

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНТЕГРАЦИОННЫХ ПРОЦЕССОВ НА ПОСТСОВЕТСКОМ ПРОСТРАНСТВЕ

УДК 347.633.1

С.С. Рахмедов¹

ПРОБЛЕМЫ УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ, УСЛОЖНЁННОГО ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

S.S. Rakhmedov

PROBLEMS OF ADOPTION OF CHILDREN COMPLICATED BY FOREIGN ELEMENT

Проблема детской безнадзорности имеет глобальный характер. Во всем мире миллионы детей остаются без родителей.

В настоящее время в России растет число детей, оставшихся без попечения родителей. Из них только 5% дети-сироты, все остальные имеют родителей, которые по тем или иным причинам (лишены родительских прав, хронические алкоголики, наркоманы, отбывают сроки наказания, безвестно отсутствуют, уклоняются от родительских обязанностей и др.) не занимаются их воспитанием, либо по состоянию здоровья не могут осуществлять свои родительские обязанности.

В последние годы социальное сиротство приобрело новые особенности: дети по вине родителей оказываются на улице и становятся бомжами, попрошайками, беспризорными.

Усыновление является наиболее предпочтительной формой устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление есть установление между усыновителем (его родственниками) и усыновленным ребенком (его потомством) правоотношений (личных и имущественных), аналогичных существующим между кровными родителями и детьми [1].

Усыновитель, когда усыновляет ребенка, должен принимать его как своего и нести за него полную ответственность.

Случаи усыновления детей гражданами дру-

¹ Аспирант НОУ ВПО «Российский новый университет».

© Рахмедов С.С., 2014.

гого государства, ранее единичные, в настоящее время получили большое распространение во всем мире. Способствовали этому миграция населения, увеличение числа сирот, а также активная деятельность специализированных агентств по усыновлению [2].

В современный период вопросы международного усыновления не нашли отражения в комплексных исследованиях. Специальные монографические и диссертационные исследования по данной проблеме отсутствуют. Отдельные вопросы были предметом диссертационных исследований (З.И. Воронина, В.В. Рязанцев, Т.В. Ткаченко), а также статей и учебно-методической литературы (Ю.Ф. Беспалов, А.З. Дзугаева, Я.Р. Вебере), что не решает всех проблем правового регулирования международного усыновления.

Значительный вклад в развитие теории международного усыновления внесли фундаментальные труды А.Г. Гойхбарга, Л.А. Лунца. Также вопросы усыновления нашли отражение в работах Е.М. Ворожейкина, А.И. Пергамент, В.П. Шахматова, внимание которых уделялось в основном не международному, а внутригосударственному усыновлению.

В зарубежной юридической науке имеется ряд публикаций, уделяющих внимание усыновлению (Дж. Акиба, Е. Бартолет, М. Меш, Б. Понс). Вопросы, связанные с унификацией норм, касающихся усыновления, исследовал Н.Г. Швыдак [3].

Регламентируется порядок международного усыновления в России Семейным кодексом (ст. ст. 124, 165), Гражданским процессуальным кодексом (глава 29) и Федеральным законом № 44, регулирующим вопросы, связанные с государственным банком детей, которые остались без родительского попечения, прочими нормативными документами регионального и местного значения.

Начинается усыновление российских детей иностранными гражданами с того, что они обращаются к федеральному оператору государственного банка данных или региональному управлению социальной защиты, к которым с 01.05.2013 перешли полномочия органов опеки и попечительства, работавших ранее под контролем Министерства образования [4].

Специалисты в области семейного права активно используют термин «иностраный элемент» при характеристике семейных правоотношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Таким образом, международное усыновление является разновидностью правоотношений, осложненных иностранным элементом, а особенностью правоотношений такого рода является то, что нормы российского права применяются в том случае, если они не противоречат нормам заключенного РФ международного договора [5].

Под иностранным элементом следует понимать не элемент правоотношения, а лишь его определенную «окраску», «характеристику», выявляющую связь с иностранным государством и дающую основания для постановки вопросов о подлежащем применению праве. Общепринятая структура правоотношения в данном случае не затрагивается. Понятие иностранного элемента используется в международном частном праве только для определенной цели – для квалификации в законе той категории гражданских правоотношений, к которым можно применять не только отечественное, но и иностранное право [6].

Центральным моментом в защите прав детей, получившим закрепление в законодательстве большинства государств и нашедшим отражение в международных конвенциях, является регулирование усыновления. Помимо национальных коллизионных норм, опосредующих выбор права, когда речь идет о международном усыновлении, последнее определяется международными коллизионными нормами, содержащимися в двусторонних и региональных договорах об оказании правовой помощи, и международными материальными нормами. В качестве примера унификации материального права по вопросам

международного усыновления можно назвать Европейскую конвенцию об усыновлении детей (Страсбург, 24 апреля 1967 г.), Гаагскую конвенцию о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г. Тот факт, что Россия не является участницей соглашений, не умаляет их значения [5].

Международное усыновление также является одним из важнейших направлений международного сотрудничества в области совершенствования прав несовершеннолетних.

Зафиксированные в Конвенции о правах ребенка принципы защиты интересов детей применительно к усыновлению (ст. 21) реализовывались в конкретных положениях международных договоров относительно процедуры усыновления, сотрудничества между учреждениями «принимающей» страны и страны «происхождения» и определения подлежащего применению права. В международные договоры включались положения, направленные на то, чтобы избежать злоупотреблений, нередко имеющих место в процессе усыновления.

Наиболее значимый универсальный международный договор в данной области – Гаагская конвенция о защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления (удочерения) от 29 мая 1993 г. Конвенция применяется в случаях, когда ребенок, постоянно проживающий в одном договаривающемся государстве, будучи усыновленным, переезжает в другое договаривающееся государство. Она распространяется только на те случаи усыновления, в результате которых возникают постоянные отношения между сторонами как между родителями и детьми (ст. 2). Конвенция ставит своей целью, в частности, установить общие положения с учетом принципов, изложенных в Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г., Декларации ООН о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, и особенно Резолюции 41/95 Генеральной Ассамблеи ООН от 3 декабря 1986 г. о передаче детей на воспитание и их усыновлении на национальном и международном уровнях [7].

Конвенция подробно регулирует обязанности центральных органов стран-участниц и уполномоченных ими организаций, а также саму процедуру усыновления. Согласно ее, ст. 23, усыновление, удостоверенное компетентным органом государства, в котором оно произведено, как соответствующее данной Конвенции, признается имеющим законную силу в других договаривающихся государствах. В признании усыновления может быть отказано только тогда,

когда усыновление явно противоречит публичному порядку запрашиваемого государства, при этом должны быть учтены наилучшие интересы ребенка (ст. 24). В Конвенции определяются последствия признания усыновления. Специально устанавливается, что никто не должен получать неоправданную финансовую или иную выгоду от деятельности, связанной с международным усыновлением (ст. 32). Конвенцию подписали (присоединились к ней) как государства, граждане которых чаще усыновляются, так и государства, в которые усыновленные дети, как правило, переезжают вместе с усыновителями [7].

Россия данную Конвенцию подписала, но до сих пор не ратифицировала.

Из европейских конвенций следует упомянуть Конвенцию об усыновлении детей от 24 апреля 1967 г., заключенную в г. Страсбурге, направленную в основном на унификацию материально-правовых норм об усыновлении и его последствиях. В ней определены условия, при соблюдении которых усыновление, произведенное в одной стране, будет 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. При этом имеется в виду усыновление детей, не достигших 18 лет, не состоящих и не состоявших в браке и не считающихся по закону совершеннолетними.

Основными коллизионными привязками в области отношений усыновления являются:

- 1) закон гражданства усыновителя;
- 2) закон гражданства лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство.

Ребенок, являющийся гражданином Российской Федерации, при усыновлении его лицами, не состоящими в гражданстве Российской Федерации, сохраняет гражданство Российской Федерации.

Если усыновители или один из усыновителей имеют иное гражданство, то по их ходатайству гражданство Российской Федерации у усыновленного ребенка прекращается при условии, что ему будет предоставлено иное гражданство. При этом достоверность данных сведений и сам процесс предоставления ребенку гражданства должен контролироваться консульскими учреждениями Российской Федерации [8].

В последнее время в российское законодательство о вопросах международного усыновления были внесены значительные изменения. В частности, 21 декабря 2012 года был принят Фе-

деральный закон «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации», вводящий запрет на усыновление российских детей гражданами США, а в феврале 2014 года глава правительства РФ подписал постановление, ограничивающее передачу детей в страны, где разрешены однополые браки.

«Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением лиц, состоящих в союзе, заключенном между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированном в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лиц, являющихся гражданами указанного государства и не состоящих в браке», – говорится в тексте документа.

Таким образом, круг потенциальных усыновителей был существенно сокращен.

Ребенок в соответствии с принятыми в России нормами может быть передан на усыновление иностранцам в случае, если для него не могут быть найдены российские усыновители в пределах предусмотренного срока. Приоритет российских усыновителей объясняется тем, что при таком усыновлении ребенок воспитывается родителями того же этнического и культурного фонда. Текущие исследования усыновления и опыт таких семей показывает, что усыновители стоят перед рядом проблем, связанных с воспитанием, перед которыми не стоят кровные родители. Усыновленные дети, в отличие от родных детей, не разделяют родословную, генетическое наследие своих родителей. Они мучают себя вопросом: «Почему я был передан на усыновление?», «Кто мои родители?» и т.д. Когда эти вопросы назревают, то усыновленные дети нуждаются в положительном, но реалистичном ответе на вопросы от своих усыновителей. Чтобы развить положительный образ у детей, усыновители должны решить проблему потери биологических родителей. Они также должны объяснить, что решение, сделанное биологическими родителями, было основано на их собственных персональных обстоятельствах и не зависело от ребенка, который им якобы мешал.

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.

В то же время на мировом уровне формируется черный рынок дешевого, а порой и бесплат-

ного детского труда, проституции. Имеются факты, которые свидетельствуют о торговле детьми [3].

Аккультурация, культурный шок, культурная дистанция и идентичность, культурная утомляемость, освоение языка, изменение культурных ценностей и менталитета – вот с чем приходится столкнуться усыновленному за границу ребенку.

И здесь встает главная проблема в системе усыновления – подготовка ребенка к процессу усыновления, жизни в семье, другом государстве, в условиях другой культуры.

У ребенка в процессе перекрестно-культурной адаптации и аккультурации подвергаются изменениям:

1) реальность предметного мира – изменяется предметный мир, окружавший ребенка (другие вещи, игрушки) и система отношений к предмету со стороны ребенка;

2) реальность образно-знаковых систем, воздействующих на внутреннюю психическую деятельность и подразделяемых на языковые и неязыковые;

3) реальность социального пространства – изменяется материальная и духовная сторона (общение, деятельность, права и обязанности);

4) природная реальность, входящая в реальность предметного мира и образно-знаковых систем культуры. Переезд в другую страну влечет за собой изменение природного окружения, климата, системы ценностей в отношении к природе [9].

Да, международное усыновление связано с множеством проблем, но допустимо ли отказываться от этой формы устройства оставшихся без семьи детей?

В России существуют категории детей, чьи шансы на усыновление близки к нулю: дети с тяжелыми заболеваниями, инвалиды, дети с «неславянской» внешностью, а также дети старше 7 лет. Именно эти категории детей чаще всего усыновлялись иностранцами [10]. И без международного усыновления эти дети фактически лишаются шанса на нормальную жизнь.

Таким образом, на наш взгляд, правильным будет не борьба с международным усыновлением, а создание условий обеспечения защиты усыновленных за рубеж детей, закрепление возможностей возвращения в Россию детей, попавших в беду.

Для лучшей и эффективной защиты прав детей, усыновленных иностранными гражданами и вывезенными за рубеж, видится необходимым участие России в Конвенции о гражданских аспектах международного похищения детей

(Гаага. 25.10.1980 г.) и в Европейской конвенции о репатриации несовершеннолетних (Гаага. 28.05.1970 г.). Это позволит защитить детей от незаконного усыновления и вернуть в Россию в случае отказа от усыновления самими усыновителями [3].

Также необходимостью является закрепление правовых норм, позволяющих самим несовершеннолетним добиваться отмены усыновления.

Разумеется, усыновление детей в российские семьи должно являться приоритетом, и общество должно принимать необходимые усилия для популяризации усыновления детей в России.

Социальные структуры, общественные организации, все неравнодушные люди должны создавать и пропагандировать в обществе культ семьи и детства, популяризировать идею о том, что ни один ребенок не должен быть брошен, создавать атмосферу социального одобрения и поощрения усыновления. Успехи такой кампании позволят существенно облегчить проблемы сиротства, уменьшить число отказов родителей от детей, увеличить число сирот, усыновленных людьми в свои семьи.

Одновременно мы не должны стремиться идти по пути политики административного сведения международного усыновления к минимуму, проводить политику дискриминации усыновителей из тех или иных государств. Следствием такой политики оказывается то, что многие дети остаются вообще неусыновленными. Ведь очевидно, что среди потенциальных усыновителей из стран, передача детей в которые сейчас запрещена или ограничена, немало порядочных людей, в семьях которых дети могут обрести, быть может, свой единственный шанс на достойную жизнь и будущее.

Ведь случаев издевательств над приемными детьми в российских семьях отнюдь не меньше, чем в зарубежных.

Таким образом, на наш взгляд, политика запрещения или существенного ограничения усыновления детей в конкретные государства нецелесообразна и несёт много отрицательных последствий. Поэтому представляется необходимым предложение пересмотра законодательных актов с целью отмены или смягчения барьеров для потенциальных зарубежных усыновителей.

Литература

1. <http://xreferat.ru/22/14150-1-usynovlenie-deteiy.html>
2. Проблемы унификации международного частного права : монография / отв. ред.

А.Л. Маковский, И.О. Хлестова. – М. : Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации; ИД «Юриспруденция».

3. Ситкова О.Ю. Правовое регулирование международного усыновления : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. – Саратов, 2003. – 181 с. РГБ ОД, 61:04-12/360.

4. <http://www.sweetchild.ru/usynovlenie/1264-poryadok-osushchestvleniya-mezhdunarodnogo-usynovleniya>

5. Международное частное право : учебник для бакалавров / под общей редакцией Г.В. Петровой. – М. : Юрайт, 2012.

6. <http://turboreferat.ru/international-law/mezhdunarodnoe-usynovlenie/216211-1073130-page1.html>

7. Марышева Н.И. Международная унификация в области семейного права: вопросы усыновления // Журнал российского права. – 2012. – № 5. – С. 93–103.

8. <http://referat911.ru/Grajdanskoe-pravo/problemu-pravovogo-regulirovaniya-usynovleniya-udochereniya/54211-1471330-place1.html>

9. Туркеева А.А. Международное усыновление как социальная проблема : современные проблемы подготовки специалистов по социальной работе и социальной педагогике : материалы III Международной научно-практической конференции 27–28 марта 2003 г. – М. : Социальный институт, 2003. – Вып. 1.

10. <http://avdeev-roman.livejournal.com/277619.html>