Студентка 3 курса

Подымова Ирина Сергеевна
Научный руководитель

Ерохина Е.В., канд. юр наук, доцент

Россия, Оренбургский государственный университет

**Институт усыновления (удочерения) как правовая и этическая проблема в европейских странах**

**Аннотация:** Научная работа рассматривает вопросы, связанные с усыновлением (удочерением) в европейских странах. Актуальность данной темы весь велика, так как поднимает проблемы правовой и этической природы усыновления. Институт усыновления (удочерения) весьма сложен и требует особого внимания со стороны государства. Данный вопрос затрагивает как международный уровень, так и каждой отдельной страны. В данной работе анализируются мнения ученых по данному вопросу, а также законодательное регулирование, как на международном уровне, так и на уровне каждой страны. Процедура усыновления характеризуется как весьма сложный и щепетильный процесс. Целью работы служит изучение института усыновления (удочерения) как правовой и этической проблемы. Поставленные задачи :

1. Изучение института усыновления (удочерения);

2. Рассмотрение международно – правовой защиты;

3. Законодательное закрепление в различных странах;

4. Анализ процедуры усыновления;

5. Рассмотрение проблем усыновления ( удочерения) однополыми браками.

Предметом изучения служит проблемы института усыновления (удочерения) в европейских странах. Объектом является правовое регулирование, как на международном уровне, так и в каждой отдельной стране.

**Ключевые слова:** Институт усыновления (удочерения), правовая природа, этическая природа, зарубежный опыт, международно - правовая защита, правоотношения.

Институт усыновления (удочерения) служит сложным правовым и этическим вопросом, равно как и необходимость твердой уверенности в интересах ребенка. При усыновлении правоотношения между людьми, не связанными кровным родством, становятся похожими на правоотношения между родителями и детьми. Вследствие усыновления одни лица лишаются прав и обязанностей родителей, другие их обретают. Большинство стран предусматривают усыновление в судебном порядке [1].

Термин «усыновление» применяется в юридической науке в разных значениях. Усыновление служит весьма преимущественной формой размещения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление-это переход прав и обязанностей от биологических родителей ребенка к усыновителям, при таком переходе ребенок в правовом отношении всецело приравнивается к биологическим детям усыновителя. В таком случае теряются все права и обязанности родных (биологических) родителей ребенка [4].

Многие ученые анализируют усыновление как форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей, как юридический акт и как факт, который имеет юридическое значение.

Существует и иное мнение, что усыновление-это определение между усыновителем (его родственниками) и усыновленным ребенком (его потомством) правоотношений (личных и имущественных), аналогичных тем, которые существуют между кровными родителями и детьми. Под усыновлением рассматривается и общественное отношение, сущность которого характеризуется то, что семья принимает чужого ребенок для того чтобы содержать и воспитывать его как собственного.

Рассмотрение зарубежного опыта в аспекте законодательного закрепления процедуры усыновления детей необходимо для того, чтобы разработать наиболее целесообразную модель в Российской Федерации, а также определить наибольший уровень преемственности в изучаемой области.

Проблема международно-правовой защиты прав детей при международном усыновлении в настоящее время весьма значима, так как вынужденная миграция ведет к постепенной интернационализации усыновления.

В законодательстве разных стран урегулировать семейных отношений, включая усыновление, происходит с некоторыми особенностями, которые определены религиозными, национальными особенностями, отнесенностью к какой-либо правовой семье. Вследствие этого вопрос о применении права решается в каждом конкретном случае. Улучшение правового регулирования международного усыновления должно быть направлено на обеспечение оптимальной защиты прав детей и оптимального контроля за судьбой детей [3].

Первое и весьма важное различие можно увидеть в законодательном закреплении правил усыновления. Если российское законодательство имеет тенденцию к кодификации актов в данной области (Семейный кодекс Российской Федерации и Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации), то иностранный законодатель обходится определенными законами. Данный факт связан с особенностями правовой системы. Такими законодательными актами, например, во Франции служит Декрет от 4 июля 1972 года, в Италии - закон от 5 июня 1967 года, в Англии - парламентский акт от 26 июля 1968 года, который был принят после присоединения к Европейской конвенции об усыновлении 1967 года, в Аргентине - закон об усыновлении несовершеннолетних 1971 года. Данные акты предусматривают строгую судебную процедуру усыновления, вероятность изменения фамилии усыновляемого, повышенные возрастные критерии усыновителя. В США, первая процедура усыновления была рассмотрена в законе 1851 года «Об Усыновлении" штата Массачусетс, в котором определен судебный порядок усыновления, а также требования к кандидатам в усыновители. Все же, указанный закон распространяется только на пределы штата, а вся процедура усыновления в США не регулируется. Каждый штат принимает свое собственное решение либо на законодательном уровне, либо на основе прецедентного права [2].

Отсутствует также единообразие в законодательных подходах к вопросу об усыновлении. Например, в Гражданском кодексе Германии «усыновление» не определяется как таковое, а лишь указывается, что усыновление допускается, если оно направлено на интересы ребенка, и следует надеяться, что отношения между усыновителем и ребенком будут такими же, как отношения между родителем и ребенком (часть 1, п. 1741).

В Шотландском законе 1978 года усыновление характеризуется процедурой, соответствующей родительским правам и обязанностям, устанавливающая отношения ребенка и усыновителя.

Если рассматривать мусульманские страны, то усыновление вообще запрещено. Тунис является единственным мусульманским государством, в котором существует и функционирует институт усыновления. В других же странах реализуется институт «приема» или «убежища», в соответствии с которым супруги должны принять ребенка и оказать ему необходимую помощь, но у ребенка нет права носить фамилию своей новой семьи, а также претендовать на часть имущества или наследства.

Процедура усыновления, которая на наш взгляд кажется весьма тяжелой и долговременной, также решается в каждой зарубежной стране самостоятельно, принимая во внимание не только особенности правовой системы, но и менталитета нации. Не последнее место занимает многовековая культура страны, которая влияет на правовое регулирование усыновления.

В процедуре усыновления как весьма тяжелом социальном явлении находят свое отражение общепризнанные конституционные (общеправовые) принципы, а также отраслевые принципы - принципы семейного права каждого из государств, с их национальными особенностями. Заслуживают внимания конвенционные документы, которые внесли существенный вклад в разработку международных принципов усыновления детей, универсальный характер которых обеспечивает их равноправное использование в различных юрисдикциях, относится, прежде всего, Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года и Европейская конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года, принципы и нормы, которой обычно именуются «конвенционным правом». Гаагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления от 29 мая 1993 года, вместе с Декларацией о социальных и правовых принципах, которые затрагивают защиту и благополучие детей, преимущественно при передачи детей на воспитание и усыновление на национальном и международном уровнях от 3 декабря 1986 года и в Европейской конвенции об усыновлении детей от 27 ноября 2008 года, в настоящее время являются важными документы, которые, несмотря на их неравное значение, фактически обеспечивают правовую основу для регулирования усыновления. Конвенция используется к усыновлению ребенка, не достигшего 18-летнего возраста, не состоящего и не состоявшего в браке, не состоящего и не состоявшего в зарегистрированных партнерских отношениях и не достигшего совершеннолетия; она применима только к институту усыновления, который создает устойчивые отношения "ребенок - родитель". Усыновление законно только в случае его установления судом или административным органом (компетентным органом). Кроме того решение об усыновлении не одобряется, пока не доказано, что усыновление соответствует наилучшим интересам ребенка. Положения Конвенции - это основа материально-правовых предписаний. Страны-участницы должны осуществить такие законодательные или иные меры, которые необходимы для гарантии схожести ее законов положениям Конвенции. Коллизионных норм Конвенция не содержит. Предписания характеризуются порядками и условиями усыновления.

Конвенция образовывает единые унифицированные правила по вопросам, которые различными способами решаются в законах отдельных государств (в частности, оценка вероятности усыновления совершеннолетних лиц, факта наличия у усыновителей собственных детей, возрастной разницы между усыновителем и усыновленным и др.).

 Вышеизложенные Конвенции содействуют дальнейшему росту международного согласования принципов и процессов в самом семейном праве. Гармонизация как весьма простой процесс, чем унификация, не сковывает государства строгими юридическими обязательствами, уклонение соблюдений которых способствует тому, что многие из принятых конвенций не вступили в силу в течение десятилетий или действуют в небольшом числе государств. Следовательно, понимание и реализация Конвенций на международном уровне приводит к ликвидации серьезных различий в определении принципов усыновления разных стран и содействует их благодатному взаимодействию, особенно в отношении весьма серьезно формирующегося современного социального явления, как международное усыновление [2].

На данный момент весьма актуально обсуждается вопрос вероятности усыновления детей однополыми парами. В некоторых странах уже находит свое отражение данная возможность. На сегодняшний день однополые браки узаконены в Европе (Бельгия, Франция, Дания и др.), Великобритании (кроме Северной Ирландии), Канаде, Южной Америке и 22 штатах США. Изучение, проведённое Институтом Уильямса в Лос-Анджелесе показало, что однополые пары гораздо чаще гетеросексуалов проявляют намерение усыновлять детей более старшего возраста, инвалидов, имеющих различные заболевания или других детей, с усыновлением которых появляются трудности. Американская ассоциация психологов представила обзор 67 исследований, рассматривающих потенциальные негативные последствия для ребёнка, воспитывавшегося гомосексуальными парами. На основе рассмотрения данных исследований был сделан вывод о том, что ни одно из них не выявило, что данная категория детей находится в неблагоприятном положении по сравнению с детьми гетеросексуальных пар. Несмотря на это, оппоненты утверждают, что благополучие ребёнка в однополых семьях находится под угрозой, потому что, по их мнению, существует прямая связь между гомосексуальностью и педофилией, а также из-за того, что в таких семьях не преобладает ролевая модель противоположного пола. Право на усыновление однополыми партнерами рассматривается в трех факторах:

1) усыновление однополой парой чужого ребенка;

2) усыновление человеком гомосексуальной ориентации чужого ребенка индивидуально;

 3) усыновление гомосексуальным партнером ребенка партнера — биологического родителя усыновляемого. Во многих странах отказывают в официальном усыновлении детей в вышеизложенных обстоятельствах. Отказы в таких юрисдикциях могут быть выражены в косвенной форме (предоставление права усыновлять только супружеским парам) или негласной форме (при проверке личности усыновителя).

Таким образом, история формирования законодательства об усыновлении в зарубежных странах доказывает том, что каждое отдельное иностранное государство реализовали свои весьма индивидуальные этапы в формировании института учреждения, в том числе и на уровне правового регулирования. Такому явлению содействовали такие факторы, как: социальная политика государства, проводимая в определенный период времени; внешняя политика; культура, включая язык; религия.

В настоящее время современное законодательство зарубежных государств об усыновлении детей движется по пути усложнения механизма усыновления и формирования допол­нительных гарантий для усыновления.

**Список литературы:**

1. Арчакова Т.О. Два способа говорить о «тех самых» родителях / Сборник конференции «Родительство в зер­кале СМИ», 2016

2. Афанасьева Е.Г. Когда одной любви недостаточно: признание недолжного усыновления основанием деликт- ной ответственности // Государство и право. Серия 4.

3. Бернам У. Правовая система США. М.: «Новая юстиция», 2017. С. 842.

4. Бессараб Н.С., Мурзин Р.Л. Теоретико-правовые и процедурные вопросы международного усыновления // Актуальные проблемы современной науки. - 2014. - №5. - С. 61-72.

5. Богуславский М.М. Международное частное пра­во. М.: Юристъ, 2015.

6. Борминская Д.С. Усыновление (удочерение) в стра­нах Европы: влияние «альтернативных форм семейной жизни» и практика Европейского Суда по правам челове­ка // Семейное и жилищное право. - 2016. - №1. - С. 12-17.

7. Ботчаева М.А. Усыновление по российскому и гер­манскому праву // Актуальные проблемы российского права. - 2016. - №3. - С. 546-551

8. Германское гражданское уложение от 18 августа 1896 г. // Германское право. Ч. 1. Гражданское уложение. Пер с нем. / Науч. ред. В.В. Залесский. М.: Международ­ный центр финансово-экономического развития, 1996.

9. Для практики национального и международного усыновления и попечения в приемной семье: Директивы Шведского национального комитета и Международной социальной помощи от 2012 г. // Rajhans Printers Private Limited. Bangalore. India, 2013. Р. 34.

10. Князева Е.В. Регулирование усыновления в между­народных конвенциях // Юриспруденция. - 2016. - №9. - С. 16-25.

11. Мансурова Ж.М. Отдельные предпосылки между­народного усыновления // Вестник университета. - 2017. - Т. 1. - №1-31. - С. 41-46.

12. Овчарова Р. В. Психологическое сопровождение родительства. — М.: Изд-во Института Психотерапии, 2017. — 319–324с.