Смолина Л.А., Задесенская Я.В. Усыновление (удочерение) в Италии и Франции: возможность использования зарубежного опыта отечественным законодателем // Семейное и жилищное право.-2017.-№3. КонсультантПлюс

В статье рассматриваются особенности законодательного регулирования сферы усыновления в Италии и Франции с целью определения возможности применения данного опыта российским законодателем.

Ключевые слова: усыновление, предельный возраст усыновителей, тайна усыновления, продолжительность брака усыновителей, усыновление нерожденного ребенка.

За прошедшие два года самым реформируемым институтом семейного права стало усыновление. Принятые законодателем меры отвечают стремительно развивающимся общественным потребностям и международным стандартам. Однако видится, что полноценное и взвешенное изменение социально значимого института - усыновления - невозможно в короткие сроки. Интересен правоприменительный опыт Франции и Италии, с которыми у России отношения по международному усыновлению наиболее развиты.

Российское законодательство не рассматривает возможность предусыновления. Эта форма усыновления была предложена в законодательной инициативе итальянских депутатов Марио Карузо и Халида Чауки в апреле 2013 г., когда в парламент Италии был внесен законопроект о внесении изменений в Закон Италии N 184 "О порядке усыновления и установления опеки над несовершеннолетними". Данным проектом предлагается ввести в закон норму, закрепляющую право подать заявление о будущем усыновлении еще не рожденного ребенка. При подаче заявления в отношении конкретного ребенка усыновляемый будет идентифицироваться по личным данным матери (роженицы), которая намерена при рождении отказаться от ребенка. Предлагаемая статья позволяет и беременной женщине, решившей отказаться от ребенка после рождения, обратиться в суд по делам несовершеннолетних с целью найти в базе данных лиц, желающих усыновить ребенка, при этом анонимность личных данных матери может быть сохранена по ее просьбе. Кандидаты в усыновители в обоих случаях должны соответствовать предъявляемым требованиям и проходить общую процедуру проверки личности. Видится, что законодательная инициатива может быть интересна и российскому законодателю. Поиск усыновителей до рождения ребенка может частично решить проблему социального сиротства. Такой механизм может быть применен по отношению к беременным женщинам, решившим отказаться от ребенка при рождении. При этом договоренность об усыновлении ребенка, возникшая до момента рождения ребенка, должна быть подкреплена согласием матери и после рождения, в ином случае усыновление не будет продолжено. Данная мера может быть особенно востребована в связи с неуменьшающимся количеством отказов матерей от новорожденных. Введение "предусыновления" помогло бы решить демографическую проблему, заранее обеспечивая устройство новорожденных в семьи заинтересованных граждан, предотвращая попадание ребенка в государственные учреждения.

СК РФ среди широкого перечня требований, предъявляемых к кандидатам в усыновители, не содержит условий о продолжительности брака усыновителей - семейной пары. В Италии усыновители должны состоять в браке (или проживать совместно до брака) не менее трех лет, во Франции - проживать в браке не менее двух лет. В свою очередь, в Законе Италии N 184 установлено, что в течение трех лет, предшествующих усыновлению, между супругами не должно быть раздельного проживания. Данное установление представляется обоснованным и в связи с фактической ситуацией в сфере брачных и подобных им отношений. Так, в Италии широко распространены сожительства без заключения гражданского брака, что считается самостоятельной формой брачно-семейных отношений. Закрепленные иностранным законодателем требования относительно подтверждения стабильности семейных отношений вызваны частыми случаями расторжения брака. Данные требования являются определенным гарантом стабильности отношений между супругами и серьезности намерений взять в свою семью ребенка и заслуживают внимания российского законодателя. Кроме того, целесообразность закрепления данного требования подтверждается статистикой расторгнутых браков.

Практика межгосударственного усыновления вносит корректировки в практику применения российского законодательства. Так, российский суд отошел от применения нормы о запрете усыновления братьев и сестер разными лицами, кроме как в случаях соблюдения интересов ребенка. Такими случаями на практике считаются ситуации, когда дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, находятся в разных детских учреждениях, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья.

Согласно требованиям законодательства, на всех этапах усыновления должна соблюдаться тайна усыновления. В Италии сведения о родителях не считаются тайной и могут быть раскрыты в интересах усыновленного. Казалось бы, данное право должно исполняться беспрепятственно, однако предоставление полной информации о личности биологического родителя ребенка может нарушить права родителя, гарантированные ему Кодексом о защите персональных данных (при отказе от ребенка биологическая мать делает заявление о последующем неразглашении ее личности). Законодатель, соблюдая баланс интересов матери и ребенка, может предоставить усыновленному лишь анонимную информацию, которая позволяет соблюсти принцип ответственности за соблюдение рода, т.е. сообщает лишь о наличии родовых заболеваний, психическом состоянии родителя. Подобную позицию высказал и Европейский суд по правам человека, указав, что "итальянские власти должны развивать механизм соблюдения баланса интересов усыновленного лица и его родителей, а не отказывать заявителям в получении информации об их происхождении или, наоборот, предоставлять такую информацию, которая бы нарушала права родителей усыновленного".

Российский законодатель также изменил подход к тайне усыновления, признав отсутствие необходимости в ее сохранении при утверждении Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 гг. Право ребенка знать о своем происхождении в первую очередь вытекает из медицинской необходимости. Думается, что законодательно следует предусмотреть норму, обязывающую усыновителей раскрыть информацию о происхождении ребенка по достижении последним совершеннолетия. Указанная информация должна содержать сведения о генетических характеристиках ребенка (группа крови, резус-фактор, предрасположенность к генетическим заболеваниям), сведения о личности биологических родителей могут быть раскрыты по желанию усыновителей. В то же время сохранение тайны усыновления целесообразно, если усыновлению предшествовала имитация женщиной беременности. Это объясняется тем, что при этом тайна усыновления выступает дополнительным способом укрепления родственных отношений. При такой подготовке исключается возможность попадания информации о происхождении ребенка, и усыновленный будет считаться рожденным усыновительницей, что исключает повод для раскрытия тайны усыновления.

В литературе высказывается мнение об установлении предельного возраста усыновителя. Введение такой меры автор объясняет назначением усыновления, которое заключается в создании семейного воспитания и направлено на социализацию ребенка. Именно такое назначение предполагает способность граждан не просто вырастить ребенка до восемнадцатилетнего возраста, но и дать образование, показать ему пример родительской заботы. По мнению авторов, любое законодательное изменение должно порождаться общественными потребностями. Усыновителями после 50 лет становятся только материально обеспеченные граждане, находящиеся в расцвете сил.

За рубежом требование о возрасте может рассматриваться под разными углами зрения: в абсолютных числах (минимальный/максимальный возраст усыновителя) либо в относительных (минимальная/максимальная разница между усыновителем и усыновляемым). В Италии и Франции возраст усыновителей законодательно не ограничен определенным временным порогом. В ГК Франции сказано, что усыновитель должен лишь быть старше 28 лет и не менее чем на 15 лет старше усыновляемого. В Законе Италии N 184 установлено, что усыновитель должен быть старше ребенка на 18 лет, но не более чем на 45 лет. Таким образом, возраст усыновителей в иностранных правопорядках зависит от возраста ребенка, но не ограничен абсолютно.

В свою очередь, в России родительство после 50 лет возможно и с помощью вспомогательных репродуктивных технологий, применение которых также не ограничено возрастом родителей. Законодатель верно не ограничил возраст усыновителей, определив лишь перечень заболеваний, при которых человек не может стать усыновителем.

Представлен список литературы 13 наименований.