

УДК 347.9(574):347.633

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ) В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Б.А. Джандарбек

Казахский Национальный Университет им. аль-Фараби

В данной статье речь идет об особенностях отдельных категорий гражданских дел, в частности, об усыновлении (удочерении) в Республике Казахстан. Кроме этого исследуется практика рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) и делаются определенные выводы о состоянии дел в указанной области.

Ключевые слова: *усыновление (удочерение), гражданское судопроизводство, судебное разбирательство, усыновитель, удочеритель, судебная защита.*

Закон Республики Казахстан "О браке и семье" 1998 г. (далее - ЗоБС РК) предусмотрел возможность усыновления (удочерения) в судебном порядке. Однако курс на совершенствование правового регулирования отношений усыновления (удочерения) с учетом интересов детей выдерживается не в полной мере, в ЗоБС РК и некоторых других нормативных правовых актах имеются упущения, отрицательно влияющие на поставленные цели.

Серьезный диссонанс наблюдается между нормами материального и гражданско-процессуального права, регламентирующих усыновление (удочерение). Процессуальные нормы и практика судов не учитывают в полной мере правовую природу этих дел.

В процессе усыновления (удочерения) нередко нарушаются права детей и их родителей. Ущемление их прав наблюдается в непредоставлении им возможности реализации их процессуальных прав, необоснованно широком презюмировании отсутствия прав родителей на детей. Ущемление прав детей опосредованно выражается в отсутствии реального контроля за условиями (фактическими обстоятельствами) усыновления (удочерения) детей. Не полностью регламентированы имущественные вопросы, возникающие в процессе усыновления (удочерения).

Выносятся решения об усыновлении (удочерении), незаконность и необоснованность которых бросается в глаза даже при незначительном анализе их содержания. В частности, основания усыновления (удочерения) описываются всего в одной строке, например, «Усыновление (удочерение) соответствует интересам ребенка». Государственные органы не обращают внимания на нарушения прав ребенка в последующем. Особенно это касается усыновления (удочерения) иностранными гражданами. Число признанных недействительными усыновлений (удочерений) составляет

лишь сотые доли одного процента от общего числа рассмотренных дел. Между тем, имеются тревожные тенденции, заставляющие говорить о неблагополучии в сфере охраны прав и интересов детей, их восстановление при нарушении. К примеру, в Казахстане отсутствует статистика посягательств на права детей путем незаконного их вывоза за границу.

Усыновление (удочерение) как социально-правовой феномен еще не воспринято в полной мере теорией частного права. А именно о такой постановке вопроса необходимо вести речь. Усыновление (удочерение) в процессе своей реализации должно опираться на нормы семейного и материального гражданского права. Юридическая процедура усыновления в его нынешнем состоянии еще не успела стать объектом целенаправленного исследования. А ведь имеется большое различие между порядком усыновления (удочерения), существовавшего до 1999 г., и практикуемого в настоящее время. Механизм усыновления казахстанских детей иностранными гражданами отработан не в полной мере.

До рассмотрения процессуального порядка рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) необходимо остановиться на том, какова практика рассмотрения дел об усыновлении (удочерении), какие выводы о состоянии дел в указанной области можно сделать.

Закон «О браке и семье» Республики Казахстан был принят 17 декабря 1998 г., но судебная практика по данной категории дел имеет место лишь с 1999 года. До этого в соответствии с гл. 15 «Усыновление (удочерение)» КоБС Каз. ССР от 28 ноября 1969 г., вступившего в действие с 1 января 1970 г.¹¹, усыновление (удочерение) проводилось по решению местных исполнительных органов. Несмотря на то, что усыновление проводилось по определенной процедуре (ст. 100 – 111 КоБС Каз.ССР), естественно, та формализованность, которая присуща гражданскому процессу, отсутствовала. Процедура усыновления (удочерения) по решению местных органов власти и управления, в период после обретения независимости республикой и начала рыночных преобразований, получила неоднозначную оценку, в основном стала превалировать негативная оценка, поскольку, правоохранительные органы Республики Казахстан стали фиксировать грубые нарушения закона при усыновлении (удочерении) по решению акимов. Данное положение имело место с 1995 по 1999 гг.

Обобщение Верховным Судом Республики Казахстан практики нижестоящих судов по рассмотрению дел об усыновлении (удочерении) выявило множество недостатков и нарушений Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан и в деятельности судов. Это повлекло ущемление интересов детей, оставшихся без попечения родителей¹².

¹¹ Ведомости Верховного Совета Казахской ССР 1969 г. № 33

¹² Справка о результатах обобщения судебной практики по делам об усыновлении (удочерении) детей от 28.09.2010 года, г.Астана.

Учитывая вышесказанное, особое значение приобретает вопрос повышения эффективности процессуального механизма усыновления (удочерения) детей.

Рассмотрение и разрешение дел в судебном заседании являются наиболее важной частью судопроизводства по любым делам. Не остаются в стороне и дела об усыновлении (удочерении). Не умаляя значения остальных стадий судебного процесса, следует отметить, что именно в ходе судебного заседания преимущественно реализуются задачи гражданского судопроизводства. В соответствии с действующим законодательством они заключаются в защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государства и организаций, укреплении законности и правопорядка, предупреждении правонарушений (ст. 5 ГПК РК). В редакции Гражданско-процессуального кодекса Казахской ССР (ст. 2) в числе задач гражданского судопроизводства назывались также правильное и быстрое рассмотрение и разрешение гражданских дел¹³. Для дел об усыновлении (удочерении) очень важно правильное разрешение дел, которое включает в себя немало аспектов. Важно не только формально правильное рассмотрение дел в соответствии с нормами ГПК РК, но чтобы усыновление (удочерение) достигало своей цели. Для этого в сфере усыновления (удочерения) должны работать специалисты высокого класса. Нами предлагается введение специальных адвокатов, однако требования профессиональности относятся не только к ним, но и ко всем тем, кто занимается усыновлением (удочерением).

Безусловно, в рамках данной статьи мы не сможем охватить круг всех вопросов, связанных с усыновлением (удочерением), но важен сам анализ совершенствования подходов к данной проблеме.

Дела об усыновлении (удочерении), как было отмечено выше, преимущественно касаются субъективных прав и интересов ограниченного числа лиц, в число которых входят конкретные участники семейно-брачных правоотношений. Однако нельзя отрицать и того, что, рассматривая дела об усыновлении (удочерении), суды, в первую очередь, должны преследовать цели укрепления законности и правопорядка, стремиться к предупреждению правонарушений, возникающих в сфере семейно-брачных отношений.

Общество и суды, рассматривающие подобные дела, не могут быть равнодушными к этой острой социальной проблеме, значимость и острота которой связаны с негативными процессами, происходящими на постсоветском пространстве, где большое количество детей усыновляются иностранцами. Где гарантии, что при усыновлении (удочерении) иностранными гражданами и гражданами Республики Казахстан детям не будет нанесен вред?

¹³ Гражданско-процессуальный кодекс Казахской ССР: учебное пособие. Новосибирск, 1996. С. 100.

Поднимать эту проблему заставляют тревожные тенденции. В странах СНГ работают преступные группировки, торгующие детьми. В частности, во Львове сотрудники МВД разоблачили хорошо организованную и глубоко законспирированную преступную группу, занимавшуюся продажей новорожденных детей. Младенцев продавали по 20 000 долларов США за каждого. Они продавались за границу в США, Германию и другие страны. В совершении преступлений замешаны главные врачи ряда родильных домов, чиновники из правительства, частные лица. Их действия квалифицировались как злоупотребление должностным положением, превышение властных полномочий, незаконное усыновление (удочерение) детей иностранцами. Такой жестокий и безнравственный бизнес существует и в России. По Казахстану данных на этот счет не имеется¹⁴.

Такие незаконные действия значительно сократятся, если суды займут более принципиальную позицию, усовершенствуют порядок рассмотрения ими дел об усыновлении (удочерении). Между тем, в законодательстве остаются существенные недостатки. Напомним, что согласно действующему законодательству, дела об усыновлении (удочерении) рассматриваются в особом (беспорном) производстве. Несмотря на это, суды не должны ухудшать рассмотрение дел, поскольку они могут варьировано применять все необходимые процессуальные нормы¹⁵.

Отличия особого производства от искового производства имеются в тех изъятиях и дополнениях, которые установлены соответствующими главами ГК РК. На первый взгляд, они касаются лишь технических аспектов и не оказывают существенного влияния на порядок ведения дел и достижение целей, к которым стремится суд и иные участники гражданского процесса.

Однако нельзя умалять степень различий между особым и исковым производством, забывать, что они в основном кроются в природе названных производств.

Дела об усыновлении (удочерении) должны, как показывает практика, иметь твердо исковой характер. Это диктуется самой их сутью. Они коренным образом отличаются от остальных дел особого производства, к которым законодательством отнесены дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, о признании граждан безвестно отсутствующими, об объявлении их умершими, признании граждан ограниченно дееспособными, недееспособными и других дел, рассмотрение которых регламентируется остальными нормами подраздела 4 раздела 2 ГПК РК, кроме норм главы 36 – 1 ГПК РК. Весь наш предыдущий анализ наглядно демонстрирует специфику отношений усыновления (удочерения), а также необходимость искового порядка рассмотрения дел по ним.

¹⁴ Рустемова Г.Р. Теоретические проблемы борьбы с преступлениями в сфере медицинского обслуживания населения. дис... д-ра. юр. наук. Алматы, 2000. С.360.

¹⁵ Мельников А.А. Особое производство в советском гражданском процессе: автореф. дис.... канд. юр. наук. М., 1962. С.16.

Надо отметить, что законодатель поставил суды в очень неудобное (двусмысленное) положение. Этим вызывается хаос, который царит в сфере усыновления (удочерения). Вселяет надежду на исправление ситуации то, что правоохранительные органы стали обращать внимание на нарушения законности. К примеру, Генеральная прокуратура Республики Казахстан отмечает такие факты, когда прокуратура города Алматы не использовала свои потенциальные возможности, чтобы предотвратить нарушения законности при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении). 25 решений районных судов города Алматы, вынесенных в 1999 г., были отменены, а 31 решение изменено вследствие того, что во всех указанных случаях суды устанавливали «факт усыновления»¹⁶. Это, помимо всего прочего, явилось и следствием недостаточной урегулированности процессуального порядка усыновления (удочерения).

Эффективность судебного разбирательства дел об усыновлении (удочерении) во многом обуславливается степенью последовательной реализации принципов гражданского процессуального права. Прежнее гражданско-процессуальное законодательство предусматривало коллегиальное рассмотрение дел, участие в суде народных заседателей¹⁷, что сейчас не применяется.

Важную роль по делам об усыновлении (удочерении) играют в настоящее время нормативные постановления пленумов Верховного Суда Республики Казахстан, которые наряду с Конституцией Республики Казахстан, ГПК РК служат руководством для судов в рассмотрении и разрешении гражданских дел и имеют отношение к различным видам производств. К документам, имеющим общее значение, следует отнести нормативные постановления пленумов Верховного Суда Республики Казахстан от 14 мая 1998 г. «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан»¹⁸, от 30 июня 2000 г. «О применении судами некоторых норм гражданско-процессуального законодательства»¹⁹, от 28 апреля 2000 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»²⁰. Последнее постановление, хотя не имеет прямого отношения к рассматриваемой проблеме, представляет интерес в плане возможных комбинаций брачно-семейных прав лиц, которые вступают в брак и впоследствии в отношения, связанные с усыновлением, и могут оказаться участниками бракоразводного процесса.

¹⁶ Обобщение Генеральной Прокуратуры РК «О состоянии законности при рассмотрении гражданских дел об усыновлении (удочерении) в 2009, 2010 годах».

¹⁷ Чечот Д.М., Чечина Н.А., Кривоносова Л.А. и др. Актуальные проблемы теории и практики гражданского процесса. Л., 1979. С 191.

¹⁸ Казахстанская правда. 1998 г. 11 июня.

¹⁹ Казахстанская правда. 2000 г. 27 июля.

²⁰ Сборник законов Казахской ССР и указов Президиума Верховного Совета Казахской ССР. 1938 – 1981 гг. Алма-Ата, 1981. С. 362.

Наиболее общий принципиальный характер имеет нормативное постановление пленума Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан». Несмотря на его принятие до нового ГПК РК, оно в основном не утратило своей актуальности. В нем содержатся важные установления, необходимые в процессе рассмотрения дел об усыновлении (удочерении). Принципиальным является положение о том, что при осуществлении правосудия суды должны исходить из определения Конституции РК о судебной власти как ветви власти, взаимодействующей с иными ветвями государственной власти. Судебная роль существенно дополняется властной компетенцией органов опеки и попечительства, осуществляющих защиту интересов несовершеннолетних, в том числе при их усыновлении (удочерении), а также недееспособных лиц²¹.

Очень важно, чтобы при усыновлении (удочерении) было обеспечено не только формальное участие в деле органов опеки и попечительства в соответствии п. 1 ст. 77 ЗоБС РК, но и выполнение ими иных обязанностей, что позволит максимально учесть права ребенка, его родителей, усыновителей и др. в соответствии с конституционным принципом осуществления правосудия только судом (ст. 75 Конституции Республики Казахстан)²² последнее слово в разрешении споров участников семейно-правовых отношений будет принадлежать суду.

Как уже упоминалось выше, при рассмотрении любых дел, включая дела об усыновлении (удочерении), суды должны руководствоваться принципами гражданского процессуального права. Некоторые принципы являются совершенно новыми для нашего процессуального законодательства и еще не получили необходимого анализа с учетом новых исторических и социальных условий. По делам об усыновлении (удочерении) эти принципы имеют специфические особенности.

Важность характеристики порядка рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) через призму принципов заключается в том, что суды, рассматривая дела об усыновлении, не воспринимают их объемно, не ссылаются на них. Суды заикливаются на технических нормах, не планируют процесс, не управляют им. Получается, что судебная практика почти полностью игнорирует эти важнейшие положения гражданского процессуального права.

Список литературы

1. Ведомости Верховного Совета Казахской ССР 1969 г. № 33
2. Гражданско-процессуальный кодекс Казахской ССР.: учебное пособие. Новосибирск, 1996.

²¹ Регистрация актов гражданского состояния: сборник нормативно-правовых актов. Алматы, 2010. С.280.

²² Конституция Республики Казахстан. Алматы, 2011. С. 56.

3. Казахстанская правда. 1998 г. 11 июня.
4. Казахстанская правда. 2000 г. 27 июля.
5. Конституция Республики Казахстан. Алматы, 2011.
6. Мельников А.А. Особое производство в советском гражданском процессе: автореферат. дис.... канд. юр. наук. М., 1962.
7. Обобщение Генеральной Прокуратуры РК «О состоянии законности при рассмотрении гражданских дел об усыновлении (удочерении) в 2009, 2010 годах».
8. Регистрация актов гражданского состояния: сборник нормативно-правовых актов. Алматы, 2010.
9. Рустемова Г.Р. Теоретические проблемы борьбы с преступлениями в сфере медицинского обслуживания населения. дис....д-ра. юр. наук. Алматы, 2000.
10. Сборник законов Казахской ССР и указов Президиума Верховного Совета Казахской ССР. Алма-Ата. 1938- 1981 гг.
11. Справка о результатах обобщения судебной практики по делам об усыновлении (удочерении) детей от 28.09.2010 года. г.Астана.
12. Чечот Д.М., Чечина Н.А., Кривоносова Л.А. и др. Актуальные проблемы теории и практики гражданского процесса. Л., 1979.

REMEDIAL ORDER OF DISPOSAL OF LEGAL PROCEEDING ABOUT ADOPTION IN KAZAKHSTAN REPUBLIC

B.A.Dzhandarbek

The Kazakh National University of al-Farabi

In given article it is a question of features of separate categories of civil cases, in particular, about adoption (adoption) in Republic Kazakhstan. Practice of disposal of legal proceeding about adoption is besides investigated and certain conclusions about a state of affairs in the specified area become.

Keywords: *adoption, civil legal proceedings, judicial proceedings, the adoptive father, judicial protection.*

Об авторе:

ДЖАНДАРБЕК Бауржан Абылкасымулы – кандидат юридических наук, доцент Казахского Национального Университета им. аль-Фараби (г. Алматы), e-mail: jurfaktver_nauka@mail.ru