, на наш взгляд, идти нельзя.

Вынесение решения об усыновлении вопреки желанию ребенка, не достигшего десяти лет, возможно только в случае, если суд придет к убеждению о том, что возражения ребенка не имеют серьезного обоснования, связаны исключительно с его малолетством и не станут препятствием к созданию нормальных отношений между ним и усыновителями. Соглашаясь с мнением И.А. Малюженец, в подобных ситуациях можно было бы использовать так называемый испытательный срок, в течение которого ребенок будет находиться в семье кандидата в усыновители, что поможет сблизиться с лицом, желающим усыновить ребенка [2]. Но в данном случае необходимо предупредить риск того, что усыновитель может отказаться от усыновления, поскольку такое испытание для ребенка нежелательно.

К лицам, изъявившим желание усыновить ребенка, законодательством Республики Беларусь

предъявляется ряд требований, соблюдение которых является гарантией обеспечения прав несовершеннолетних детей, передаваемых на усыновление, гарантией возможности для ребенка обрести родителей, которые наилучшим образом подходят ему, отвечают его интересам. Во-первых, усыновителями могут быть только совершеннолетние и дееспособные лица обоего пола, а также несовершеннолетние лица, которые приобрели дееспособность в полном объеме с момента принятия судом решения об эмансипации или со времени вступления в брак; во-вторых, разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет. По причинам, признанным судом уважительными, а также при усыновлении ребенка отчимом (мачехой), разница в возрасте может быть сокращена.

Из числа потенциальных усыновителей законодатель обосновано исключил ряд категорий лиц, которые в силу своих личных качеств, физических возможностей, условий жизни не смогут надлежащим образом осуществлять воспитание, развитие в духовном, психическом и физическом плане ребенка. В соответствии со статьей 125 Кодекса не имеют право быть усыновителями: лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными; супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным; лица, лишены судом родительских прав или ограниченные судом в родительских правах; лица, отстраненные от обязанности опекуна, попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на него обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине; лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный на территории Республики Беларусь; лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права и обязанности; лица, имеющие на момент усыновления судимость за умышленное преступление.

В целях создания гарантий обеспечения прав детей, подлежащих усыновлению, необходимо проверять соответствующими компетентными органами отсутствие судимости за умышленные преступления (на момент усыновления ребенка) не только у кандидатов в усыновители, но и у совместно проживающих с ними лиц. Обусловлено это тем, что общение ребенка с данными лицами может негативно отразиться на его воспитании. Представляется, что для более полноценного развития усыновленного ребенка, перечень лиц, установленных Законом не имеющими

право быть усыновителями, необходимо расширить. В частности, внести в этот перечень категорию лиц, мотивы усыновления которых не направлены на интересы усыновляемого.

Наиболее спорным представляется запрет усыновления детей двумя лицами, не состоящими между собой в браке. Введение такого ограничения связано с тем, что воспитание в полной семье в наибольшей степени отвечает интересам ребенка. Но, фактические супруги также составляют полную семью в социологическом смысле и могут обеспечить ребенку такое же воспитание, как и лица, состоящие в зарегистрированном браке. Непризнание юридической силы за фактическим браком имеет под собой определенные основания. Вместе с тем, дискриминация лиц при усыновлении по тому признаку, что их брак не зарегистрирован, не оправдана [2]. Иногда желание усыновить ребенка выражается несколькими его родственниками или иными лицами, которые не состоят ни в фактическом, ни в зарегистрированном браке. Решать, насколько такое усыновление отвечает интересам ребенка, следовало бы предоставить суду с учетом всех обстоятельств конкретного дела.

Значительный интерес представляет вопрос об усыновлении детей несовершеннолетних родителей. Многие авторы считают, что согласие на усыновление могут дать только совершеннолетние родители. В Кодексе закреплено положение, что при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, которые не приобрели полную дееспособность, необходимо также согласие их законных представителей, опекуна усыновляемого, но при этом их родительские права должны быть приоритетными.

По общему правилу при усыновлении детей несовершеннолетних родителей необходимо проявлять особую осторожность, исследуя обстоятельства их жизни. Надо учитывать, что согласие на усыновление в основном связано с неустойчивостью таких родителей, их недостаточно окрепшей психикой, может быть вызвано давлением со стороны взрослых членов семьи, которые не всегда способны к объективному решению вопроса об усыновлении. Оценка согласия на усыновление, данного несовершеннолетними родителями, должна производиться с учетом всех фактических обстоятельств конкретного дела. Если будет установлено, что согласие вызвано отсутствием необходимых материально-бытовых условий, а не действительным желанием устроиться от воспитания, то органам опеки и попечительства следует позаботиться об устройстве ребенка в соответствующее детское учреждение либо в приемную семью.

Согласие родителей на усыновление ребенка может быть получено только после его рождения. Предварительная дача согласия родителей

на усыновление еще не родившегося ребенка, практикующаяся в некоторых зарубежных странах (например, в Венгрии) не допускается в Республике Беларусь.

В соответствии с Кодексом согласие родителей (родителя) ребенка должно быть выражено в письменном виде, нотариально удостоверенным или заверенным руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства. Согласие также может быть выражено непосредственно в суде при усыновлении, что отражается в протоколе судебного заседания, лично подписывается родителями и указывается в решении суда. При этом родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка, без объяснения причин, до вынесения решения суда об его усыновлении.

Статьей 128 Кодекса предусмотрены случаи, когда для усыновления ребенка не требуется согласия его родителей. Перечень обстоятельств, при наличии которых усыновление может быть произведено без согласия родителей ребенка, является исчерпывающим. Не требуется такого согласия, если родители неизвестны; лишены родительских прав; признаны судом недееспособными, безвестно отсутствующими либо умершими. Из всех перечисленных обстоятельств подвергнуто сомнению только одно – признание родителей безвестно отсутствующими. В данном

случае смущают сроки, так как для признания гражданина безвестно отсутствующим достаточно, чтобы в течение одного года по месту его жительства не было сведений о месте его пребывания. Отсутствовать гражданин может в силу различных обстоятельств, в том числе и не всегда от него зависящих. Поэтому, на наш взгляд, суду следует устанавливать причины такого отсутствия родителей, объективно выяснить которые без их участия невозможно.

В Республике Беларусь дела об усыновлении рассматриваются в порядке особого производства. Некоторые ученые придерживаются мнения о том, что данную категорию дел необходимо рассматривать в исковом производстве, так как в особом производстве суд рассматривает заявления об отсутствии спора о праве. Усыновление же применяется судом для реализации прав и интересов ребенка с передачей его на воспитание и содержание в семью. В особом производстве нет сторон, обязательное участие родителей усыновляемого ребенка в рассмотрении дел об усыновлении законом не предусмотрено.

Отдавая детей на усыновление, государство обязано осуществлять более глубокую проверку и подготовку лиц, желающих усыновить ребенка, предусмотреть проведение психологического обследования усыновителей и их обязательного обучения. Необходимо удостовериться в том, что ребенок попадает в надежные руки.

ЛИТЕРАТУРА

1. Тихиня, В.Г. Правовые основы семьи: юридический справочник / В.Г. Тихиня, М.Г. Бруй. Минск: МИУ, 2006.
2. Малюженец, И.А. Семейное право. Новый порядок усыновления (удочерения) в Республике Беларусь / И.А. Малюженец. Юстиция Беларуси. №1. 2000.
3. Зиминая, И.А. Правовое регулирование отношений, возникающих из международного усыновления / И.А. Зиминая. Вестник молодежного научного общества 2002. №3–4. С. 69–71.

SUMMARY

The analysis of current legislation that regulates the procedure of adoption in the Republic of Belarus is carried out in the article. Irrespective of the legal mechanism foundations provided by legislation and the decisions made by executive authority the state has not been able to solve the problems of defending children, their rights and their legal interests completely. This is a time-consuming process coupled with specific difficulties, such as: neglect in the provision of rights and interests of the children who are left without parental care; inadequate attention to the institution of adoption in family legislation; the ambiguity of the views on legal relationships which emerge in connection with adoption. The author pays attention to the need to perfect the legislation that regulates the procedure of adopting children, controls their life conditions in their foster families and sets additional demands to the candidates for foster parents.