

Кененбаева Г.А.

**ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ОТНОШЕНИЙ СТОРОН ПРИ УСЫНОВЛЕНИИ
(УДОЧЕРЕНИИ)**

G.A. Kenenbaeva

**THE NATURE OF THE LEGAL RELATIONSHIP OF THE PARTIES
TO THE ADOPTION (ADOPTION)**

УДК: 347.734/85.6

Необходимость определения правовых отношений между непосредственными сторонами является неотъемлемой частью процесса усыновления (удочерения). Сторонами при установлении усыновления (удочерения) выступают, с одной стороны, ребенок, нуждающийся в семейном воспитании, с другой стороны - усыновитель (кандидат в усыновители). Следует отметить, что усыновление (удочерение) выступает уникальным способом восполнения семейного положения не только для ребенка, оставшегося без попечения родителей, но и для самих потенциальных родителей (усыновителей).

The need to define the legal relations up between the mediate parties is an integral part of the process of adoption. Parties of the adoption act, on the one hand, a child in need of family education, on the other hand, the adoptive parent. It should be meted that adoption is an engine way to fill the marital status not only for children left without parental care, but also for the potential parents.

Семейно-правовая связь между усыновителем и усыновленным ребенком это основное предназначение усыновления (удочерения). Представляется, что усыновление (удочерение) предназначено для обеспечения основного права ребенка - жить и воспитываться в семье, ощущать родительскую любовь и заботу о себе. М.В. Власова определяет, что целью усыновления (удочерения) является обеспечение ребенку воспитание в семье [1, с.278].

Сущность отношений, порождаемых усыновлением (удочерением), вызывает неоднозначные мнения в научной и публицистической литературе. Ряд ученых пишет о равнозначности отношений, существующих между усыновителями и усыновленными, и отношений между родителями и детьми, настаивая на том, что усыновление (удочерение) не что иное как "родство в социальном смысле слова" [2, с.117-118; с.169; с.108-110], при усыновлении (удочерении) возникают отношения, полностью аналогичные родительскому правоотношению, и особого вида семейных правоотношений при усыновлении (удочерении) не возникает [3, с. 253.].

Другие авторы настаивают на том, что в результате усыновления (удочерения) возникают отношения лишь сходные с родственными [4, с. 211; с. 90; с.86]. Несмотря на множественность мнений, большинство ученых едины в том, что родство проявляется в двух аспектах: кровном и социальном. Иначе говоря, "усыновление означает принятие в семью чужих детей, которые потеряли своих родителей либо не могут ими воспитываться ввиду болезни и по другим причинам (лишение родительских прав, отказ одинокой матери от воспитания ребенка и т.п.) в качестве родного ребенка и члена семьи. и т.п." [5, с. 169; с.108-110; с. 246-247; с. 253]. Усыновление (удочерение) отвечает в лучшем случае интересам усыновителей и усыновленных детей, для обеих сторон, функция усыновления (удочерения) которую она выполняет одна — это восполнение семейного положения. А.С.Макаренко, обращаясь к бездетным и малолетним родителям, говорил: "Возьмите в вашу семью чужого ребенка, возьмите из детского дома или сироту, потерявшего родителей. Полюбите его как собственного, забудьте о том, что не вы его родили, и самое главное, не воображайте, что его благодетельствовали. Это он пришел на помощь вашей "косой" семье, избавив ее от опасного крена" [6, с.98]. Следовательно, усыновители, добровольно принимая на себя всю полноту обязанностей, возложенных законом на родителей, приравнены к ним во всех отношениях и наделены теми же правами [7, с.268] то есть эквиваленты по содержанию родительскому правоотношению [8, с.142]. Ответственность за ребенка перекладывается с отделов по поддержке семьи и детей на усыновителей в этой связи проблемы многократно возрастает, когда приходится иметь дело с родительскими правами и обязанностями, правомерное исполнение которых, как правило, служит залогом успешной защиты прав ребенка, связанных с его семейным воспитанием. Поэтому необходим постоянный (реальный) контроль за жизнью усыновленного (удочеренного) ребенка, практикой доказано, что даже тщательно выверенное усыновление (удочерение) не дает гарантии того, что о судьбе ребенка отныне можно не беспокоиться.

Исследуя сущность родства и оснований его возникновения Рязанцевым В.В. проведен весьма интересный анализ правоотношений по усыновлению (удочерению), в частности им сделан вывод о двойственности и практической значимости не в правовой ее оценке [9, с.10]. Данный подход позволяет выявить два вида отношений по усыновлению (удочерению). При абсолютном усыновлении (удочерении) характер правоотношений между усыновителем и усыновленным отражаемых в сознании ребенка идентичен отношениям между кровными родителями и детьми. При простом усыновлении (удочерении) усыновленный

осознает отсутствие кровной связи с усыновителем. В связи с этим Рязанцев В.В. определяется характер правоотношений по "простому" усыновлению, особенность значения тайны усыновления в нем по сравнению с "абсолютным" усыновлением [9, с.10]. Так, Рязанцев В.В. определил правовую природу (основания) отношений возникающих при усыновлении (удочерении) выделяя два вида усыновления (удочерения): "абсолютное усыновление (удочерение), он понимает как усыновление (удочерение) ребенка в раннем возрасте, т.е. до 1 года". Отмечает целесообразность сохранения тайны усыновления (удочерения) при "абсолютном усыновлении" и указывает, что нет необходимости сохранять тайну усыновления (удочерения) при "простом усыновлении". При "простом усыновлении" усыновляется ребенок более старшего возраста, у которого сохраняется в памяти, что он не родной ребенок своих усыновителей. При этом в определенных обстоятельствах при "абсолютном усыновлении" усыновление может быть прекращено путем лишения усыновителей родительских прав, а при "простом усыновлении" усыновление прекращается путем его отмены.

Как бы он не назывался простым или абсолютным усыновлением (удочерением) важно ребенка взять в свою семью, заботиться о нем и установить истинно родительские взаимоотношения.

Правовой природой, отношений, порождаемых усыновлением (удочерением) являются как социальное, так и биологическое родство усыновителей и усыновленных детей, "социальное отцовство и материнство получает такое же право на существование, как и биологическое" [10, с. 270].

Сторонами в процедуре установления (удочерения) родительских взаимоотношений при усыновлении (удочерении) выступают кандидат в усыновители (потенциальный родитель) и усыновляемый ребенок. Мы предлагаем более подробно остановиться на определении статуса усыновляемого ребенка, вопрос, кого могут усыновить (удочерить), считаем важным для исследования. Так в семейном законодательстве Кыргызской Республики говорится о том, что детьми, в отношении которых допускается усыновление (удочерение) могут быть дети, лишенные родительской заботы в своем семейном окружении [11, ст.129], по нашему мнению необходимо конкретизировать, что это дети - сироты или дети - социальные сироты. Понятие дети, оставшиеся без попечения родителей по нашему мнению определение не полностью раскрывающая сущность того о ком идет речь при усыновлении (удочерении) то ли это дети - сироты, или безнадзорные, беспризорные. Необходимо определить четко какой ребенок нуждается в усыновлении (удочерении), понятно, что ребенок лишен родительской заботы, но вследствие чего, надо разобраться.

В семейном законодательстве Кыргызской Республики отсутствует в первую очередь определение понятия термина "ребенок (дети)", говорится о детстве, хотя СК Кыргызской Республики является ведущим законодательством непосредственно регулирующим вопросы прав несовершеннолетних детей [11, гл.12, ст. 59-65]. В ст.2 СК Кыргызской Республики дано узкое определение, по нашему мнению не понятное что детство — это правовое состояние лиц, не достигших совершеннолетия. Правовое состояние может быть у детей разным, они могут благополучно проживать в семье с родителями или наоборот находиться в трудной (тяжелой) жизненной ситуации. Мы считаем целесообразным расширить определения понятие термина "детство", которое не определяет правового состояния лиц, не достигших совершеннолетия.

И где если не в СК Кыргызской Республики необходимо давать четкого конкретизирующего определения понятиям терминов: "ребенок (дети)", "ребенок (дети) - сирота(ы)", "ребенок (дети) - социальная(ые) сирота(ы)".

В Законе Кыргызской Республики "Об основах социального обслуживания населения в Кыргызской Республике" [12, ст.3] дается определение понятие термина "дети-сироты - это лица в возрасте до восемнадцати лет, у которых умерли родители (родитель)" и дается определение понятия термина "дети, оставшиеся без попечения родителей". Но последнее определение не выражает в полной мере той проблемы детей, которые находятся в трудной жизненной ситуации. Во-первых, по смыслу Закона Кыргызской Республики "Об основах социального обслуживания населения в Кыргызской Республике" понятия безнадзорные и беспризорные дети не входят в определение детей, оставшихся без попечения родителей. Во-вторых, в ст. 129 СК Кыргызской Республики не употребляется понятие дети, оставшиеся без попечения родителей, а говорится о детях лишенных родительской заботы в своем семейном окружении. Но и это не является основным определяющим фактором необходимости введения термина "социальное сиротство" в семейное законодательство Кыргызской Республики. Мы полагаем, что понятие социальное сиротство предпочтительнее, чем понятие дети, оставшиеся без попечения родителей, тем более что оно не применяется в главе 20 "Усыновление (удочерение) детей". Кроме того все чаще у нас на слуху проблемы социальных сирот, т.е. сирот при живых родителях, и для того чтобы решить их проблему надо в первую очередь его значение определить в законодательстве Кыргызской Республики. По данным статистической базы данных MONEE Кыргызстана общее число детей, оставшихся без попечения родителей в 2010 году составляет 2726 детей [13], из которых 88% являются социальными сиротами [14]. Рассматривая вопросы детей лишенных семейного воспитания, мы пришли к следующему выводу, что проблема сиротства с каждым годом все возрастает, так анализируя статистические данные по сравнению с 2008 годом в 2010 году число детей, оставшихся без попечения родителей возросло на 917 детей [13], эти данные подтверждает и Министерство по социальной защите населения в Кыргызской Республике [14].

Исследуя и анализируя проблему сиротства на сегодняшний день, мы столкнулись с проблемой брошенных на произвол судьбы детей. Это те дети, у которых умерли родители и те дети (ребенок) родители

которых оставили в трудной (тяжелой) жизненной ситуации вследствие этого дети обретают статус сироты или социального сироты. Социальными сиротами дети становятся при лишении родителей родительских права, при отказе родителей от родных (биологических) детей (по различным причинам). По нашему мнению необходимо конкретизировать семейное законодательство Кыргызской Республики в отношении определения статуса детей, в отношении которых допускается усыновление (удочерение).

Целесообразно внести дополнение в СК Кыргызской Республики указав в нем соответствующие понятия. В связи, с чем предлагаем ст.2 СК Кыргызской Республики дополнить п. 23, п.24 изложить в следующей редакции: п. 23 "социальная сирота - это ребенок (дети) лишенный (ые) родительской заботы, семейного воспитания по причинам отказа родителей от своих прав и обязанностей или не имеющих возможности осуществлять родительские обязанности" п.24 "сирота - это ребенок (дети) лишенный (ые) родительской заботы, семейного воспитания по причинам смерти одного или обоих родителей", а также заменить слово в п.5 "детство" на слова "ребенок (дети)".

Кроме этого, мы считаем необходимым изменить нормативное определение термина "усыновления (удочерение)", в связи, с чем предлагаем в ст. 129 СК Кыргызской Республики п.1 и п.2 изложить в следующей редакции: п.1 "Усыновление (удочерение) - это мера защиты прав и законных интересов ребенка (детей)-сирот(ы) или социального(ых) сирот(ы)"; п.2 "Усыновление (удочерение) допускается только как уникальный способ создания семьи для ребенка (детей)-сирот(ы) или социального(ых) сирот(ы)".

Анализ ситуации последних лет в области национального и международного усыновления (удочерения) детей показал, что в существовавшем механизме усыновления (удочерения) ребенок не рассматривался как объект, которому необходимо семейное устройство, а как объект денежной наживы (вследствие коррупционной системы). В этом направлении предстоит усовершенствовать механизмы, регламентирующие как международное, так и национальное усыновление (удочерение), которые помогут гарантировать ребенку право на семейное окружение.

Литература:

1. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации/ М.В. Власова. - (3-е изд., перераб. и доп.) - М.: ИД "Гросс-Медия": РОСБУХ, 2012. - 392с.
2. Веберс Я.Р. Сущность и правовые последствия усыновления // Правовые вопросы семьи и воспитания детей. - М., 1968; Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Основы советского гражданского законодательства. Л.: Изд. - во Ленингр.ун-те, 1962; Кузьмичева А. А. Усыновление по действующему семейному законодательству // Правоведение. - 1973. - №5.
3. Шахматов В.П., Хальсберг Б.Л. Новый Кодекс о браке и семье РСФСР. - Томск, 1970; Поссе Е.А. Основные вопросы усыновления // Очерки по семейному гражданскому праву. - Л., 1957.
4. Матвеев Г.К. Советское семейное право: Учебник. - М., 1978; Азизова А.Ю. Условия и порядок усыновления // Вестник МГУ. - Сер. 11: Право. - 1980 - №2; Забродина В.Н. О понятии усыновления // Вестник ЛГУ. - Сер. Экономика, философия, право. - 1980. - №11. - Вып. 2.
5. Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Основы советского гражданского законодательства. -Л.: Изд. Ленинг. Ун-та, 1962; Кузьмичева А.А. усыновление по действующему семейному законодательству //Правоведение. 1973. №5; Шахматов В.П., Хаскльберг Б.Л. Новый Кодекс о браке и семье РСФСР. -Томск, 1970; Поссе Е.А. Основные вопросы усыновления // Очерки по семейному гражданскому праву.- Л.: 1957.
6. Макаренко А.С. Собрание сочинений. - Т.6. - М., 1987. - С. 98.
7. Комментарий к СК РФ/ Отв.ред. И.М. Кузнецова. - М.: Юристъ, 2000.
8. Семейное право в схемах с комментариями/ Муратова С.А. 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Эксмо, 2011. - 176 с. (Право наглядно и доступно).
9. Рязанцев В.В. Правоотношения усыновления в российском семейном праве: Автореф. дис.. на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - М., 2001. - 20 с.
10. Беспалов Ю. Усыновление как способ судебной защиты прав ребенка // Российская юстиция. - М., 1997. - №7.- С.16.
11. 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.
12. Закон Кыргызской Республики "Об основах социального обслуживания населения в Кыргызской Республике" от 19 ноября 2001 года №111 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.07.2008 г.).
13. Интернет источник: www.transmonee.org, www.unicef-irc.org/publications. База данных TransMONEE Кыргызстан (проект ЮНИСЕФ для стран Центральной и Восточной Европы и стран Содружеств Независимых Государств (ЦВЕ/СНГ) в рамках которой ведется база данных и подготовка страновых аналитических докладов на различные социальные темы, касающихся положения женщин, подростков и детей.)
14. Стратегия развития социальной защиты населения Кыргызской Республики на 2012-2015 годы - социальная защита семей и детей.

Рецензент: к.ю.н. Аманалиев У.О.