

Кененбаева Г.А.

**ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ СОХРАНЕНИЯ ТАЙНЫ УСЫНОВЛЕНИЯ
(УДОЧЕРЕНИЯ)**

G.A. Kenenbaeva

LEGAL ASPECTS OF KEEPING ADOPTION SECRETS

УДК: 347.734/85.6

Следует отметить, что законодательство Кыргызской Республики предусматривает специальные нормы по сохранению тайны усыновления (удочерения). Вопрос о целесообразности обеспечения сохранения тайны усыновления (удочерения) будоражит многих, кто, так или иначе сталкивается с этим. В данной статье рассмотрены правовые вопросы регулирования обеспечения тайны усыновления (удочерения). В Кыргызстане особо тайна усыновления (удочерения), является личной тайной каждого гражданина Кыргызской Республики.

It is worth to notice that the Legislation of Kyrgyz Republic provides for special norms on keeping adoption secrets. The problem of purposefulness of providing keeping adoption secrets troubles many people who faces with this one. Legal problems of adoptionregulation secret securities are considered in the given article. Especially the secret of adoption in Kyrgyz Republic is a personal secret of every citizen in our republic.

Кыргызстан как часть мирового сообщества, признает и гарантирует права и свободы, свойственные цивилизованному обществу, предусмотренные Всеобщей декларацией прав человека ООН (10.12.1948 года) [1]; Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития [2]; Декларация о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче детей на воспитание и их усыновление на национальном и международном уровнях [3]; Декларация прав ребенка [4]; Конвенция ООН о правах ребенка [5]; Международный пакт о гражданских и политических правах [6]; Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах [7]; Соглашение о сотрудничестве государств-участников СНГ в вопросах возвращения несовершеннолетних в государства постоянного проживания [8] и другими международными актами.

Во второй главе Конституции Кыргызской Республики закреплены права и свободы человека и гражданина [9]. Конституция Кыргызской Республики признает приоритет естественных и неотчуждаемых прав человека, уникальность каждой личности. К проблемам, связанным с регулированием и охраной личных неимущественных прав обращались многие ученые, среди которых следует отметить Ярошенко К.Б., Красавчикову Л.О., Малеина Н.С., Малеину М.Н. и других [10]. К вопросам сохранения тайны усыновления (удочерения), как одной из форм неимущественных прав - сохранения личной и семейной тайны, обращались следующие ученые: Летова Н.В., М.В. Антокольская, А.М.Нечаева, С.Н.Бондова, И.М.Кузнецова, Л.М. Пчелинцева, В.В. Рязанцев [11] и другие. Муратбекова С.М. определяет тайну усыновления (удочерения) и ее сохранение как один из важнейших принципов семейного права Кыргызской Республики, который направлен на защиту интересов усыновленного (удочеренного) ребенка [12] и усыновителя. Так как усыновитель преследует в основном две цели, в частности, при проблемах с рождением своих биологических детей усыновленные дети их заменяют, для одиноких людей усыновленный ребенок становится семьей, в таких ситуациях усыновитель наоборот заинтересован, чтобы ребенок чувствовал себя в семье родным и никогда не узнал эту тайну. Мотив при усыновлении (удочерении) прямо должен соприкасаться с её целями. При всех своих преимуществах, усыновление (удочерение) имеет ряд недостатков, среди которых отдельные исследователи выделяют, что страх усыновителей, что тайна усыновления (удочерения) будет раскрыта преследует их всю совместную жизнь с усыновленным ребенком, это приводит порой психологической травме (болезни). Но практика показывает, что тайна усыновления (удочерения) рано или поздно раскрывается, в связи, с чем возникают проблемы с усыновленными детьми в виде непослушания, девиантного и аддиктивного поведения [13, с. 29]. И многие ученые в особенности западные приходят к мысли не целесообразности сохранения такой тайны, которая рано или поздно раскроется. Но мы полагаем, что это дело каждого из нас, кто решился усыновить (удочерить) ребенка.

Особое место в СК Кыргызской Республики по-прежнему занимает ст. 145 о тайне усыновления (удочерения). В научной литературе справедливо отмечается, что тайне усыновления (удочерения) юридическая литература уделяет достаточно много внимания, но, прежде всего, это внимание акцентируется на правовых гарантиях тайны усыновления (удочерения), а не на ее существовании. Кроме того, вопрос о необходимости сохранения тайны усыновления (удочерения) в научной литературе не бесспорен. Есть даже мнение о том, что ее не нужно сохранять ввиду нецелесообразности [14, с. 361]. Однако такая позиция подвергается критике другими учеными [15, с. 52].

Сведения об усыновлении (удочерении) можно рассматривать в качестве как семейной, так и личной тайны. Конкретные меры по реализации права граждан на сохранение тайны усыновления (удочерения) закреплены, как уже было сказано, в ст. 145 [16], в ст. 49 [17], в ст. 160 [18]. Норма об охране тайны усыновления (удочерения), закрепленная вышеназванной статьей, не изменилась по сравнению с ранее

действовавшим законодательством (КоБС 1969 г.).

Исходя из содержания статьи 145 СК Кыргызской Республики, должностные лица, вынесшие решение об усыновлении (удочерении) ребенка или осуществившие государственную регистрацию усыновления (удочерения), а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении (удочерении), обязаны сохранять тайну усыновления (удочерения) ребенка, что главным образом касается случаев усыновления (удочерения) малолетних детей, новорожденных детей, когда целесообразность обеспечения тайны усыновления (удочерения) не вызывает сомнений. Лица, разгласившие тайну усыновления (удочерения) ребенка против воли его усыновителей, привлекаются к ответственности в установленном законом порядке. Следовательно, усыновитель по своей воле вправе нарушить тайну усыновления (удочерения). Следует отметить, что такое положение не во всех случаях отвечает интересам ребенка. В научной литературе указано, что существует мнение о том, что было бы более правильным допустить раскрытие тайны усыновления (удочерения) самим усыновителем лишь в тех случаях, когда требуют этого интересы усыновленного либо после достижения им совершеннолетия [19, с.14]. Безусловно, интересы ребенка во всем процессе усыновления (удочерения) являются приоритетными (важными). Однако следует отметить и тот факт, что усыновитель, проживая одной семьей с усыновленным, более точно знает, что необходимо ребенку. Если же усыновитель преследует собственные интересы, то необходимо видимо ставить вопрос о более критичном подходе к кандидатам в усыновители. Дети, усыновленные родителями другой расы, культуры и этнического фонда, стоят перед трудной задачей. Они должны изучить новый язык, приобрести различные социальные навыки, которые позволят им приспособиться к новой культуре и стране. Ситкова О.Ю. [20, с.3-4] в своей работе отмечает, что российское правительство полагает, что общество должно и может заботиться о своих детях и не должно предлагать их для усыновления гражданам других государств.

Решение вопроса о целесообразности сохранения тайны усыновления (удочерения), прежде всего, должно быть основано на самом понятии "тайна". Тайна — это сведения, факты, в разглашении которых не заинтересовано лицо ввиду того, что они непосредственно касаются прав или благ, которыми это лицо дорожит [21, с.1311]. В данном случае, при установлении усыновления (удочерения), таким благом оказываются естественные, душевные взаимоотношения в семье, а также интерес в том, чтобы окружающие воспринимали отношения между усыновленным (удочеренным) ребенком и усыновителем как между родственниками по происхождению. Следует отметить, что целесообразно сохранение тайны усыновления (удочерения), даже если ребенку известно об усыновлении (удочерении), ведь связанные с усыновлением (удочерением) лица могут быть заинтересованы в ограничении сведений об усыновлении (удочерении) от окружающих как секретных.

Тайна усыновления (удочерения) не является обязательным условием любого усыновления (удочерения). Более того, в ряде случаев, усыновление (удочерение) вообще не составляет тайну для усыновленного ребенка. В тех же случаях, когда в момент усыновления (удочерения) ребенок по своему возрасту или другим причинам не мог знать о факте усыновления (удочерения), дальнейшее сохранение тайны усыновления (удочерения) закон связывает исключительно с волей усыновителей. В таких случаях, следуя требованиям п.1 ст. 145 СК Кыргызской Республики, нельзя забывать и о педагогической стороне возникающих отношений и о том, что стремление, во что бы то ни стало сохранить тайну усыновления (удочерения) может быть чревато появлением постоянного беспокойства, напряжения во взаимоотношениях детей и взрослых, страха перед возможным разоблачением. Поэтому считается, что с педагогической точки зрения тайна усыновления (удочерения) не всегда оправдана. Привязанность и добрые чувства усыновленного легче завоевать, объяснив, почему именно на него выпал выбор. Правильность поведения и разглашения либо сохранения тайны усыновления (удочерения) морально-этическое и педагогически обоснованное право каждой отдельно взятой семьи.

Но, по-видимому, нельзя говорить о такой тайне вообще. В одних случаях стремление усыновителя сохранить тайну усыновления (удочерения) оправдано и понятно: например, женщина имитирует беременность и затем выходит из стен родовспомогательного учреждения с "собственным" ребенком на руках. Аналогичная ситуация возникает при усыновлении (удочерении) малолетнего ребенка, когда он готов считать усыновителей своими родителями. В подобной ситуации сохранение тайны истинных отношений проводится в интересах, как взрослых, так и детей. Ее сохранению служит и ст. 141 СК Кыргызской Республики, позволяющая по просьбе усыновителя изменить место рождения усыновляемого, а также дату его появления на свет.

Сложнее обстоит дело, когда усыновляют ребенка сознательного возраста, который помнит своих настоящих родителей, особенно если они хорошо о нем заботились. Поэтому считается, что с "педагогической точки зрения тайна усыновления не всегда оправдана" [22, с. 283]. По ряду соображений, в том числе и педагогических, усыновитель может счесть целесообразным сообщить ребенку, что он усыновлен (удочерен). Однако и в этих случаях факт усыновления (удочерения) не может быть доведен до сведения других лиц без согласия усыновителя.

По существу, вопрос о разглашении или неразглашении тайны усыновления (удочерения) - дело самих усыновителей. Так, например, отношение американцев к проблемам усыновления менялось с годами. Примерно до 1955 года усыновление (удочерение) обычно было большой семейной тайной, которая никогда не обсуждалась. Множество американских детей так и не узнало, что они были усыновлены (удочерены), и их родственники договорились держать этот факт в секрете. За последние десять - двадцать лет специалисты по

вопросам усыновления (удочерения) и юристы поняли, что ребенку лучше рассказывать о его усыновлении (удочерении). "Это поможет ему отнестись к факту усыновления (удочерения) положительно, а не как к постыдному секрету, о котором нельзя говорить" [23, с. 7-8].

Усыновленным (удочеренным) детям рассказывают об их прошлом в очень раннем возрасте. Для детей написано много книг об усыновлении (удочерении), усиленно работают психологи. Это помогает детям понять, что семью можно построить различными способами, в том числе усыновив (удочерив) ребенка [23, с.8].

Но все, что мы рассказали и описали выше это чужой опыт, пока не нашедший поддержки в Кыргызстане, потому что наш народ имеет свою специфику отношения к детям и к их воспитанию (особенности менталитета). То есть это к тому, что хотя мы живем в демократическом обществе, некоторые тайны от людей все же скрываем, боясь общественного мнения.

Литература:

1. Всеобщая декларация прав человека// Основные международные документы. - М.: Международные отношения, 1989.
2. Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития. Права ребенка// Основные международные документы. - М.: Дом, 1992.
3. Декларация о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче детей на воспитание и их усыновление на национальном и международном уровнях (Принята резолюцией 41/85 Генеральной Ассамблеи ООН от 3 декабря 1986 года).
4. Декларация прав ребенка// Основные международные документы.- М.: Международные отношения, 1989.
5. Конвенции ООН о правах ребенка // Основные международные документы. - М.: Дом, 1992. - Ст. 20.
6. Международный пакт о гражданских и политических правах. Принят и открыт для подписания и ратификации и присоединения резолюцией 2200 А (3) Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 года (вступил в силу 23 марта 1976 года).
7. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. Принят и открыт для подписания и ратификации и присоединения резолюцией 2200 А (3) Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 года (вступил в силу 3 января 1976 года).
8. Соглашение о сотрудничестве государств-участников СНГ в вопросах возвращения несовершеннолетних в государства постоянного проживания от (7 ноября 2002 года)// Основные международные документы.- М.: Дом, 2002.
9. Конституция Кыргызской Республики. Принята референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года (Введена в действие Законом КР от 27 июня 2010 года).
10. Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона. - М., 1990; Красавчикова Л.О. Личная жизнь под охраной закона. - М.: Юридическая литература, 1993; Малеина М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан. - М.: Знание, 1991; Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР.- М., 1981; Малеин Н.С. Охрана прав личности советским законом. - М., 1985.
11. Летова Н. В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. -М., 2006.- С. 49; Антакольская М.В. Семейное право. -М.: Юристъ, 2000; Нечаева А.М.Семейное право: Курс лекций.- М.: Юристъ, 2002; Семейное право: Учебник для вузов / Под ред. С.Н. Бондова. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002; Кузнецова И.М. Комментарий к Семейному кодексу РФ. - М.: Юристъ, 2000; Рязанцев В.В. Правоотношения усыновления в Российском семейном праве: Автореф. дис...канд. юр.наук. - М., 2001.
12. Муратбекова С.М., Ибраимов Р.Т. Семейное право: Учебное пособие/ Отв. ред. К.К. Керезбеков.- Бишкек: Алтын-принт, 2010. - 285с.
13. Соблюдение права ребенка на семейное окружение в Кыргызской Республике: отчет по результатам исследования 2009-2010 гг. - Б.: Line-print, 2010.-60с.
14. Семейное право зарубежных европейских социалистических стран/ Сост. Ворожейкин Е.Н.: Под ред. Грибанова В.П., Беляковой А.И.- М., 1979.
15. Нечаева А.М. Правовые проблемы усыновления // Советское государство и право. - М., 1986.
16. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года N 201 (в редакции Законов Кыргызской Республики от 26.07. 2004 г. №96; 28.12.2005 г. №38; 20.06.2005 г.№80; 12.06.2008 г.№117; 17.07.2009 г.№223.
17. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации/ М.В. Власова. - (3-е изд., перераб. и доп.) - М.: ИД "Гросс-Медия": РОСБУХ, 2012. - 392с.
18. Уголовный кодекс Кыргызской Республики (в ред. Закона КР от 25 июня 2007 года N 91).
19. Ткаченко Т.В. Усыновление по Российскому семейному праву: Автореф. дис...канд. юр.наук, -Ростов- на-Дону, 1999.
20. Ситкова О.Ю. Правовое регулирование международного усыновления: Автореф. дисс...канд.юр.наук. - Саратов, 2003.
21. Тайна // Советский энциклопедический словарь / Научно-редакционный совет: А.М. Прохоров (пред).- М.: Советская энциклопедия, 1981.-С. 1311.
22. Семейное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности "Юриспруденция"/ Под ред. Ю.Ф. Беспалова, О.А. Егоровой, О.Ю. Ильиной. - М.: Юнити-Диана: Закон и право, 2009.- 367 с.
23. Перилстайн Л. Международное усыновление глазами американцев. - М., 1999.

Рецензент: к.ю.н. Алимбеков М.Ш.