

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ УСЫНОВЛЕНИЯ С ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

Гак Ю.М.

Научный руководитель - Трофимова И.Б.

Красноярский государственный аграрный университет

При усыновлении с участием иностранного элемента важно правильно применять нормы российского и международного права. Суды испытывают затруднения в связи с необходимостью установления содержания иностранного закона, оценкой документов, составленных за границей. Нередко суды допускают погрешности в установлении юридически значимых обстоятельств и формально относятся к исследованию представленных доказательств, не всегда соблюдается ими "приоритетность" усыновления детей, являющихся российскими гражданами, а также преимущество родственного воспитания. Отмечается неблагоприятие и в отношении документов, представляемых российской стороной. В отношении усыновления в качестве иностранного элемента выступает субъект правоотношения - усыновитель или усыновленный должен являться иностранным гражданином или лицом без гражданства.

Определить, семейное право какого из затронутых государств должно быть применено, призваны коллизионные нормы, разрешающие коллизию между претендующими на регулирование, "сталкивающимися" законами. Устанавливая подлежащее применению право, коллизионные нормы в принципе не определяют конкретные права и обязанности сторон семейного правоотношения, а лишь отсылают к семейному праву того или иного государства, которое и должно урегулировать эти права и обязанности. Коллизионные нормы семейного права относятся к сфере международного частного права. В силу специфики семейных отношений коллизионный метод регулирования применительно к семейным отношениям с иностранным элементом является основным. Помимо коллизионного, в международном частном праве используется и материально-правовой метод регулирования. Данный метод предполагает устранение самого вопроса о выборе права с помощью материально-правовых норм, непосредственно регулирующих права и обязанности участников частноправового отношения с иностранным элементом¹. По мнению некоторых юристов, в настоящее время наблюдается тенденция к снижению роли коллизионного регулирования и замене его основными принципами, определяющими, какие нормы следует применять в каждом конкретном случае². К таким относятся: принцип нахождения наиболее тесной связи правоотношения с конкретным правопорядком, принцип нахождения наиболее благоприятного правопорядка, учет императивных норм страны суда и третьей страны.

Из того, что иностранным элементом в отношениях усыновления является субъект, следует, что основными коллизионными привязками в области отношений усыновления являются:

- а) закон гражданства усыновителя.

¹ Ануфриева Л.П., Бекашев К.А., Дмитриева Г.К. Международное частное право: Учебник. - М.: Изд-во Проспект, 2007 г. – С. 129.

² Гетьман-Павлова И.В.. Международное частное право: Учебник. - М.: Изд-во ЭКСМО, 2008 г. – С. 213.

б) закон гражданства лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство. В России усыновление, имеющее международный характер, регулируется коллизионными нормами, закрепленными в ст. 165 СК РФ. Согласно данной статье, усыновление считается международным, когда оно осуществляется:

- Иностранцами гражданами или лицами без гражданства в отношении ребенка-гражданина РФ на территории России;
- Иностранцами гражданами или лицами без гражданства в отношении ребенка-гражданина РФ за пределами территории Российской Федерации;
- Российскими гражданами в отношении ребенка, являющегося иностранным гражданином на территории Российской Федерации;
- Российскими гражданами в отношении ребенка, являющегося иностранным гражданином на территории иностранного государства.

В соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 165 СК РФ усыновление (в том числе отмена усыновления) на территории России иностранцами гражданами ребенка, являющегося российским гражданином, производится в соответствии с законодательством страны гражданства усыновителя (а если это лицо без гражданства - в соответствии с законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства на момент подачи заявления)¹. При усыновлении в России российского ребенка супругами, имеющими разное иностранное гражданство, должны быть, очевидно, соблюдены требования, предусмотренные законодательством как государства, гражданином которого является муж, так и государства, гражданкой которого является жена. Применение при усыновлении соответствующего иностранного законодательства обеспечивает в дальнейшем стабильность усыновления в иностранном государстве, так как усыновитель часто увозит ребенка в свою страну.

Тем не менее, российский закон не ограничивается отсылкой к закону гражданства усыновителя. Согласно абз. 2 п. 1 ст. 165 СК РФ при усыновлении на территории России иностранцами гражданами или лицами без гражданства детей - граждан РФ должны быть также соблюдены нормы российского законодательства. В принципе такой подход не является особенностью российского права. Законодательство большинства стран использует привязки к личному закону усыновителя и усыновляемого в сочетании друг с другом; иногда прямо указывается на применение и того, и другого закона (например, в Венгрии). Дети, таким образом, получают как бы двойную защиту - и по правилам иностранного законодательства (закон страны гражданства усыновителя), и по правилам российского законодательства.

В отношении личного закона могут применяться различные комбинации: закон гражданства мужа, закон гражданства жены, закон общего гражданства. Аналогичная ситуация складывается и при использовании закона места жительства. Кроме перечисленных, в рассматриваемой области по-прежнему используются классические принципы: закон суда и закон «автономии воли».

При усыновлении в России российскими гражданами ребенка, являющегося иностранным гражданином, необходимо получить согласие законного представителя и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, а в отдельных случаях, предусмотренных иностранным законодательством, - и согласие самого ребенка. В случае, если усыновление производится иностранцами гражданами или лицами без гражданства, состоящими в браке с гражданами РФ, усыновление производится в порядке, установленном для граждан РФ (п. 4 ст. 165 СК РФ).

¹ Семейный кодекс Российской Федерации. - М.: Собрание законодательства Российской Федерации, 2005 г.

Усыновление ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации и проживающего за пределами России, произведенное в соответствии с законом гражданства усыновителя, признается в России действительным. При этом одним из условий для признания иностранного усыновления действительным является получение разрешения на усыновление от компетентных органов Российской Федерации. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. значительное внимание уделено вопросам порядка усыновления с участием иностранцев. Так, Пленум указал: "Суду необходимо тщательно исследовать заключение компетентного органа государства о возможности заявителей быть усыновителями с целью установления отсутствия каких-либо препятствий для данного лица быть усыновителем (в частности, не имеется ли препятствий в связи с разницей в возрасте усыновителя и усыновляемого; если заявление об усыновлении подано одиноким лицом, то не является ли это обстоятельство по законодательству соответствующего государства препятствием к усыновлению ребенка и т.п.)" (п. "е" ст. 14) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей"¹.

Игнорирование Россией большей части международных конвенций, принятых в области семейного права, не умаляет их значимость. Конвенции представляют собой унифицированные источники права, регулирующие, в частности международные отношения усыновления. Наиболее важными являются следующие конвенции:

- Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.; - Гаагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в области межгосударственного усыновления от 29 мая 1993 г.;

- Европейская конвенция об усыновлении детей от 24 апреля 1967 г.; - Конвенция «О гражданских аспектах международного похищения детей» 1980 г.

Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г. содержит общие принципы усыновления. Россия участвует в данной Конвенции. Согласно ее положениям, государства-участники должны обеспечивать учет при усыновлении в первую очередь интересов ребенка. Усыновление должно производиться только компетентными властями в соответствии с применимыми законами и процедурами; усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребенком, если ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая могла бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным; при усыновлении ребенка в другой стране должны применяться такие же гарантии и нормы, какие применяются в отношении усыновления внутри страны (ст. 21).

¹ Иншакова А.О. Международное частное право: Учебник. - Волгоград: Изд-во Волгоградского государственного университета», 2008 г. – С. 333.

Основным вопросом, получившим закрепление в Конвенции «О гражданских аспектах международного похищения детей» 1980 г., стало обеспечение возвращения детей, незаконно перемещенных или удерживаемых в одном из государств-участников. Для возвращения ребенка заинтересованное лицо должно обратиться со специальным ходатайством: в этой Конвенции закрепляется порядок представления ходатайства, а также документов, содержащих сведения о личности заявителя, положении ребенка и информацию о незаконном перемещении.

Гагская Конвенция «О защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления» 1993 г. конкретно посвящена вопросам усыновления. В ней участвует 71 государство. Эта Конвенция применяется в случаях, когда ребенок, постоянно проживающий в одном из договаривающихся государств, будучи усыновленным, переезжает в другое договаривающееся государство. Она распространяется только на такие усыновления, в результате которых возникают постоянные отношения между сторонами как между родителями и детьми (ст. 2).

Европейская конвенция об усыновлении детей от 24 апреля 1967 г., заключенная в г. Страсбурге, которую ратифицировали Австрия, Великобритания, Германия, Греция, Дания, Италия, Латвия и др. - всего 18 государств, направлена в основном на унификацию материально-правовых норм об усыновлении и его последствиях. Так, в ней определены условия, которые должны быть соблюдены, чтобы усыновление, произведенное в одной стране, было признано и в других странах-участницах. Конвенция устанавливает, что усыновляемый в отношении усыновителя имеет такие же права и обязанности, какие имеет рожденный в браке ребенок в отношении своих отца и матери. Из вышесказанного можно сделать вывод, что институт усыновления с участием иностранного элемента - явление довольно сложное. Несмотря на тенденции к международной унификации норм семейного права, коллизионный метод регулирования по-прежнему актуален и будет таковым впредь. При этом следует иметь в виду, что международный договор по усыновлению в принципе не может и не должен решать вопросы, относящиеся к "компетенции" внутреннего законодательства. Только российское законодательство (и практика его применения) может решить многие "болезненные" вопросы, связанные с передачей российских детей за границу. В настоящее время усыновление детей иностранцами вопрос достаточно проблемный: с одной стороны проблемы возникают с предоставлением необходимой документации и применением коллизионных норм права, с другой стороны проблемы возникают с личностью усыновителей - к сожалению, имели место случаи жестокого обращения иностранных родителей с усыновленными детьми вплоть до их убийства. Но в большинстве случаев только иностранные родители могут обеспечить нормальные условия жизни детям, ведь усыновляемые ими дети как правило, инвалиды, которых отказываются усыновлять российские граждане. Таким детям требуются квалифицированный уход и дорогостоящая медицинская помощь, которые не могут обеспечить в полной мере учреждения, где они содержатся.

Для разрешения проблем иностранного усыновления необходимо принятие внутри страны дальнейших мер по улучшению работы органов опеки и попечительства, судов, к ужесточению порядка отбора кандидатов в усыновители, повышению требований к лицам и организациям, участвующим в процедуре усыновления. Усыновление ребенка в России должно стать более распространенным и престижным.

Во избежание негативных последствий предлагается расширение перечня заболеваний, препятствующих усыновлению, и исключение возможности усыновления детей лицами с любыми видами психических заболеваний, вне зависимости от признания их судом недееспособными или ограниченно дееспособными. Предлагается также запретить усыновление детей лицами с нетрадиционной сексуальной

ориентацией, установить максимальный предельный возраст кандидатов в усыновители, чтобы у них с учетом возраста и состояния здоровья была реальная возможность содержать и воспитывать усыновленного ребенка до достижения им совершеннолетия.