уголовное дело, способствует предупреждению совершения новых преступлений со стороны должностных лиц (примечание к ст. 291 УК России) и др.

Таким образом, мы присоединяемся к мнению специалистов, которые считают, что как общую, так и специальную (частную) превенцию уголовного закона детерминируют так называемые нормы и институты, непосредственно направленные на предупреждение преступлений, касающиеся стадий неоконченного преступления и добровольного отказа от совершения преступления, обстоятельств исключающих преступность деяния, освобождения от уголовной ответственности, некоторых видов освобождения лица от наказания и смягчение наказания[1;2; 5; 6].

В связи с этим, можно сделать вывод, что значение норм и институтов Общей части УК России в уголовно-правовом предупреждении заключается в том, что в них нет прямого указания об их предупредительной роли, однако ими регулируется фактическое предупреждение преступлений, т.к. они обладают потенциалом как общей, так и специальной превенции.

***

1. Богданов А.В. Административная преюдиция в уголовном законодательстве России // Сборник статей по материалам VI Международной научно-практической конференции «Научные тенденции: Юриспруденция» 20.06.20017г. Изд. ЦНК МНИФ «Общественная наука». М. 2017 г. С.4-6.
2. Осипов И.В. Возможность эффективной защиты экономических интересов как фактор социальной обусловленности уголовно-правовых мер воздействия в сфере экономической деятельности // Сборник статей по материалам VI Международной научно-практической конференции «Научные тенденции: Юриспруденция» 20.06.20017 г. Изд. ЦНК МНИФ «Общественная наука». М. 2017г. С.36-38.
3. Саркисова Э.А. Предупредительная роль уголовного закона. Минск, 1979. С.21.
4. Устинов В.С. Система предупредительного воздействия на преступность и уголовно-правовая профилактика. М., 1983. С.49
5. Цепелев В.Ф. Основные направления научных исследований кафедры уголовно-правовых дисциплин и организации профилактики преступлений Академии управления МВД России//Российский следователь, 2009, N 15 С.4.
6. Чумичкин А.С. Уголовно-правовая защита сотрудников внутренних дел, в связи с выполнением ими служебного долга // Сборник статей по материалам V Международной научно-практической конференции «Научные тенденции: Юриспруденция» 20.05.20017г. Изд. ЦНК МНИФ «Общественная наука». М. 2017 г. С.32-37.

Михайлова К.М.

Усыновление (удочерение) по семейному законодательству России

*Кубанский государственный аграрный университет им. И.Т. Трубилина
(Россия, Краснодар)*

doi:10.18411/spc-22-11-2017-21

idsp: 000001:spc-22-11-2017-21

Усыновление представляет собой правовой институт, призванный создать между усыновителем и усыновленным отношения, наиболее близкие к тем, которые возникают между родителями и кровными детьми. По семейному законодательству РФ усыновление или удочерение (далее для удобства будет использовать только усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 124 СК РФ). Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах с соблюдением требований абз. 3 п. 1 ст. 123 СК РФ.

В настоящее время в мире находится много семей, которые лишены радости материнства или отцовства, по разным причинам: утрата ребенка, или невозможность иметь своих детей в силу болезни, и т.д. Государство в свою очередь помогает таким семьям, предоставляя возможность обрести ребенка путем усыновления (удочерения).

Таким образом, усыновленные дети приобретают семью, что позволяет реализовать важнейшее право жить и воспитываться в семье, а также право на защиту.

Это выгодно не только обществу в целом (не нужно строить новые сиротские учреждения и тратить немалые средства на их содержание), но прежде всего, отвечает интересам самих детей. Известно, что семья является естественной средой обитания ребенка, поэтому при выборе формы устройства ребенка, оставшегося без родительского попечения, в первую очередь предпринимаются попытки к устройству его именно в семью.

Подобные мероприятия обусловлены, конечно же, проработанностью институтов защиты прав ребенка и усыновления в международных правовых актах. К таким основным международно-правовым актам, провозглашающим права детей и гарантирующим особую защиту детей, относятся следующие акты: 1) Европейская социальная хартия (принята в 1961 г., вступила в силу в 1965 г., пересмотрена в 1996 г.); 2) Конвенция о правах ребенка (принята Генеральной Ассамблеей ООН 5 декабря 1989 г.); 3) Декларация и план действий «Мир, пригодный для жизни детей» (приняты Резолюцией S-27/2 специальной сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 10 мая 2002 г.); 4) Декларация о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче детей на воспитание и их усыновлении, на национальном и международном уровнях (принята Резолюцией 41/85 Генеральной Ассамблеи ООН от 3 декабря 1986 г.); 5) Соглашение Европейского союза по юрисдикции – избранию применимого закона – в сфере родительской ответственности и мер для защиты детей от 19 октября 1996 г. и многие другие. В перечисленных международных документах законодательного характера заключены такие основные постулаты обеспечения «счастливой жизни детей» как «... благополучие ребенка напрямую зависит от общего благополучия семьи, в которой он живет и воспитывается;... – запрет на применение силы или психологического воздействия в отношении ребенка со стороны родителей, запрет на понуждение к чрезмерному труду; – обязанность родителей заботиться и ухаживать за своим ребенком; – при рассмотрении всех вопросов, касающихся передачи ребенка для заботы о нем не его собственными родителями, главным соображением должно быть наилучшее обеспечение интересов ребенка и в особенности его право на материальную обеспеченность и постоянную заботу; – в каждом государстве должна быть проработана и законодательно закреплена в национальном законодательстве процедура передачи ребенка на воспитание иным лицам, которые не являются кровными родителями ребенка; – контроль властей или учреждений за обеспечением благополучия ребенка; – содействие государства в формировании общественных институтов и организаций, деятельность которых направлена на защиту прав детей, и контроль соблюдения законодательства о правах ребенка» [3; 63].

Согласно ст. 2 Семейного Кодекса РФ от 29.12.1995 г. №223-ФЗ (далее по тексту СК РФ), личные неимущественные и имущественные отношения между усыновителями и усыновленными регулируются семейным законодательством, которое согласно п. 2 ст. 3 СК РФ, включает в себя сам Семейный Кодекс, федеральные законы, а также принимаемые в соответствии с ним законы субъектов РФ. Следует обратить внимание не только на такое очевидное отличие структуры семейного законодательства от структуры и иерархии норм гражданского законодательства как включение в объем понятия «семейное законодательство» законов субъектов РФ, но и на то, что пункт 2 статьи 3 Семейного Кодекса подчиняет законы субъектов РФ именно Семейному Кодексу, но не федеральным законам. Именно в этом заключается конкретное проявление совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ семейного законодательства (пункт «к» части 1 статьи 72 Конституции РФ и п. 1 ст. 3 СК РФ).

По российскому законодательству существует процедура, содержащая формы и условия, которые необходимо соблюсти при усыновлении, не нарушая прав и интересов ребенка. Большая ответственность ложится на органы опеки и попечительства, так как благополучное устройство каждого ребенка зависит от их работоспособности, добропорядочности и соблюдении законности усыновления.

Общеизвестно, что при отсутствии родителей заменяющие их лица осуществляют попечение над ребенком, а при их отсутствии независимо от причины ребенок попадает в категорию лиц, утративших родительское попечение. Утрата родительского попечения относится к широкому по содержанию понятию. К категории детей, утративших попечение родителей, относятся дети, у которых родителей нет (умерли, погибли), а также дети, лишившиеся родительского попечения в силу признания родителей безвестно отсутствующими либо недееспособными. В этих случаях отсутствие родительской заботы является следствием обстоятельств объективного характера, поэтому вопрос о семейно-правовой ответственности не возникает, поскольку отсутствует состав семейного правонарушения. Кроме причин объективного характера, утраты родительского попечения, существуют и субъективные причины (в частности, нежелание родителей осуществлять свои родительские права в отношении ребенка, их злоупотребление спиртными напитками и наркотическими веществами и др.); но независимо от причины утраты родительского попечения ребенок все равно нуждается в правовой защите [6; 60].

В сложившихся условиях, как государство, так и общество должны выступить гарантом социальной защищенности таких детей, взять на себя обязанность обеспечения им условий для нормальной жизни, учебы, профессиональной подготовки и адаптации к социальной среде. Основой решения данной проблемы является юридическое закрепление системы мер, правовых гарантий, направленных на оказание помощи детям, оставшимся без попечения родителей, и обеспечение их прав.

Общение родителей и детей остается одной из самых глубоких и насущных потребностей человека. Это эмоциональная первооснова семейного воспитания. Ребенку нужна защищенность, которую он может обрести в кругу семьи. Иметь родителей для ребенка означает безопасность, привязанность, эмоциональность, само существование, культуру. Как справедливо заметил австрийский педагог Х. Райнпрехт, «хорошая супружеская пара является для ребенка источником ценностной ориентации, без родителей процесс поэтапного формирования личности затруднен» [10].

Исследования в различных областях знаний (медицине, психологии, социологии) убедительно показывают, какую огромную роль в умственном, психическом, нравственном и физическом развитии личности играет родительская любовь и забота о ребенке. Так, длительное наблюдение за развитием маленьких детей в стенах детских учреждений позволило сделать вывод о том, что у таких детей явно отсутствует способность к эмоциональному контакту с другими детьми.

По семейному законодательству процедура усыновления представляет собой несколько последовательных действий, перед обращением в суд. Следует отметить и дать краткую характеристику тем действиям, которые предпринимают усыновители до обращения в суд с заявлением об усыновлении ребенка.

1. Обращение гражданина в орган опеки и попечительства с заявлением о возможности быть усыновителем. Гражданин, желающий усыновить ребенка, обращается с заявлением об этом в орган опеки и попечительства по месту своего жительства. В приложение к заявлению гражданин обязан предоставить перечень необходимых документов, определенных Постановлением Правительства РФ от 29.03.2000г. № 275 «Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации» [9]. Орган опеки и попечительства обязан дать

гражданину полную информацию об усыновлении, предоставить сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, и проконсультировать по вопросам устройства таких детей в семью.

2. **Обследование условий жизни усыновителя.** Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни лица, желающего усыновить (удочерить) ребенка, подготавливается заключение с положительным либо отрицательным ответом. На основании заявления и приложенных к нему документов (справки с места работы, медицинской справки, копии свидетельства о браке и др.) а также заключения о обследовании условий жизни усыновителя, орган опеки и попечительства **готовит заключение** об обоснованности усыновления, а также о его соответствии интересам ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком, которое является основанием для постановки гражданина на учет в качестве кандидата в усыновители. Таким образом, все эти документы являются лишь необходимой предпосылкой для возникновения правоотношений, включающих в себя постановку на учет лица в качестве кандидата в усыновители. Орган опеки и попечительства обязан принять документы у гражданина и рассмотреть их в установленный срок, а гражданин обладает правом их представить. Дата заключения, данного органом опеки и попечительства, является основанием для определения момента постановки на учет лица в качестве кандидата на усыновление. Четкое определение такого момента имеет большое практическое значение, поскольку анализ практики прокурорского надзора показывает, что повсеместно не выполняются требования ст. 122, 126 СК РФ, определяющие порядок и сроки выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей. Должностные лица образовательных, лечебных учреждений и учреждений социальной защиты населения несвоевременно направляют сведения о таких детях в органы опеки и попечительства. Каков итог? В результате такой халатности тысячи детей длительное время содержатся в больницах, приютах, домах ребенка. Деятельность органов опеки и попечительства, вопреки требованиям ст. 123 СК РФ, фактически сводится к подбору детей только тем гражданам, которые сами обратились к ним с такой просьбой. Однако работники органов опеки и попечительства обязаны самостоятельно проявлять инициативу в подборе ребенка усыновителям [7].

3. Предоставление кандидатом в усыновители **сведений** о себе региональному или федеральному оператору государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей. Заявитель выбирает ребенка и получает у регионального или федерального оператора направление в учреждение, в котором находится ребенок, для его посещения. О выдаче направления оператор банка данных уведомляет орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При положительном результате встречи с ребенком гражданин вправе обратиться в суд.

4. В дальнейшем гражданин может **обратиться в суд** для решения вопроса об усыновлении (ст. 269 ГПК РФ). Поскольку он самостоятельно представляет в суд документы для производства усыновления (заключение органа опеки и попечительства, медицинские справки и др.), гражданин самостоятельно совершает определенные конклюдентные действия. Дело об установлении усыновления ребенка суд рассматривает в порядке особого производства в соответствии с правилами гл. 29 ГПК РФ, является завершающим этапом процедуры усыновления.

При принятии заявлений об усыновлении необходимо учитывать, что форма и содержание этого заявления должны отвечать как общим требованиям, установленным ст. 131 ГПК РФ, так и требованиям, содержащимся в ст. 270 ГПК РФ. В заявлении должны быть указаны сведения о самих усыновителях, о детях, которых они желают усыновить, их родителях; заявление должно содержать просьбу о внесении изменений в актовую запись о рождении усыновляемых детей, а также обстоятельства, с которыми

закон связывает возможность быть усыновителем, и подтверждающие их доказательства.

К заявлению прилагаются заключение муниципального органа управления образованием о возможности быть усыновителем и документы, указанные в п. 6 Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории РФ. Обобщение материалов рассмотрения судами дел об усыновлении с участием прокуроров показало, что практически всеми судами допускаются нарушения норм материального и процессуального права. Заявления усыновителей не отвечают требованиям ст. 131, 270 ГПК РФ, во многих из них отсутствуют сведения об усыновителях, не указываются обстоятельства, обосновывающие просьбу об усыновлении ребенка, не приводятся доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

На основании п. 1 ст. 125 СК РФ и ст. 273 ГПК РФ заявление об усыновлении рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей, представителя органа опеки и попечительства, прокурора и самого ребенка, если ему уже исполнилось 14 лет. В необходимых случаях в заседании участвуют родители, другие заинтересованные лица, а также ребенок, если ему от 10 до 14 лет.

Таким образом, в семейном законодательстве РФ сложилась упорядоченная система действий, направленных на устройство детей, оставшихся без попечения родителей. Прослеживается, что законодательство РФ в сфере усыновления не стоит на месте, а постоянно обновляется и поддается корректировке, но также существуют определенные недостатки, которые необходимо совершенствовать.

***

1. Беланова Г.О., Михневич А.В. Усыновление (удочерение) ребенка по правилам особого производства // Ленинградский юридический журнал. С.-Пб., 2013.
2. Кобец В. Все лучшее - детям! Так ли на самом деле? // Права человека. Механизмы реализации. М., 1999. С. 51 - 52.
3. Летова Н.В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. М.: Волтерс Клувер, 2006. 256 с.
4. Мальцман Т.Б. Усыновление по советскому семейному законодательству. Саратов, 1969. С. 150; Нечаева А.М. Правовая охрана детства в СССР. М., 1988. С. 56;
5. Михневич А.В., Шукина А.А. Ювенальная политика сегодня: международное сообщество и Российская Федерация // Современные тенденции в науке и образовании. Материалы Международной (заочной) научно-практической конференции: электронный ресурс. Под общей редакцией А.И. Вострецова. 2017.
6. Нуфаев В. Детское право, его предмет и объем // Право и жизнь. 1926. N 8/10. С. 60, 62;
7. О практике применения законодательства об ответственности за незаконные действия по усыновлению детей и торговлю несовершеннолетними // Материалы Генпрокуратуры РФ. М., 2004.
8. Пергамент А.И. Основания возникновения и сущность родительских прав // Правовые вопросы семьи и воспитания детей. М., 1968. С. 62;
9. Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 N 275 (ред. от 02.06.2016) «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» / СПС КонсультантПлюс
10. Райнпрехт Х. Воспитание без ограничений / Пер. Н. Брусковой // Защити меня. 2004. N 3. С. 33 - 34.
11. Семейный кодекс РФ // Сборник законодательства РФ. 01.01. 1996. №1 ст. 16.
12. Цыбуленко З.И. Семейное законодательство России: состояние и перспективы развития // Вестник Саратовской государственной юридической академии №3 (110) – 2016.
13. Яковлев В.Ф. Избранные труды. Т. 2: Гражданское право: история и современность. Кн. 1. М.:Статут, 2012.976 с.