

**Фоменко Елена Сергеевна**

Магистрант

**Направление:** Юриспруденция

**Магистерская программа:** Гражданское право, семейное право, международное частное право

### **Условия и порядок усыновления (удочерения)**

**Аннотация.** В статье рассмотрены порядок усыновления (удочерения), его условия и перечень лиц, имеющих право на усыновление (удочерение) детей.

**Ключевые слова:** Семейный кодекс РФ, усыновление (удочерение), порядок, условия и основания усыновления (удочерения), правовой статус усыновителей и усыновленных, ответственность за нарушение законодательства.

Понятие «условия усыновления» в СК РФ отсутствует, не в полной мере установлены правовая природа и сущность каждого условия, что на наш взгляд является существенной законодательной недоработкой. В литературе по семейному праву данное понятие также не содержится.

Изучением юридической природы условий усыновления в свое время занимались такие ученые как Е.М. Ворожейкин и Г.К. Матвеев. Под условиями усыновления они понимали юридические факты. Однако ученые-цивилисты так и не пришли к единому мнению по поводу понятия «условия», они ограничивались только их перечислением, не отделяя понятие «условия усыновления» от его содержания.

Условия усыновления можно охарактеризовать с нескольких позиций:

- 1) как требования, обусловленные законом и практикой;
- 2) как императивные нормы, устанавливающие строгие правила поведения, не допускающие нарушений и имеющие превентивный характер;

3) как строгая персонификация предписаний, охватывающих определенный круг лиц (усыновителей, органы опеки и попечительства, детские учреждения) [1, с. 188].

Совокупность правовых последствий и других юридических фактов (юридический состав), обусловленная отдельным юридическим фактом, называется условием. Условия взаимодействуют, и находятся в зависимости друг от друга. Определение указанных признаков позволяет сформулировать понятие «условия усыновления»: это законодательно закреплённые императивные требования, распространяющиеся на определенный круг лиц (перечень которых является исчерпывающим) и отношения усыновления.

Проанализировав признаки усыновления, Э.В. Артюнова определяет условия усыновления как «предусмотренные законом требования, предъявляемые к определенной категории лиц по поводу данной формы устройства» [2, с. 16]. На наш взгляд данное определение недостаточно полно раскрывает его содержание.

Если рассматривать усыновление, как юридический состав, то можно выделить основные и дополнительные (факультативные) обстоятельства, именуемые фактами. К основным фактам относятся: волеизъявление потенциального усыновителя, заключение органов опеки и попечительства, подтверждающее обоснованность данной процедуры и судебное решение, которые в совокупности являются обязательными условиями для усыновления.

Дополнительные факты: согласие родителей на усыновление ребенка; согласие опекунов (попечителей), приемных родителей, руководителей учреждений, в которых находятся дети, ОБПР; согласие ребенка, достигшего 10 лет; согласие супруга усыновителя. Данные условия являются дополнительными и могут не входить в юридический состав [5, с. 63].

В науке условия усыновления делятся на общие и специальные. Требования, которые предъявляются к усыновителю и усыновляемому ребенку, с учетом цели усыновления, необходимые для положительного результата, называются общими условиями.

Специальные условия предусматриваются в отдельных случаях и включают: согласие родителей на усыновление ребенка или заменяющих их лиц; согласие самого ребенка, достигшего 10 лет; супруга усыновителя [3, с. 8]. Более подробно рассмотрим каждое из них.

Начальным звеном в цепочке условий является согласие усыновителя на усыновление. Именно с момента волеизъявления лица и осуществления всех юридических процедур, начинает формироваться юридический состав и развиваться правоотношения усыновления. Процесс усыновления начинается с получения согласия усыновителя, при этом последний вправе участвовать в судебном заседании, собирать и предъявлять необходимые документы и т. д.

В то же время за усыновителем сохраняется право – отказаться от усыновления в любой момент до вынесения судебного решения (п. 2 ст. 129 СК). Форма такого отказа законодательно не определена, более того, не требуется его ничем мотивировать. В результате такого отзыва могут быть фактически нарушены права усыновляемого ребенка. И хотя действующий СК РФ предусматривает упрощенный порядок отказа от усыновления для усыновителя, полагаем, что такой отказ может нанести как минимум психологическую травму потенциальному усыновляемому [1, с. 189].

Усыновителями могут быть лица, достигшие 18-летнего возраста, обоого пола, за исключением: недееспособных или ограниченно дееспособных граждан; лиц, лишенных родительских прав или ограниченных в них; лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя); усыновителей, виновных в отмене усыновления; лиц, не имеющих дохода и определенного места жительства; лиц, осужденных, имеющих неснятую или непогашенную судимость; лиц, которые не в состоянии быть усыновителями по медицинским показаниям и др.

Получение согласия родителей или заменяющих их лиц на усыновление (ст. 129 СК РФ). Правовая природа данного условия в науке семейного права неоднозначна и часто вызывает дискуссии в кругах ученых.

Так, некоторые авторы предлагают расценивать такое согласие как «добровольный отказ родителей от своих прав и обязанностей, поскольку такие правоотношения следуют из акта усыновления» [4, с. 110].

Другое важное требование Конвенции ООН о правах ребенка, наделяющее согласие родителей на усыновление юридической силой, является получение ими «необходимой консультации». Однако действующий СК РФ такие консультации не предусматривает. В этой связи стоит согласиться с мнением Е.А. Татаринцевой, предлагающей дополнить п. 1 ст. 129 СК РФ следующим содержанием: «согласие родителей на усыновление ребенка или лиц, их заменяющих, должно быть осознанным, добровольным и получено после проведения консультации органом опеки и попечительства». Данная поправка позволит привести СК РФ в этой части в соответствие с Конвенцией ООН о правах ребенка [7, с. 24].

Несомненно, важным фактором подтверждения действительности согласия родителей на усыновление является требование такого согласия без получения какого-либо платежа или компенсации. Действующий СК РФ таких условий не предусматривает, что не в полной мере обеспечивает защиту прав ребенка, поскольку родитель может оказаться в затруднительном материальном положении, не позволяющем ему иметь возможность воспитывать и содержать ребенка. В связи с этим предлагается внести изменения в СК РФ в виде прямого запрета на внесение платежей за усыновление ребенка в целом и за получение согласия на его усыновление.

Важным требованием, касающимся согласия на усыновление, предусмотренным Гаагской конвенцией 1993 года, является то, что мать может дать согласие на усыновление ребенка только после его рождения. В п. 3 ст. 129 СК РФ также предусматривается такое условие. Некоторые исследователи предлагают ввести норму, устанавливающую срок после рождения ребенка, по истечении которого мать может дать согласие на усыновление [6, с. 13].

Стоит признать целесообразность такого изменения нормы, так как после рождения ребенка мать испытывает физическую и психологическую нагрузку и

не способна принять взвешенное и обдуманное решение об отказе от ребенка и его усыновлении лицами, желающими стать усыновителями.

Согласие усыновляемого ребенка, достигшего десятилетнего возраста (ст. 132 СК РФ). Если возраст усыновляемого ребенка составляет 10 лет, требуется получение его согласия, при соблюдении определенных требований, предусмотренных ст. 132 СК РФ. Исключение составляют случаи фактического проживания ребенка с усыновителем до подачи заявления и считающего его своим родным родителем.

Получение согласия супруга усыновителя на усыновление ребенка (ст. 133 СК РФ). «В ситуации, когда ребенок не усыновляется обоими супругами, один из супругов, усыновляющий ребенка, должен получить согласие другого супруга на усыновление».

При отсутствии документации, подтверждающей вышеуказанные факты, к делу можно приобщить показания свидетелей о том, что супруги больше года живут отдельно, второго супруга или супругу за это время никто не видел, и о местонахождении ничего не известно.

Стоит отметить, что при отсутствии согласия супруга усыновителя усыновление может быть отменено. Поэтому в интересах ребенка необходимо получить такое согласие в письменной форме нотариально удостоверенное.

Таким образом, условия усыновления – это законодательно закреплённые императивные требования, распространяющиеся на определенный круг лиц (перечень которых является исчерпывающим) и отношения усыновления.

Если рассматривать усыновление, как юридический состав, то можно выделить основные и дополнительные (факультативные) обстоятельства, именуемые фактами; в науке условия усыновления делятся на общие и специальные.

В результате проведенного анализа также выявлено, что за усыновителем сохраняется право – отказаться от усыновления в любой момент до вынесения судебного решения, не требующее никакой мотивации. Полагаем, что такой отказ может нанести как минимум психологическую травму потенциальному

усыновляемому. Во избежание нарушения прав усыновляемого ребенка целесообразно внести изменения в СК РФ в виде обязательства усыновителя мотивировать причины отказа усыновления.

### Литература

1. Аблятипова Н.А., Форостян А.С. Условия усыновления в Российском семейном праве // Вопросы российского и международного права. 2018. Т. 8. № 5А.

2. Артюнова Э.В. Понятие и правовая природа усыновления // Семейное и жилищное право. 2010. № 2.

3. Батурина Н.И. Усыновление (удочерение) детей по российскому семейному праву: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград: Волгоградская академия МВД России, 2005.

4. Королев Ю.А. Супруги, родители, дети. М.: Юридическая литература, 1985.

5. Садеева Г.М. Усыновление как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей: теория и практика применения: Дис. ... канд. юрид. наук. Казань: Казанский (Приволжский) федеральный университет, 2015.

6. Ситкова О.Ю. Правовое регулирование международного усыновления: Дис. ... канд. юрид. наук. Саратов: Саратовская государственная академия права, 2003.

7. Татаринцева Е.А. Об условиях признания действительным согласия родителей на усыновление ребенка в Российской Федерации и европейских странах // Юридический мир. 2014. № 7.