

*М. А. Давлетбаева,
преподаватель ВШП*

**ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ
ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ), ОПЕКЕ И
ПОПЕЧИТЕЛЬСТВЕ, ПОМЕЩЕНИИ ДЕТЕЙ В
ИНТЕРНАТНЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ**

Содержание

НОРМАТИВНАЯ ПРАВОВАЯ БАЗА ЦЕЛИ МОДУЛЯ ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ

1. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ) ДЕТЕЙ

- 1.1. Понятие, цели и правовые последствия усыновления
- 1.2. Досудебная подготовка материалов об усыновлении
- 1.3. Порядок усыновления ребенка
- 1.4. Лица, имеющие право быть усыновителями
- 1.5. Дополнительные вопросы, разрешаемые при рассмотрении судом дела об усыновлении
- 1.6. Обеспечение судом тайны усыновления ребенка
- 1.7. Отмена усыновления ребенка. Основания и последствия отмены усыновления ребенка
- 1.8. Особенности усыновления детей гражданами Кыргызской Республики, постоянно проживающими за пределами Кыргызской Республики, иностранными гражданами

2. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ ОПЕКИ (ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА) НАД ДЕТЬМИ, ОСТАВШИМИСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ

- 2.1. Дети, над которыми устанавливается опека (попечительство)
- 2.2. Требования к лицам, претендующим на назначение опекуном (попечителем)
- 2.3. Досудебная подготовка материалов об установлении опеки (попечительства)
- 2.4. Назначение судом опекуна (попечителя)
- 2.5. Особенности рассмотрения дел о назначении опекуна (попечителя) ребенка по заявлению его родителей или самого ребенка
- 2.6. Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей, прекращение опеки и попечительства

3. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ О НАПРАВЛЕНИИ ДЕТЕЙ В ИНТЕРНАТНЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ

- 3.1. Типы интернатных учреждений, в которые могут быть направлены дети, оставшиеся без попечения родителей
- 3.2. Временное и постоянное размещение детей в интернатных учреждениях
- 3.3. Пересмотр обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРИЛОЖЕНИЕ

НОРМАТИВНАЯ ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принята референдумом Кыргызской Республики 27 июня 2010 года (в редакции Закона от 28 декабря 2016 года № 218);
2. Гражданский кодекс Кыргызской Республики, часть первая от 8 мая 1996 года № 15 (в редакции Закона от 6 августа 2018 года № 88);
3. Гражданский кодекс Кыргызской Республики, часть вторая от 5 января 1998 года № 1 (в редакции Закона от 19 апреля 2019 года № 49);
4. Трудовой кодекс Кыргызской Республики от 4 августа 2004 года № 106 (в редакции Закона от 26 июня 2018 года № 62);
5. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201 (в редакции Закона от 5 июня 2018 года № 60);
6. Кодекс Кыргызской Республики о детях от 10 июля 2012 года № 100 (в редакции Закона от 24 апреля 2019 года № 56);
7. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 19 (введен в действие с 1 января 2019 года);
Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики 2 февраля 2017 года № 19 (введен в действие с 1 января 2019 года);
8. Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики 31 января 2017 года № 17 (введен в действие с 1 января 2019 года);
10. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 14 (в редакции Закона от 25 июля 2017 года № 141);
Административно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 13 (в редакции Закона от 28 июля 2017 года № 149);
9. Закон Кыргызской Республики «О внутренней миграции» от 30 июля 2002 года № 133 (в редакции Закона от 1 декабря 2017 года № 197 (2));
10. Закон Кыргызской Республики «Об актах гражданского состояния» от 12 апреля 2005 года № 60 (в редакции Закона от 5 июня 2018 года № 60);
11. Закон Кыргызской Республики «О гражданстве Кыргызской Республики» от 21 мая 2007 года № 70 (в редакции Закона от 2 августа 2016 года № 162);
Закон Кыргызской Республики «О гарантированных государственных минимальных социальных стандартах» от 26 мая 2009 года № 170 (в редакции Закона от 30 марта 2018 года № 33);
12. Типовое положение о специальных образовательных учреждениях для детей и подростков с недостатками в умственном или физическом развитии, утвержденное постановлением Правительства КР от 21 декабря 1995 года № 555 (в редакции постановления от 27 августа 2007 года № 377);
13. Типовое положение о государственных интернатных общеобразовательных учреждениях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденное постановлением Правительства Кыргызской Республики от 21 декабря 1995 года № 556 (в редакции постановления от 27 августа 2007 года № 377);

14. Типовое положение о специальных общеобразовательных школах для детей и подростков, нуждающихся в особых условиях воспитания, утвержденное постановлением Правительства КР от 19 июля 1996 года № 330 (в редакции постановления от 27 августа 2007 года № 377);
15. Положение о порядке формирования и пользования государственным банком данных о детях, оставшихся без попечения родителей, утвержденное постановлением Правительства КР от 2 марта 2010 года № 125 (в редакции постановления от 5 июня 2015 года № 347);
16. Положение о порядке ведения консульского учета и снятия с регистрационного учета граждан Кыргызской Республики, выезжающих за пределы КР, утвержденное постановлением Правительства КР от 4 ноября 2011 года № 699 (в редакции постановления от 23 мая 2018 года № 250);
17. Положение о приемной (фостерной) семье, утвержденное постановлением Правительства КР от 1 октября 2012 года № 670 (в редакции постановления от 4 августа 2014 года № 439);
18. Положение об опеке и попечительстве, утвержденное постановлением Правительства КР от 24 сентября 2013 года № 522 (в редакции постановления от 22 мая 2014 года № 270);
19. Положение о порядке размещения ребенка вне семьи, утвержденное постановлением Правительства КР от 24 сентября 2013 года № 522;
20. Положение об аккредитации детских учреждений интернатного типа, независимо от форм собственности, осуществляющих деятельность по уходу за детьми, утвержденное постановлением Правительства КР от 1 ноября 2018 года № 56;
21. Положение о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам, утвержденное постановлением Правительства Кыргызской Республики от 27 октября 2015 года № 733;
22. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приемным родителем, утвержденный постановлением Правительства Кыргызской Республики от 27 октября 2015 года № 733;
23. Методические указания о порядке передачи детей, оставшихся без попечения родителей - граждан Кыргызской Республики, на усыновление (удочерение) иностранным гражданам, утвержденные приказом Министерства социального развития и труда Кыргызской Республики от 6 мая 2016 года № 114;
24. Инструкция о порядке регистрации актов гражданского состояния в Кыргызской Республике, утвержденная распоряжением Государственной регистрационной службы при Правительстве КР от 21 июля 2011 года № 149;
25. Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года¹;

¹ КР присоединилась Законом от 16 ноября 2009 года № 296

26. Венская Конвенция о консульских сношениях от 24 апреля 1963 года²;
27. Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года³;
28. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О применении судами Кыргызской Республики законодательства об усыновлении (удочерении), установлении опеки и попечительства, определении ребенка в интернатное учреждение» от 16 декабря 2016 года № 12.

² КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1408-ХП

³ КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1402-ХП

ЦЕЛИ МОДУЛЯ

Данное пособие разработано для того, чтобы в результате обучения с его помощью слушатели научились правилам и особенностям рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) детей, о назначении опекуна (попечителя), о направлении детей в интернатные учреждения.

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ

В результате обучения с помощью данного пособия слушатели должны:

- 1) уметь правильно рассматривать дела, связанные с устройством детей, оставшихся без попечения родителей;
- 2) знать основные требования к осуществлению процедуры усыновления (удочерения) детей;
- 3) знать особенности усыновления (удочерения) детей иностранными гражданами, лицами без гражданства, гражданами Кыргызской Республики, проживающими за рубежом;
- 4) знать основания и порядок отмены усыновления (удочерения) детей;
- 5) знать случаи, основания и порядок назначения опекуна (попечителя) в судебном и внесудебном порядке;
- 6) знать случаи и порядок назначения опекуна (попечителя) несовершеннолетнего ребенка по заявлению его родителей или самого ребенка;
- 7) знать основания и порядок освобождения, отстранения опекуна (попечителя) от исполнения его обязанностей, а также прекращения опеки (попечительства);
- 8) знать основания и порядок направления детей в интернатные учреждения в судебном и внесудебном порядке;
- 9) знать особенности и порядок временного и постоянного размещения детей в интернатных учреждениях различных типов;
- 10) знать случаи и порядок рассмотрения вопроса о пересмотре обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении.

1. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ) ДЕТЕЙ

1.1. Понятие, цели и правовые последствия усыновления

А. Понятие усыновления

Усыновление (удочерение) детей – одна из самых старейших форм устройства детей, известная еще в римском частном праве. Тогда в качестве усыновителей выступали, как правило, мужчины, и разница в возрасте должна была быть 18 лет.

Усыновление (удочерение) – форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, при которой между усыновителями и усыновленными возникают такие же юридические отношения, как между родителями и родными детьми и другими родственниками по происхождению.

Усыновление – юридический акт, осуществляемый судом, влекущий возникновение правоотношений между усыновителями и усыновленными. В то же время усыновление имеет и правопрекращающее значение. В результате усыновления прекращается правовая связь между детьми и родными родителями и их родственниками.⁴

Кодекс о детях определяет усыновление как **приоритетный способ устройства детей, оставшихся без попечения родителей**. Такой приоритет обоснован самой сущностью усыновления, так как:

- усыновление – это единственная форма, которая носит пожизненный характер;
- в силу усыновления усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновляемым детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению (п. 1 ст. 58 Кодекса о детях);
- даже если к моменту усыновления ребенок уже устроен в семью (на условиях опеки, попечительства, в приемную семью), при наличии лиц, желающих усыновить его, ребенок может быть передан на усыновление при соблюдении требований настоящего Кодекса (ст.ст. 45, 52 Кодекса).

Б. Цели усыновления

⁴ См.: Рузакова О.А. Семейное право. Учебник. М., «Эксмо», 2010, с. 147

Цель усыновления – обеспечение возможности воспитания и развития ребенка в семье.

Усыновление допускается *только в интересах детей с соблюдением требований статьи 43 Кодекса о детях*, то есть с учетом этнического происхождения ребенка, принадлежности его к определенной религии и культуре, родного языка, возможности обеспечения преемственности в воспитании и образовании, обеспечения ребенку полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития.

Соответственно соблюдение интересов ребенка является обязательным условием усыновления ребенка (детей). Под интересами ребенка в этом смысле понимается прежде всего обеспечение необходимых условий для его полноценного развития. При этом интересы ребенка нельзя понимать в узком смысле только как обеспечение материальных и жилищных условий.

В. Правовые последствия усыновления ребенка

Усыновление ребенка влечет жизненно правовые последствия как для самого ребенка, так и для усыновителя и их родственников. Они заключаются в полном приравнивании усыновленного ребенка в личных и имущественных правах и обязанностях к родным детям усыновителя на основании произведенного в соответствии с требованиями закона усыновления.

Усыновление устанавливает для усыновителя и его родственников и для усыновленного и его потомства такие же права и обязанности, как и предусмотренные законом в отношении родителей и детей, связанных кровным родством. Такое *уравнивание в правах и обязанностях усыновленного ребенка и усыновителя* обеспечивает возникновение между ними комплекса отношений, регулируемых нормами семейного, гражданского, трудового и других отраслей законодательства.

Так, в соответствии с ГК Кыргызской Республики при наследовании по закону усыновленные по отношению к усыновителям, а усыновители по отношению к усыновленным являются наследниками первой очереди (статья 1142 ГК). Усыновители, являясь законными представителями несовершеннолетних усыновленных детей, совершают гражданско-правовые сделки от имени детей, не достигших 14 лет (малолетних), и дают согласие на совершение сделок детьми в возрасте от 14 до 18 лет (статьи 61, 63 ГК). Усыновители несут гражданско-правовую ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним ребенком, не достигшим 14 лет, если не докажут, что вред возник не по их вине (статья 1001 ГК). Субсидиарную (дополнительную) ответственность несут

усыновители за вред, причиненный детьми в возрасте от 14 до 18 лет, при отсутствии у детей доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда (статья 1002 ГК).

Трудовое законодательство приравнивает усыновителей к родителям в части предоставления им отпусков в связи с рождением ребенка. Так, согласно статьи 308 ТК Кыргызской Республики работникам, усыновившим ребенка в возрасте до 3 месяцев, предоставляется отпуск на период со дня усыновления и до истечения 70 календарных дней со дня рождения усыновленного ребенка, а при одновременном усыновлении двух и более детей - 110 календарных дней со дня их рождения. В случае усыновления ребенка (детей) обоими супругами указанные отпуска предоставляются одному из супругов по их усмотрению. Женщинам, усыновившим ребенка, по их желанию вместо указанного отпуска, предоставляется отпуск по беременности и родам на период со дня усыновления ребенка до истечения 70 календарных дней, а при одновременном усыновлении двух и более детей – 110 календарных дней со дня их рождения.

Закон «О гражданстве Кыргызской Республики» также предусматривает последствия усыновления ребенка по вопросу приобретения им гражданства. Так, ребенок, являющийся иностранным гражданином или лицом без гражданства, усыновленный (удочеренный) гражданином Кыргызской Республики, становится гражданином Кыргызской Республики. Ребенок, являющийся иностранным гражданином, усыновленный (удочеренный) лицами, одно из которых является гражданином Кыргызской Республики, а другое лицом без гражданства, становится гражданином Кыргызской Республики. Ребенок, являющийся иностранным гражданином, усыновленный (удочеренный) супругами, один из которых является гражданином Кыргызской Республики, а другой - иностранным гражданином, становится гражданином Кыргызской Республики с письменного согласия обоих усыновителей. Ребенок, являющийся лицом без гражданства, усыновленный (удочеренный) супругами, один из которых является гражданином Кыргызской Республики, становится гражданином Кыргызской Республики (статья 17 Закона).

Статья 58 Кодекса о детях содержит исключение из общего правила о прекращении правоотношений между усыновленным ребенком и его родителями. Сохранение правоотношений между усыновленным ребенком и его родителем должно соблюдаться при усыновлении ребенка одним лицом. Тем самым законодатель сохраняет правовые отношения ребенка с родителем противоположного усыновителю пола. Так, при усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина. Например, отец лишен родительских прав и супруг матери во втором браке усыновил ребенка, при этом отношения с матерью сохраняются. У ребенка сохраняются личные

неимущественные и имущественные отношения.

О сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя указывается в резолютивной части решения об усыновлении.

Также, по общему правилу, в результате усыновления прекращаются полностью или частично правоотношения между усыновленным ребенком и его кровными родителями и их родственниками. Однако Кодексом о детях предусмотрена возможность сохранения имущественных и личных неимущественных правоотношений, включая право на общение ребенка с родственниками умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. Это исключение касается тех случаев, когда один из родителей усыновленного ребенка умер. Тогда по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

Поскольку вопрос о сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или родственниками умершего родителя является предметом судебного рассмотрения, соответственно решение по нему должно быть отражено в мотивировочной и резолютивной частях решения суда об усыновлении. При этом суд должен проанализировать доводы сторон в этой части, дать оценку собранным по делу доказательствам и мотивировать решение соответствующими нормами законодательства (статья 20 ГК).

Решение суда об усыновлении, вступившее в законную силу, порождает правовые отношения между усыновленным ребенком (и его потомством) и усыновителями (и их родственниками) независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о рождении ребенка

1.2. Досудебная подготовка материалов об усыновлении

Заявление о желании усыновить ребенка (детей) подается потенциальными усыновителями в уполномоченный территориальный орган по защите детей по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

Уполномоченный орган, получив указанное заявление усыновителей, должен подготовить заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка.

Действия органа по защите детей, направленные на подготовку указанного заключения, предусмотрены Положением о порядке передачи детей на

усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам⁵.

Так, сотрудник территориального подразделения в личной беседе с заявителями (до получения от них требуемых документов) в личной беседе с заявителями выявляет мотивы усыновления, наличие возможности обеспечения ими должного содержания и воспитания ребенка, отсутствие препятствий для усыновления и объясняет заявителю процедуру усыновления в соответствии с законодательством Кыргызской Республики. Также сотрудник территориального подразделения предлагает подготовить документы, необходимые для составления заключения о возможности заявителей быть усыновителями.

Для составления заключения заявители представляют следующие документы:

- 1) заявление о выдаче заключения о возможности, быть усыновителем;
- 2) копию паспорта заявителя(ей);
- 3) свидетельство о браке, если усыновляют супруги;
- 4) справку с места жительства и о составе семьи;
- 5) документ, подтверждающий наличие постоянного источника доходов заявителя (справку с места работы с указанием должности и заработной платы, копию декларации о доходах от предпринимательской деятельности, копию патента о предпринимательской деятельности, справку исполнительных органов местного самоуправления о наличии земельной доли, живности и других активов в собственности);
- 6) документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение, или выписка из домовой книги с места жительства либо договор аренды жилья;
- 7) справку органов внутренних дел об отсутствии судимости;
- 8) медицинское заключение о состоянии здоровья заявителя, в том числе об отсутствии наркотической (токсической), алкогольной зависимости и психического расстройства, оформленное в установленном законодательством Кыргызской Республики порядке;
- 9) характеристику с места работы либо с места жительства.

В случае желая заявитель усыновить определенного ребенка, заявитель должен указать в заявлении личные данные и место проживания или место нахождения ребенка.

Для подготовки заключения о возможности быть усыновителями территориальное подразделение составляет **акт по результатам обследования социально-бытовых условий жизни заявителей**, желающих усыновить ребенка. Решение должно быть принято территориальным подразделением в течение 14 рабочих дней.

⁵ Утверждено постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года № 733

Заключение о возможности быть усыновителем является основанием для постановки на учет в качестве кандидатов в усыновители, о чем производится запись в журнале учета кандидатов в усыновители территориальным подразделением.

В случае несоответствия заявителей требованиям, установленным статьям 48, 49 Кодекса о детях, территориальное подразделение выносит отрицательное заключение. Отрицательное заключение и основанный на нем отказ в постановке на учет в качестве кандидатов в усыновители территориальное подразделение выдает нарочно. Одновременно заявителю возвращаются все документы и разъясняется порядок обжалования решения, принятого территориальным подразделением (пункты 18, 19 Положения).

В случае положительного решения сотрудник территориального подразделения выдает кандидату в усыновители нарочно заключение с приложением следующих документов на усыновляемого ребенка:

- копия свидетельства о рождении либо справка об актовой записи гражданского состояния о его рождении;
- медицинское заключение о состоянии здоровья усыновляемого ребенка на основании осмотров узкими специалистами учреждений здравоохранения;
- сведения об имуществе ребенка, с указанием места нахождения и мер, принятых по его сохранности, а также сведения об имеющихся у усыновляемого ребенка банковских счетах и другом имуществе;
- копия одного из нижеперечисленных документов, подтверждающего, что усыновляемый ребенок остался без попечения родителей: акт об оставленном (подкинутом) ребенке, составленный органами внутренних дел, либо заявление о согласии в передаче ребенка на усыновление (удочерение), заверенное нотариусом либо учреждением, в котором находился ребенок; решения суда о лишении родительских прав, признании недееспособным, безвестно отсутствующим, либо умершим, свидетельства о смерти родителей.

1.3. Порядок усыновления ребенка

Дела об усыновлении рассматриваются судом в порядке гражданского судопроизводства как дела особого производства. Судебный порядок усыновления детей на территории Кыргызской Республики был впервые введен Кодексом о детях. ГПК Кыргызской Республики, введенный в действие с 1 июля 2017 года, содержит главу 28, регламентирующую рассмотрение судами дел указанной категории.

Кодексом о детях предусмотрено *обязательное личное участие лиц, желающих усыновить ребенка, в процессе усыновления, а также прямой запрет на оформление усыновления по доверенности.* Однако это правило не

лишает лиц, желающих усыновить ребенка, права иметь в процессе усыновления своего представителя, а также переводчика. При наличии представителя лицо, подавшее заявление об усыновлении, обязано явиться в суд для участия в заседании по вопросу об усыновлении (часть 4 статьи 272 ГПК). Участие переводчика в судебном заседании должно осуществляться с соблюдением требований статьи 55 ГПК.

К обязательным условиям усыновления ребенка Кодекс о детях относит согласие установленного круга лиц: родителей ребенка или лиц, их заменяющих; самого ребенка, достигшего возраста 10 лет; супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов (статьи 50, 52, 53, 54 Кодекса).

А. Согласие родителей на усыновление ребенка

Согласие родителей усыновляемого ребенка является одним из обязательных условий усыновления неслучайно, поскольку в результате усыновления ребенка правовые отношения между ним и его родителями прекращаются. Это требование соответствует статье 21 Конвенции ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года⁶ и является гарантией обеспечения законных прав как родителей усыновляемого ребенка, так и самого ребенка.

В качестве дополнительной гарантии для несовершеннолетних родителей усыновляемого ребенка, не достигших возраста 16 лет, предусмотрено требование необходимости получения также согласия их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии таковых – согласие соответствующего территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей. Если законные представители несовершеннолетних родителей, не достигших возраста 16 лет (их родители, опекун, попечитель, уполномоченный орган по защите детей), не выразили согласия на усыновление ребенка, то усыновление не может состояться, несмотря на полученное согласие самих несовершеннолетних родителей. При этом не требуется согласие законных представителей несовершеннолетних родителей, достигших 16-летнего возраста.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в **письменном заявлении**, которое подлежит удостоверению нотариусом, руководителем учреждения, в котором находится ребенок, либо уполномоченным органом по защите детей по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей.

⁶ КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1402-ХП

Согласие родителей на усыновление ребенка также может быть выражено непосредственно в суде при рассмотрении дела об усыновлении. Соответственно оно фиксируется в протоколе судебного заседания и отражается в решении суда.

Исходя из приоритета прав родителей на воспитание ребенка, любой из родителей может до вынесения решения суда отозвать данное им ранее согласие на усыновление ребенка. При этом мотивы, побудившие его это сделать, не имеют правового значения.

Согласие на усыновление ребенка может быть двух видов:

- согласие на то, чтобы ребенок был усыновлен конкретным лицом, например, родственником ребенка (братом, сестрой, дядей, тетей и т.п.);
- согласие на усыновление без указания личности конкретного усыновителя (общее согласие).

При получении общего согласия получение в последующем при усыновлении конкретными лицами повторного согласия родителей не требуется.

Родители не могут дать согласие на усыновление ребенка до его рождения – во время беременности матери. Таким образом, согласие родителей на усыновление ребенка может быть дано только после его рождения.

Кодексом о детях предусмотрен ***исчерпывающий перечень обстоятельств, при наличии которых допускается усыновление детей без согласия их родителей.*** Это возможно в следующих случаях:

1) если родители ребенка неизвестны.

Родители ребенка неизвестны, если отсутствуют сведения как о его отце, так и о его матери, например, когда ребенок подкинут, найден и при нем отсутствуют какие-либо документы. При обнаружении подкинутых (найденных) детей составляется акт, протокол или иной документ, который представляется в суд как доказательство возможности усыновления ребенка без согласия родителей.

2) если родители признаны судом безвестно отсутствующими.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (пункт 1 статьи 77 ГК). Соответственно к материалам дела об усыновлении в этом случае прикладывается вступившее в законную силу решение суда о признании родителей (родителя) усыновляемого безвестно отсутствующими.

3) если родители признаны судом недееспособными.

Лица, признанные недееспособными в силу психического расстройства в соответствии с пунктом 1 статьи 64 ГК и главой 32 ГПК, не в состоянии объективно выразить свою волю, в том числе и на усыновление ребенка, сами нуждаются в постоянном контроле и надзоре со стороны назначенного опекуна, а потому их согласия на усыновление ребенка не требуется. В этом случае к материалам об усыновлении также приобщается вступившее в законную силу решение суда о признании родителей (родителя) недееспособными как обстоятельство, исключающее необходимость получения их согласия на усыновление ребенка.

4) если родители лишены родительских прав и с момента их лишения прошло 6 месяцев.

Основания лишения родителей родительских прав предусмотрены статьей 74 СК, в соответствии с которой родители (один из них) могут быть лишены родительских прав, если они:

- уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов;
- отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений;
- злоупотребляют своими родительскими правами;
- жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность;
- являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга или родителя ребенка;
- допускают бродяжничество своих несовершеннолетних детей;
- вовлекают детей в наихудшие формы детского труда.

Родители, лишены родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав (статья 76 СК), в том числе право на определение судьбы ребенка. Усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей (одного из них) родительских прав. Это связано с возможностью восстановления родителей (родителя) усыновляемого ребенка в их родительских правах (статья 77 СК). Доказательством отсутствия необходимости получения согласия родителей (родителя) на усыновление ребенка также является вступившее в законную силу решение суда о лишении их родительских прав.

5) если родители по причинам, признанным судом

неуважительными, более 6 месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Данное основание содержит в себе совокупность трех условий:

во-первых, родители не проживают совместно с ребенком более 6 месяцев;

во-вторых, родители уклоняются от его воспитания и содержания;

в-третьих, причины, по которым не исполняются родительские обязанности, признаны судом неуважительными.

Если родитель не проживает совместно с ребенком и не занимается его воспитанием и содержанием по объективным причинам (например, нахождение на стационарном лечении, в местах содержания под стражей, в местах отбывания лишения свободы, когда один из родителей создает препятствия другому в осуществлении прав по воспитанию ребенка и общению с ним и т.п.), нельзя говорить об уклонении родителя от участия в воспитании ребенка. Причины, по которым родитель более 6 месяцев не проживает совместно с ребенком, уклоняется от содержания и воспитания, устанавливаются судом при рассмотрении дела об усыновлении на основании исследования и оценки в совокупности всех представленных доказательств. Доказательствами таких обстоятельств могут быть акты, протоколы, справки, другие документы, составленные органом по защите детей, правоохранительными органами, администрацией детского учреждения, где находится ребенок, и т.п. Данный пункт не распространяется на случаи усыновления детей иностранными гражданами (часть 1 статьи 66 Кодекса о детях).

Б. Согласие на усыновление детей опекунов (попечителей), приемных родителей, руководителей учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей

Если ребенок находится под опекой (попечительством), на воспитании в приемной семье, для его усыновления необходимо получить согласие на усыновление опекуна (попечителя) ребенка, его приемных родителей. При усыновлении ребенка, находящегося в специальном учреждении или организации (воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты, аналогичной организации и т.п.), необходимо получить согласие руководителей учреждения или организации, на которых в соответствии с законом возлагаются обязанности опекуна (попечителя) в отношении детей, находящихся в этих учреждениях.

Согласие на усыновление должно быть выражено в письменной форме.

При этом следует иметь в виду, что при отсутствии желания родственников ребенка взять ребенка в свою семью, в случае желания опекунов (попечителей), приемных родителей усыновить ребенка, воспитывающегося в их семье, при подборе семьи усыновляемому ребенку, приоритет отдается семьям опекунов (попечителей), приемных родителей .

При отказе опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя соответствующей организации дать согласие на усыновление ребенка суд вправе принять решение об усыновлении и без их согласия, руководствуясь исключительно интересами ребенка.

В. Согласие усыновляемого ребенка на усыновление

Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, является одним из обязательных условий усыновления. При отсутствии согласия ребенка, достигшего возраста 10 лет, усыновление не допускается.

Так, в соответствии с пунктами 15 и 16 Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам, кандидат (кандидаты) в усыновители обязаны лично познакомиться с ребенком и установить с ним контакт, а территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей – выявить отношение ребенка к усыновителю. Соответственно уже на стадии подготовки уполномоченным органом заключения об усыновлении возможно и необходимо выяснить отношение ребенка к усыновителям (усыновителю).

Согласие ребенка должно касаться конкретных усыновителей (усыновителя) и его желания быть усыновленным именно этими усыновителями (усыновителем).

Кодексом не установлена форма выражения согласия ребенка на усыновление. Однако пунктом 19 Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам предусмотрено, что такое согласие должно быть выражено письменно в присутствии сотрудника территориального подразделения. Для этого ребенку в доступной форме объясняется сущность и последствия усыновления, а также обеспечивается знакомство с усыновителями (усыновителем).

Наличие или отсутствие согласия усыновляемого ребенка на усыновление может быть установлено и судом при рассмотрении дела об усыновлении.

Суду следует выяснить, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на него одного из родителей или других заинтересованных лиц, осознает ли он свои собственные интересы при выражении этого мнения и как он его обосновывает. При необходимости суд может опросить ребенка с участием специалиста-психолога (пункт 12 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Кодекс о детях предусматривает исключение из этого общего правила: ***согласия***

ребенка на усыновление не требуется, когда ребенок до достижения 10 лет проживает в семье усыновителя и считает его своим родителем. Иное решение вопроса способствовало бы раскрытию тайны усыновления. Ребенок, фактически уже проживая в семье усыновителей (усыновителя), считает их своими родителями, и этот факт отражается в акте обследования условий проживания ребенка, представляемом уполномоченным органом по защите детей в суд.

Г. Согласие супруга усыновителя на усыновление ребенка

Получение согласия супруга усыновителя является обязательным условием усыновления. Эта норма применяется в случае, если по каким-либо причинам один из супругов не желает стать усыновителем, но при этом не возражает против усыновления ребенка другим супругом. Получение такого согласия необходимо в первую очередь в интересах усыновляемого ребенка, так как нормальные условия для ребенка в семье усыновителя возможны только, если супруг усыновителя возражает против усыновления.

Кодекс о детях не устанавливает форму, в которой может быть выражено согласие супруга. Не содержится таких норм и в Положении о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам. Однако представляется, что ***такое согласие должно быть выражено в письменной форме и приложено к заявлению об усыновлении.*** Подпись супруга на его письменном согласии может быть удостоверена нотариусом, заверена руководителем учреждения, в котором находится ребенок, либо уполномоченным органом по защите детей по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства этого супруга. В то же время согласие супруга может быть выражено им лично в судебном заседании, если он подтвердил свое согласие на усыновление ребенка. Такое согласие должно быть отражено в протоколе судебного заседания (пункт 11 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Законом предусмотрено исключение из общего правила. ***Согласия супруга не требуется, если будет установлено, что супруги фактически прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года или место жительства другого супруга неизвестно.*** Указанные обстоятельства могут быть установлены средствами доказывания, предусмотренными ст. 64 ГПК Кыргызской Республики, а также вступившим в законную силу решением суда о признании супруга безвестно отсутствующим. Неизвестность места жительства может быть подтверждена заявлением самого усыновителя, актами и объяснениями свидетелей (например, соседей, родственников и др.) и т.д.

1.4. Лица, имеющие право быть усыновителями

В силу части 2 статьи 44 Кодекса о детях усыновление допускается только как подходящий способ защиты прав детей, в интересах детей, лишенных родительской заботы в своем семейном окружении, а также наилучших интересах детей.

Поэтому усыновителями (усыновителем) могут быть только лица, обладающие качествами, необходимыми для осуществления воспитания и всестороннего развития ребенка.

Усыновителями могут быть лица обоего пола, достигшие совершеннолетия, то есть 18 лет. Соответственно усыновителями не могут быть эмансипированные несовершеннолетние, хотя в силу эмансипации они и признаются полностью дееспособными (статья 62 ГК), а также лица, признанные полностью дееспособными при вступлении в брак до достижения 18 лет (пункт 2 статьи 56 ГК).

Статья 48 Кодекса о детях содержит исчерпывающий перечень лиц, которые не могут быть усыновителями. Это – следующие категории граждан:

1) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

2) супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным.

Эти основания применяются при наличии вступившего в законную силу решения суда о признании усыновителя (усыновителей) недееспособным или ограниченно дееспособным (статьи 64, 65 ГК) и отсутствии решения о восстановлении дееспособности.

3) лица, лишенные судом родительских прав или ограниченные судом в родительских правах.

Под лицами, лишенными родительских прав или ограниченными в таких правах, следует понимать как родителей несовершеннолетнего, передаваемого под опеку (попечительства), так и других лиц, когда-либо лишавшихся или ограничивавшихся судом в родительских правах в отношении других детей и не восстановленных в этих правах впоследствии. Соответственно это обстоятельство должно быть подтверждено вступившим в законную силу решением суда (статья 75 СК).

4) лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей.

Основания и порядок отстранения опекуна (попечителя) от исполнения ими своих обязанностей предусмотрены статьей 79 Кодекса о детях и статьей 74 ГК. Соответственно наличие вступившего в законную силу решения суда об освобождении (отстранения) лиц, желающих стать усыновителями (усыновителем), препятствует назначению их усыновителями, независимо от того, когда и в отношении какого ребенка опекун был отстранен от своих

обязанностей.

5) бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине. Основания и порядок отмены усыновления предусмотрены статьями 61-64 Кодекса о детях. Для применения данного основания к отказу в усыновлении необходимо наличие вступившего в законную силу решения суда об отмене усыновления.

6) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права.

Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, утвержден постановлением Правительства Кыргызской Республики от 27 октября 2015 года № 733. К таким заболеваниям относятся, например:

- туберкулез (активный и хронический) всех форм локализации у больных I, II группы диспансерного учета;
- злокачественные онкологические заболевания всех локализаций;
- наркомания, токсикомания, алкоголизм;
- психические заболевания, при которых больные признаны в установленном порядке недееспособными или ограниченно дееспособными;
- хронические, длительно текущие заболевания внутренних органов, нервной системы, опорно-двигательного аппарата в стадии неполной ремиссии и декомпенсации;
- инфекционные заболевания (хронический вирусный гепатит «В» в сочетании с формой «Д» и хронический вирусный гепатит «С» до полного излечения;
- все острые и хронические инфекционные заболевания до снятия с диспансерного учета;
- ВИЧ-инфекция, СПИД;
- все заболевания и травмы, не вошедшие в данный перечень и приведшие к инвалидности I и II группы, исключающие трудоспособность, и др.

7) лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в Кыргызской Республике.

В соответствии со статьей 17 Закона «О гарантированных государственных минимальных социальных стандартах» в структуру прожиточного минимума входит стандартный набор товаров, услуг и расходов по обязательным платежам и сборам, удовлетворяющий потребности человека на минимально допустимом уровне и обеспечивающий его жизнедеятельность: продукты питания; непродовольственные товары; услуги; расходы по обязательным налогам, платежам и сборам. Перечень товаров и услуг для определения стоимостной величины прожиточного минимума и порядок определения расчета, а также методика исчисления величины прожиточного минимума для основных социально демографических групп населения и на душу населения утверждаются Правительством Кыргызской Республики (статья 20 Закона).

Данный пункт не распространяется на случаи усыновления детей иностранными гражданами (часть 1 статьи 66 Кодекса о детях).

8) лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям.

Местом жительства гражданина в силу статьи 55 ГК признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Применительно к данному основанию имеет значение лишь то, отвечает ли занимаемое усыновителем (усыновителями) жилое помещение санитарным и техническим требованиям. То обстоятельство, принадлежит ли это помещение усыновителям на праве собственности, праве пользования, аренды и т.п., значения не имеет.

При рассмотрении конкретного дела суд вправе отступить от положений, закрепленных в пунктах 7 и 8 части 1 статьи 48 Кодекса о детях относительно дохода усыновителя и наличия у него жилья в тех случаях, когда суд с учетом интересов ребенка и других заслуживающих внимания обстоятельств придет к выводу о необходимости удовлетворения заявления об усыновлении (например, если ребенка усыновляет его родственник; если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем; усыновитель проживает в сельской местности и имеет подсобное хозяйство; усыновитель имеет жилье, благоустроенное применительно к условиям данного населенного пункта). Мотивы, по которым суд пришел к такому выводу, должны быть отражены в решении суда (пункт 8 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

9) лица, имеющие на момент усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;

10) лица, имеющие неснятую и непогашенную судимость за тяжкие и особо тяжкие преступления;

11) лица, имеющие рецидив преступлений вне зависимости от погашения и снятия судимости.

Наличие указанных обстоятельств в биографии лиц, претендующих на усыновление ребенка, ставит под сомнение моральные, нравственные качества последних и их способность осуществлять воспитание ребенка, оставшегося без попечения родителей. Доказательствами наличия таких обстоятельств могут быть вступившие в законную силу обвинительные приговоры судов, а также данные органов внутренних дел о наличии у усыновителей (усыновителя) судимости.

Кодексом о детях также предусмотрен **запрет усыновления одного и того же ребенка лицами, не состоящими между собой в браке.** Такой запрет обусловлен, с одной стороны, поддержкой со стороны государства института семьи, зарегистрированной в органах ЗАГС в соответствии со статьями 11, 12 СК, а с другой стороны, наиболее эффективным обеспечением интересов усыновляемого ребенка.

При наличии нескольких лиц, желающих усыновить одного и того же ребенка, преимущественное право предоставляется родственникам ребенка при условии обязательного соблюдения требований Кодекса о детях и интересов усыновляемого ребенка.

Преимущественным правом обладают родственники ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников, а при отсутствии желания родственников взять ребенка на усыновление, преимущественным правом обладают ***семьи опекунов (попечителей), приемных родителей***. Отсутствие желания родственников взять ребенка, подлежащего усыновлению, в свою семью, должно быть выражено в письменном виде.

Возраст усыновителя не должен превышать 60 лет. Такое ограничение мотивировано прежде всего интересами ребенка, имеющего право на воспитание в полноценной, здоровой семье, на получение достойного уровня жизни, что может быть поставлено под сомнение в семье с пожилыми родителями. Однако указанное возрастное ограничение не применяется в случаях: когда родители ребенка умерли, неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими, признаны судом недееспособными, лишены судом родительских прав по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. В этих случаях с согласия уполномоченного органа по защите детей судом могут быть назначены усыновителями лица старше 60 лет из числа родственников ребенка, а также лиц, которые являлись опекуном, попечителем ребенка.

Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна составлять не менее 16 лет. Это требование закона обусловлено рядом причин морального, этического, социального и другого характера, цель которого – максимально возможное обеспечение интересов усыновляемого ребенка. Законодательное установление разницы в возрасте призвано придать отношениям между усыновителем и усыновленным характер, максимально приближенный к отношениям между родителями и детьми. Разница в возрасте с детьми позволяет родителям должным образом осуществлять свои права и выполнять обязанности по воспитанию и образованию детей с учетом имеющегося жизненного опыта. Возрастные особенности, присущие отношениям родителей и детей, могут и должны быть распространены на отношения между усыновителем и усыновляемым ребенком. Эта норма призвана обеспечить в том числе и сохранение тайны усыновления: разница в возрасте должна соответствовать обычной разнице в возрасте между родителями и детьми. При наличии уважительных причин суд может сократить разницу в возрасте, допустив усыновление и при меньшей разнице в возрасте между ребенком и его усыновителем. Такими причинами могут быть привязанность ребенка к усыновителю, случай, когда ребенок считает усыновителя своим кровным

родителем и т.д.

Наличие разницы в возрасте не менее 16 лет между усыновителем и усыновляемым ребенком не требуется и в случае усыновления детей своего супруга. В этом случае ребенок уже воспитывается в семье, и разница в возрасте между усыновителем и ребенком не имеет значения.

1.5. Дополнительные вопросы, разрешаемые при рассмотрении судом дела об усыновлении

А. Имя, отчество и фамилия усыновленного ребенка

По общему правилу, за ребенком при усыновлении сохраняются его имя, отчество и фамилия.

По просьбе усыновителя усыновляемому присваиваются новые фамилия и имя, а отчество определяется по имени усыновителя.

Данное правило означает, что ***усыновитель может присвоить любое имя усыновляемому ребенку по своему выбору***. Фамилия присваивается по фамилии усыновителя. Если усыновители имеют разные фамилии, то фамилия усыновляемому ребенку присваивается по их соглашению, при отсутствии соглашения – по правилам пункта 4 статьи 63 СК и пункта 3 статьи 18 Закона «Об актах гражданского состояния».

Отчество ребенка производно от имени отца, поэтому определяется по имени усыновителя - мужчины. При усыновлении же ребенка женщиной отчество усыновленного ребенка определяется по имени лица, указанного ею в качестве отца ребенка.

При усыновлении ребенка одинокой женщиной по ее просьбе ребенку присваивается ее фамилия. Сведения об отце записываются в порядке, предусмотренном статьей 54 СК и статьями 17, 18 Закона «Об актах гражданского состояния», то есть фамилия отца указывается по фамилии усыновительницы, а его имя и отчество – по ее указанию. Аналогичное право предоставлено одинокому мужчине-усыновителю.

По достижении ребенком возраста 10 лет изменение его фамилии, имени и отчества при усыновлении может быть произведено только с его согласия.

Исключением из этого правила являются случаи, предусмотренные частью 2 статьи 54 Кодекса о детях, когда ребенок проживал в семье усыновителя до усыновления и считает усыновителя своим родителем.

Основанием для внесения соответствующих исправлений в актовую запись о рождении усыновленного ребенка и выдачи нового свидетельства о его рождении является решение суда об усыновлении, содержащее информацию об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка.

Б. Изменение даты и места рождения усыновленного ребенка

По просьбе усыновителя ***может быть изменена дата рождения*** усыновленного ребенка. Изменение даты рождения ребенка производится в целях обеспечения тайны усыновления и при этом имеет законодательно установленные ограничения: только при усыновлении ребенка в возрасте до года и не более чем на три месяца.

В целях обеспечения тайны усыновления ***может быть изменено и место рождения*** усыновленного ребенка, что позволит скрыть факт усыновления и тем самым обеспечить режим тайны усыновления. При этом изменение места рождения не ограничено возрастом ребенка, то есть возможно в каждом случае усыновления.

Просьба усыновителей об изменении даты и места рождения усыновляемого ребенка указывается в заявлении в суд об усыновлении ребенка.

При вынесении решения об усыновлении ребенка суд должен принять решение, удовлетворив просьбу усыновителей (усыновителя) или отказав в удовлетворении просьбы об изменении даты и места рождения ребенка, указав это в резолютивной части решения об усыновлении.

На основании решения суда об усыновлении ребенка, включающего данные об изменении даты и (или) места рождения усыновленного ребенка, орган ЗАГСа вносит необходимые изменения в актовую запись о рождении ребенка и выдает новое свидетельство о его рождении.

В. Запись усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка

Просьба усыновителей о записи их в качестве родителей в книге записей рождений также должна быть изложена в заявлении об усыновлении ребенка.

По просьбе усыновителей ***суд может принять решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка.*** Данное правило предусмотрено в целях обеспечения тайны усыновления и уравнивания статуса усыновленных и родных детей, а также в целях формирования полноценных, нормальных семейных

отношений между усыновителями и усыновленным ребенком.

Для совершения записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ребенка, достигшего 10-летнего возраста, обязательным является согласие ребенка. К заключению территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей об обоснованности усыновления и его соответствии интересам ребенка должен быть приложен документ о согласии усыновляемого ребенка, достигшего возраста 10 лет, на запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей. Усыновляемый ребенок может возражать против такой записи из желания сохранить память о родителях. Если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителей (усыновителя) и считает их (его) своими родителями (родителем), то согласие ребенка на запись усыновителей в качестве родителей не выясняется.

Решение суда об удовлетворении просьбы усыновителей о записи их в качестве родителей усыновленного ребенка в книге записей рождений или об отказе в ней принимается одновременно с решением об усыновлении.

В резолютивной части решения об усыновлении, которым заявление усыновителей было удовлетворено, должно быть указано об удовлетворении просьбы заявителей об усыновлении ребенка, о признании ребенка усыновленным конкретными лицами с указанием всех данных об усыновленном и усыновителях, необходимых для государственной регистрации усыновления в органах ЗАГСа, в том числе о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя (родителей) усыновленного ребенка в книге записей рождений.

Если усыновителем является только одно лицо и в решении суда об усыновлении ребенка указано, что за отцом (матерью) ребенка сохраняются права и обязанности в отношении усыновленного ребенка в соответствии с частью 5 статьи 58 Кодекса о детях, запись об отце (матери) в записи акта о рождении ребенка изменению не подлежит.

На основании решения суда об усыновлении ребенка и соответственно записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка орган ЗАГСа вносит необходимые изменения в актовую запись о рождении ребенка и выдает *новое свидетельство о рождении*.

1.6. Обеспечение судом тайны усыновления ребенка

В силу статьи 60 Кодекса о детях тайна усыновления ребенка охраняется законом.

Конституция Кыргызской Республики гарантирует каждому право на неприкосновенность частной жизни. Каждому гарантируется защита, в том числе судебная, от неправомерного сбора, хранения, распространения конфиденциальной информации и информации о частной жизни человека, а также гарантируется право на возмещение материального и морального вреда, причиненного неправомерными действиями (статья 29 Конституции).

В целях обеспечения тайны усыновления закон предусматривает возможность изменения по просьбе усыновителя имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка, записи усыновителей в качестве его родителей, а также возможность изменения даты и места рождения усыновленного ребенка (статьи 55-57 Кодекса о детях).

На сохранение тайны усыновления направлены и нормы трудового законодательства, предоставляющие женщине, усыновившей новорожденного ребенка в возрасте до трех месяцев, право на оплачиваемый послеродовой отпуск (статья 308 ТК Кыргызской Республики).

Исходя из общего смысла норм Кодекса о детях, под тайной усыновления понимаются указанные в судебном решении сведения: об усыновителе, об усыновленном ребенке, об их индивидуализирующих признаках (дате и месте рождения, месте жительства, и др.), месте, времени и других обстоятельствах усыновления.

Тайна усыновления позволяет создать условия воспитания усыновленного ребенка усыновителями, максимально приближенные к условиям воспитания родного ребенка его родителями. Раскрытие тайны усыновления может травмировать ребенка, затруднить или существенно осложнить и даже сделать невозможным дальнейшее нормальное воспитание и проживание усыновленного ребенка в семье усыновителей.

Следует отметить, что в силу статей 55-57 Кодекса о детях **тайна усыновления сохраняется только при наличии соответствующей просьбы усыновителей.** Так, имя, отчество и фамилия усыновленного ребенка, дата и место его рождения, запись о родителях ребенка изменяются только при наличии заявления усыновителей (усыновителя), о чем указывается в решении суда об усыновлении.

Кроме того, **не во всех случаях усыновление составляет тайну для усыновленного.** Например, не может быть и речи о тайне усыновления при усыновлении ребенка, который знает и помнит своих родителей, а также при усыновлении детей, достигших возраста 10 лет, когда по закону требуется получить их согласие на усыновление (статья 53 Кодекса о детях). В тех же случаях, когда в момент усыновления ребенок в силу своего возраста или

особенностей развития не мог знать о факте усыновления, дальнейшее сохранение тайны усыновления закон, как указывалось выше, связывает исключительно с волей усыновителей.

В целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления суд рассматривает дела данной категории *в закрытом судебном заседании*, включая объявление решения. В этих же целях *участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении*, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, что отражается в протоколе судебного заседания и подтверждается подписями указанных лиц.

При наличии соответствующей просьбы усыновителей (усыновителя) вопрос о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании разрешается судом с соблюдением требований статьи 13 ГПК Кыргызской Республики на стадии подготовки дела к судебному разбирательству с вынесением мотивированного определения. По ходатайству усыновителя суд также обеспечивает тайну его личности для родителей усыновляемого ребенка, для чего родители ребенка могут быть заслушаны в отдельном судебном заседании (пункт 2 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12). Кодекс о детях четко определил *круг лиц, которые не могут разглашать тайну усыновления*:

- должностные лица, вынесшие решение об усыновлении, то есть судьи;
- должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления;
- лица, иным образом осведомленные об усыновлении.

Таким образом, запрет на разглашение тайны усыновления распространяется не только на должностных лиц, но и на любых граждан, которым в силу тех или иных обстоятельств стало известно об усыновлении.

Лица, разгласившие тайну усыновления вопреки воле усыновителя, несут *уголовную ответственность* по статье 160 УК Кыргызской Республики за разглашение тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя (удочерителя). При этом УК не содержит специальных требований к субъекту данного преступления. Соответственно к уголовной ответственности по указанной статье могут быть привлечены любые лица, разгласившие ставшую им известной тайну усыновления.

1.7. Отмена усыновления ребенка. Основания и последствия отмены усыновления ребенка

Отмена усыновления ребенка производится в судебном порядке по основаниям, предусмотренным статьей 62 Кодекса о детях, по заявлению его родителя (родителей), усыновителя (усыновителей) ребенка, усыновленного ребенка, достигшего возраста 14 лет, территориального подразделения государственного органа по защите детей, прокурора.

Дело об отмене усыновления ребенка рассматривается судом, вынесшим решение об усыновлении, в порядке особого производства в судебном заседании с обязательным личным участием заявителя, представителя органа по защите детей, прокурора. Если при рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственном суду, суд выносит определение, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (статья 263 ГПК КР, пункт 20 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Суд, рассмотрев дело об отмене усыновления, принимает решение об удовлетворении заявления или отказе в удовлетворении заявления.

Сотрудник территориального подразделения лично посещает семью усыновителей с целью **контроля за условиями жизни и воспитания усыновленного ребенка**. Контрольное обследование условий жизни и воспитания усыновленного ребенка **проводится сотрудником территориального подразделения по полугодиям в течение первых трех лет после установления усыновления**. Необходимость проведения контрольных обследований по истечении трех лет определяется территориальным подразделением индивидуально в соответствии с конкретной ситуацией, складывающейся в семье усыновителей(ля). **По результатам обследования сотрудник территориального подразделения, посетивший семью, составляет отчет об условиях жизни и воспитания усыновленного ребенка**. В отчете должны быть отражены сведения о состоянии здоровья ребенка, его обучении, эмоциональном и поведенческом развитии, навыках самообслуживания, внешнем виде и взаимоотношениях в семье. В случае выявления во время контрольного обследования уклонения усыновителями от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребления родительскими правами, жестокого обращения с усыновленным ребенком или их болезни хроническим алкоголизмом или наркоманией, психическими расстройствами, **территориальное подразделение имеет право обратиться в суд с требованием об отмене усыновления**.

Основаниями к отмене усыновления являются в силу статьи 62 Кодекса о детях следующие обстоятельства:

1) уклонение усыновителей от выполнения возложенных на них

родительских обязанностей.

Под уклонением усыновителей от выполнения возложенных на них родительских обязанностей следует понимать уклонение от воспитания усыновленного ребенка, отсутствие заботы о его нравственном и физическом развитии, обучении. В случае отмены усыновления по этому основанию необходимо прямо установить факт уклонения усыновителя (усыновителей) от выполнения родительских обязанностей, поскольку только в этом случае суд может определить, имеется ли необходимость в отмене усыновления. Например, уклонение от выполнения своих обязанностей может быть установлено в случае передачи усыновителями ребенка на воспитание своим родственникам и неоказания материальной помощи последним.

2) злоупотребление усыновителями родительскими правами.

Злоупотребление усыновителями своими родительскими правами означает использование этих прав в ущерб интересам усыновленного ребенка, например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, проституции, воровству, употреблению спиртных напитков, наркотиков и т.п. К злоупотреблению родительскими правами следует отнести также вовлечение усыновленного ребенка в наихудшие формы детского труда. При отмене усыновления по данному основанию суд должен дать правильную оценку фактам злоупотребления усыновителями (усыновителем) своими родительскими правами, подробно исследовать их и по каждому из них в решении сделать вывод.

3) жестокое обращение усыновителей с усыновленным ребенком.

Согласно статьи 5 Кодекса о детях под жестоким обращением с ребенком (насилием) понимаются любые действия по отношению к ребенку, нарушающие или ставящие под угрозу его физическое или психическое развитие. Такое обращение с ребенком может проявляться в осуществлении усыновителями (усыновителем) физического или психического насилия над ним либо в покушении на его половую неприкосновенность, а также в применении недопустимых способов воспитания, в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, их оскорблении. Это основание также требует тщательного исследования обстоятельств дела, оценки доказательств в их совокупности.

29. выявление у усыновителей заболеваний, предусмотренных Перечнем заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приемным родителем⁷,

При рассмотрении дела суд учитывает результаты контрольных обследований условий жизни и воспитания усыновленного ребенка, проводившихся сотрудниками территориального подразделения органа по защите детей, в том числе составленных им отчетов об условиях жизни и воспитания усыновленного ребенка. Однако эти отчеты должны

⁷ Утвержден постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года № 733

оцениваться в совокупности со всеми имеющимися в материалах дела доказательствами.

Исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка, суд вправе отменить усыновление и по другим основаниям. Это могут быть различные обстоятельства, возникающие как по вине усыновителей, так и при отсутствии их виновного поведения, но влияющие на интересы ребенка. Например, с просьбой об отмене усыновления могут обратиться лица, усыновившие детей своего супруга (пасынков, падчериц) и впоследствии расторгшие брак с матерью (отцом) усыновленного ребенка. Однако изменение отношений усыновителя с родителем ребенка не может являться безусловным основанием для отмены усыновления, поскольку усыновитель принимает на себя обязанности перед усыновленным ребенком, а не перед его матерью или отцом. Возможна также ситуация, когда взаимоотношения между ребенком и усыновителями (усыновителем) не сложились в результате объективных причин, когда ребенок помнит своих родителей, родных, скучает по ним, не воспринимает усыновителя в качестве родителя, недоброжелательно относится к членам семьи усыновителя. Постановка вопроса об отмене усыновителя возможна и тогда, когда имеются существенные отклонения в поведении и развитии ребенка, ребенок страдает тяжелым наследственным заболеванием и т.д. Решение суда по иску об отмене усыновления ребенка в такой ситуации будет зависеть от заключения уполномоченного органа по защите детей, а также от установления судом фактических обстоятельств дела, в частности, знал ли усыновитель до усыновления ребенка о заболевании ребенка (пункт 21 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Заключение органа по защите детей может содержать рекомендации об отмене или сохранении усыновления. Если суд придет к выводу, что отмена усыновления даже при таких обстоятельствах противоречит интересам ребенка и что есть шанс улучшить, оздоровить отношения усыновленного ребенка и усыновителя, в удовлетворении заявления об отмене усыновления может быть отказано. Вместе с тем учет интересов ребенка невозможен без глубокого анализа фактических обстоятельств жизни ребенка в семье усыновителя.

Статья 63 Кодекса о детях определяет **перечень лиц, имеющих право требовать отмены усыновления**. К ним относятся:

- родители ребенка;
- усыновители ребенка;
- усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет;
- уполномоченный государственный орган по защите детей;
- прокурор.

Правом подачи заявления об отмене усыновления наделены только указанные заинтересованные лица. При этом в их действиях может содержаться как

частный интерес (когда требование заявлено родителями, усыновителями ребенка, самим усыновленным, достигшим возраста 14 лет), так и публичный интерес (когда требование заявлено органом по защите детей или прокурором, исходя из их полномочий).

Подача заявления об отмене усыновления органом по защите детей или прокурором, как правило, имеет место, когда в интересах усыновленного ребенка необходимо безотлагательно принять решение об отмене усыновления. Такое требование предъявляется при виновном поведении усыновителей: уклонение от выполнения обязанностей по воспитанию ребенка или злоупотребление родительскими правами, жестокое обращение с ребенком, аморальное или антиобщественное поведение, оказывающее вредное влияние на ребенка и т.д. (пункт 20 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

В силу части 1 статьи 48 ГПК прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц, а также вступить в дело, рассматриваемое в суде, если этого требует охрана прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государственных или общественных интересов.

Усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет, не может самостоятельно обратиться в суд с заявлением об отмене усыновления. Но он вправе обратиться с таким заявлением в уполномоченный орган по защите детей. Государственные и общественные организации, а также граждане (супруг усыновителя, родственники усыновленного ребенка), имеющие основание полагать, что усыновление не соответствует интересам ребенка, но не обладающие правом подачи заявления об отмене усыновления, также могут обратиться в орган по защите детей либо в прокуратуру. Вопрос о необходимости подачи в суд заявления об отмене усыновления будет решаться в этом случае органом по защите детей или прокурором.

Заинтересованными лицами по делам данной категории, как правило, являются усыновители (усыновитель).

Отмена усыновления – это единственное основание для прекращения усыновления. Отмена усыновления судом приводит к прекращению взаимных личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителя) и восстановлению взаимных прав и обязанностей ребенка и его родителей (родственников родителей), если это объективно возможно и отвечает интересам ребенка.

Отношения усыновления прекращаются со дня вступления решения суда об

отмене усыновления в законную силу. Это означает, что со дня вступления решения суда в законную силу прекращаются на будущее время личные неимущественные и имущественные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (их родственников), а соответствующие права и обязанности родителей (родственников родителей) и ребенка восстанавливаются. Обратной силы решение суда об отмене усыновлении не имеет.

Копия решения суда об отмене усыновления ребенка в течение трех дней со дня его вступления в законную силу должна быть направлена судом в орган ЗАГСа по месту государственной регистрации усыновления. На основании судебного решения орган ЗАГСа вносит соответствующие изменения в актовую запись об усыновлении ребенка. Так, согласно статьи 48 Закона «Об актах гражданского состояния» в запись акта об усыновлении вносятся сведения об отмене усыновления и восстанавливаются первоначальные сведения о фамилии, имени, отчестве, месте и дате рождения ребенка, а также сведения о родителях ребенка в записи акта о рождении. Ранее выданное свидетельство о рождении аннулируется и выдается новое свидетельство о рождении с учетом изменений, внесенных в запись акта о рождении.

Восстановление правовых отношений между ребенком и его родителями (родственниками родителей) производится только в том случае, если этого требуют интересы ребенка, что должно быть прямо отражено в решении суда об отмене усыновления. В силу разных объективных причин, а также необходимости защиты прав и интересов несовершеннолетнего ребенка не всегда возможно восстановление правовых отношений ребенка с его родителями, например, родители умерли, неизвестны, лишены родительских прав или отказываются после отмены усыновления взять ребенка на воспитание или являются хроническими алкоголиками (наркоманами, токсикоманами) и т.п.

Если инициаторами отмены усыновления ребенка были его кровные родители, при отмене усыновления ребенок по решению суда передается родителям. При отсутствии родителей, а также в тех случаях, когда передача ребенка родителям противоречит его интересам, ребенок передается на попечение уполномоченного органа по защите детей. Суд, решая вопрос о дальнейшей судьбе ребенка (передать его родителям или на попечение органа по защите детей), должен руководствоваться только интересами ребенка и фактическими обстоятельствами дела.

Правило о прекращении взаимных прав и обязанностей усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) на будущее время при отмене усыновления допускает два исключения, касающиеся возможности сохранения за ребенком присвоенных ему при усыновлении фамилии, имени и отчества, а также возложения на бывшего усыновителя

обязанности по выплате средств на содержание ребенка.

Суд, исходя из интересов ребенка, вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание ребенка в размере, установленном статьями 86, 88 СК Кыргызской Республики. Право суда взыскать алименты с бывшего усыновителя на содержание ребенка может быть рассмотрено в качестве санкции за ненадлежащее выполнение усыновителями возложенных на них ранее решением суда об усыновлении родительских обязанностей. Кроме того, если усыновление отменено, а восстановление правовой связи с родителями ребенка невозможно, закономерно возникает вопрос об обеспечении содержания ребенка. Поэтому, взыскивая алименты с бывшего усыновителя (усыновителей), суд руководствуется интересами ребенка, обусловленными необходимостью обеспечения его жизнедеятельности в будущем. Размер алиментов с бывших усыновителей может быть определен судом в долях к заработку и (или) фактическому доходу либо в твердой денежной сумме. О сохранении за ребенком права на получение содержания от бывших усыновителей и о размере этого содержания указывается в решении суда об отмене усыновления.

Отмена усыновления, как правило, не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг совершеннолетия, то есть 18-летнего возраста. Это связано с тем, что основной целью усыновления является семейное воспитание ребенка, оставшегося без родительского попечения.

Вместе с тем Кодекс о детях допускает исключение из вышеуказанного общего правила. Допускается отмена усыновления в отношении ребенка, достигшего совершеннолетия, если на это имеется взаимное согласие усыновителя, усыновленного ребенка и родителей усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав и не признаны судом недееспособными. При возражении хотя бы одной из сторон отмена усыновления в отношении совершеннолетнего усыновленного ребенка невозможна. В том случае, когда родители усыновленного умерли, были в свое время лишены родительских прав или признаны судом недееспособными, суд может вынести решение об отмене усыновления при наличии взаимного согласия на прекращение правоотношений по усыновлению совершеннолетнего усыновленного ребенка и его усыновителя (усыновителей).

1.8. Особенности усыновления детей гражданами Кыргызской Республики, постоянно проживающими за пределами Кыргызской Республики, иностранными гражданами

Усыновление на территории Кыргызской Республики иностранными

гражданами детей из Кыргызстана производится в соответствии с Конвенцией ООН о правах ребенка, другими международными договорами, а также законодательством Кыргызской Республики – Семейным кодексом, Кодексом о детях, ГПК. Кодекс о детях не содержит норм, позволяющих применять при рассмотрении дел об усыновлении нормы иностранного права, в отличие от законодательства, например, Российской Федерации (статья 165 СК РФ).

Конвенция ООН о правах ребенка рассматривает усыновление в другой стране в качестве альтернативного способа ухода за ребенком, если ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая могла бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным. Также согласно Конвенции в случае усыновления ребенка в другой стране должны применяться такие же гарантии и нормы, которые применяются в отношении усыновления внутри страны (статья 21 Конвенции).

В последние годы в Кыргызской Республике сложилась тенденция к ужесточению контроля за усыновлением кыргызских детей иностранными гражданами. Тем не менее Кодекс о детях допускает усыновление детей – граждан Кыргызской Республики иностранными гражданами и лицами без гражданства. Такое усыновление производится на общих основаниях, однако с соблюдением некоторых дополнительных требований.

Так, Кодекс о детях устанавливает ***приоритет при усыновлении кыргызским гражданам, постоянно проживающим на территории Кыргызской Республики***. В этих целях введен учет детей, оставшихся без попечения родителей, которые могут быть переданы на воспитание в семьи граждан Кыргызской Республики, путем формирования государственного банка данных о таких детях (статья 42 Кодекса о детях). Требования к формированию и ведению указанного банка данных содержатся в Положении о порядке формирования и пользования государственным банком данных о детях, оставшихся без попечения родителей⁸.

Иностранцы граждане и лица без гражданства могут усыновить детей из Кыргызской Республики при обязательном соблюдении двух условий:

- 1) во-первых, если невозможно передать этих детей на воспитание в семьи граждан Кыргызской Республики, постоянно проживающих на территории Кыргызской Республики, либо на усыновление родственникам детей независимо от их гражданства и места жительства;
- 2) во-вторых, по истечении трех месяцев со дня поступления сведений о таких детях в банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

⁸ Утверждено постановлением Правительства КР от 2 марта 2010 года № 125

Этот порядок усыновления распространяется и на кыргызских граждан, постоянно проживающих за границей. Исключение составляют только родственники ребенка, желающие его усыновить. Они вправе усыновить ребенка на общих основаниях, наравне с кыргызскими гражданами, независимо от их гражданства и места жительства.

Следует отметить, что Кодекс о детях не содержит специальных положений в отношении лиц без гражданства. Соответственно в случае усыновления такими гражданами детей-граждан Кыргызской Республики подлежат применению нормы, касающиеся иностранных граждан.

Особенности оформления документов на усыновление иностранными гражданами предусмотрены Положением о порядке ведения консульского учета и снятия с регистрационного учета граждан Кыргызской Республики, выезжающих за пределы КР, утвержденным постановлением Правительства Кыргызской Республики от 4 ноября 2011 года № 699, а также Методическими указаниями о порядке передачи детей, оставшихся без попечения родителей - граждан Кыргызской Республики, на усыновление (удочерение) иностранным гражданам, утвержденными приказом Министерства социального развития и труда Кыргызской Республики от 6 мая 2016 года № 114.

При усыновлении иностранными гражданами ребенка-гражданина Кыргызской Республики применяются нормы Кодекса о детях, регламентирующие порядок усыновления детей, категории детей, подлежащих усыновлению, и лиц, имеющих право на усыновление, порядок учета таких детей и потенциальных усыновителей, требования к возрасту усыновителей, требования о необходимости получения согласия на усыновление родителей усыновляемого ребенка, опекунов (попечителей), приемных родителей, руководителей учреждений, в которых находятся дети, самого ребенка, достигшего возраста 10 лет, а также супруга усыновителя (статьи 44-46, 48-54 Кодекса), за исключением пункта 7 части 1 статьи 48, запрещающей усыновление лицам, не имеющим на момент усыновления дохода, обеспечивающего ребенку прожиточный минимум, установленный в Кыргызской Республике, и абзаца пятого статьи 51, согласно которой не требуется согласие на усыновление ребенка родителей, по неуважительным причинам не проживающих более 6 месяцев совместно с ребенком и уклоняющихся от их воспитания.

Помимо указанных норм Кодекса, усыновление детей иностранными гражданами регулируется Положением о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам, раздел 3 которого посвящен именно вопросам усыновления детей этой категорией усыновителей.

Усыновление детей-граждан Кыргызской Республики иностранными

гражданами осуществляется судами в порядке гражданского судопроизводства. При этом обязательным названо участие в рассмотрении дела одного или обоих усыновителей, а также прокурора.

При усыновлении детей, являющихся иностранными гражданами, требуется получение согласия законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого является ребенок, а также, если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства, согласие самого ребенка на усыновление. Так, как правило, для усыновления требуется получение согласия родителей ребенка и опекуна в Шотландии. В Японии требуется при этом и согласие семейного суда. Ряд стран, включая США, Финляндию, предусматривают необходимость получения заключения от компетентных органов. На усыновление необходимо согласие и самого усыновляемого ребенка. Возраст, с которого мнение ребенка учитывается при усыновлении, законодательством зарубежных стран определяется по-разному: в Израиле, например, с 9 лет, в Шотландии судебный приказ выносится только с согласия ребенка, за исключением случаев, когда он, по мнению суда, не может самостоятельно прийти к определенному решению.⁹

Обязанность по защите прав и интересов усыновленных детей, являющихся гражданами Кыргызской Республики, проживающих за пределами Кыргызской Республики, возложена на консульские учреждения, в которых эти дети состоят на учете. Это положение Кодекса вытекает из Венской Конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 года¹⁰.

Снятие усыновленных детей с регистрационного учета по месту жительства на территории Кыргызской Республики оформляется соответствующим подразделением уполномоченного органа в сфере регистрации населения или органом местного самоуправления, в соответствии с Законом «О внутренней миграции». Постановка на консульский учет усыновленных детей в Кыргызской Республике должна производиться в 15-дневный срок со дня их въезда в государство места проживания усыновителей.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление иностранным гражданам по истечении трех месяцев со дня поступления сведений о таких детях в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей (часть 3 статьи 44 Кодекса о детях, пункт 29 Положения).

⁹ См.: Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебное пособие. Под ред. В.В. Безбаха, В.К. Пучинского. М., 2004, с. 648

¹⁰ КР присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1408-ХII

Представлять интересы иностранных граждан по вопросам усыновления и защиты их прав на территории Кыргызской Республики может только аккредитованная иностранная организация (пункты 30, 32 Положения).

Иностранные граждане, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Кыргызской Республики, обращаются в уполномоченный орган через аккредитованные иностранные организации и представляют следующие документы:

- 1) заявление о своем желании усыновить ребенка с указанием пола, возраста и иных сведений о ребенке, которого хотели бы усыновить;
- 2) копию паспорта, копию свидетельства о браке (если усыновляет супружеская пара);
- 3) справку с места работы о занимаемой должности и заработной плате, либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;
- 4) документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением;
- 5) документ, подтверждающий отсутствие судимости и фактов жестокого обращения (насилия) в отношении детей;
- 6) разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в принимающее государство и его постоянное жительство на территории этого государства;
- 7) медицинское заключение о состоянии здоровья, в том числе об отсутствии наркотической (токсической), алкогольной зависимости и психического расстройства;
- 8) копию сертификата, подтверждающего прохождение обучения по подготовке приемных родителей;
- 9) копию соглашения между потенциальными усыновителями и аккредитованной иностранной организацией о предоставлении услуг по вопросу межгосударственного усыновления;
- 10) заключение об исследовании жилищно-социальных условий потенциальных усыновителей, составленное социальным работником;
- 11) письменное обязательство потенциальных усыновителей с указанием:
 - о постановке на консульский учет усыновляемого ребенка в дипломатическом представительстве (посольстве) или консульском учреждении Кыргызской Республики, аккредитованном в государстве проживания усыновителей, при въезде его в иностранное государство;
 - о предоставлении возможности обследования условий жизни и воспитания усыновляемого ребенка работниками дипломатического представительства (посольства) или консульского учреждения Кыргызской Республики;
 - об обучении усыновленного ребенка в образовательном учреждении и постановке на медицинский учет по месту постоянного проживания, усыновителей;

- о сохранении гражданства Кыргызской Республики за усыновленным ребенком и его нахождении на учете в дипломатическом представительстве (посольстве) или консульском учреждении Кыргызской Республики до достижения им возраста 18 лет;
- о предоставлении отчетов об условиях жизни и воспитания детей в семьях через аккредитованную иностранную организацию, а в случае ликвидации (банкротства) аккредитованной иностранной организации
- через другие иностранные организации.

Все представленные документы должны быть легализованы в установленном порядке, если иное не предусмотрено законодательством Кыргызской Республики или международными договорами, вступившими в установленном законом порядке в силу, участницей которых является Кыргызская Республика, переведены на государственный или официальный язык, и перевод должен быть нотариально удостоверен в дипломатическом представительстве или консульском учреждении Кыргызской Республики в государстве места жительства кандидатов в усыновители, либо нотариусом на территории Кыргызской Республики.

При этом следует учитывать, что Кыргызская Республика присоединилась к Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года¹¹. В связи с чем, ***если иностранная организация зарегистрирована в стране, которая присоединилась к названной Конвенции, то официальные документы, на которые распространяется Конвенция, освобождаются от легализации. Легализация в этом случае заменяется проставлением апостиля компетентным органом государства, от которого иностранная организация зарегистрирована.*** Проставление апостиля регламентируется Конвенцией, а детальное его исполнение – национальным законодательством соответствующей страны.

Кодекс о детях устанавливает ***требования к порядку знакомства и общения иностранных усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком.***

Так, уполномоченный орган по защите детей осуществляет подбор семьи для ребенка, оставшегося без попечения родителей, и дает разъяснения иностранным гражданам по вопросам, связанным с усыновлением. При подборе ребенка из сведений государственного банка данных о детях, уполномоченный орган выдает производную информацию о ребенке представителю аккредитованной иностранной организации, направление на посещение этого ребенка и информирует об этом в трехдневный срок территориальное подразделение по месту фактического нахождения указанного ребенка. Конфиденциальную

¹¹ КР присоединилась Законом от 16 ноября 2009 года № 296

информацию о ребенке кандидаты в усыновители могут получить по приезду в Кыргызскую Республику для знакомства с ребенком.

Кандидат (кандидаты) в усыновители обязан в установленный срок для посещения ребенка, оставшегося без попечения родителей, проинформировать в письменной форме соответствующего сотрудника уполномоченного органа о результатах посещения этого ребенка и о принятом им решении о его усыновлении. При этом кандидаты в усыновители вправе обратиться в медицинское учреждение для проведения независимого медицинского освидетельствования ребенка.

Рассмотрев заявление и приложенные к нему документы, уполномоченный орган готовит **заключение об обоснованности усыновления** в течение 14 рабочих дней со дня получения документов и направляет заключение с приложением документов в суд (пункт 40 Положения).

Кандидат (кандидаты) в усыновители обязаны:

- приехать в Кыргызскую Республику не менее чем на 10 дней для знакомства с ребенком и установления контакта с ним;
- ознакомиться с документами усыновляемого ребенка;
- подтвердить в письменной форме факт ознакомления с медицинским заключением о состоянии здоровья ребенка;
- подтвердить уполномоченному органу в письменной форме отказ или дальнейшее участие в процедуре усыновления;
- в случае подтверждения желания об усыновлении присутствовать на судебном заседании по рассмотрению заявления об усыновлении.

Досудебная подготовка дела по международному усыновлению осуществляется представительством аккредитованной иностранной организации в Кыргызской Республике, а гражданам государств-участников СНГ – лично, при содействии территориального подразделения по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка (пункт 41 Положения, пункт 16 Постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Компетентными органами государств, на территории которых проживают усыновленные дети, принявшими на себя обязательства по осуществлению контроля за условиями жизни и воспитания усыновленных детей, либо соответствующими аккредитованными иностранными организациями в уполномоченный орган направляются отчеты об условиях жизни и воспитания детей в семьях усыновителей.

Порядок и периодичность направления указанных отчетов регламентируются пунктами 53-60 Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам:

- 1) **первое обследование** условий жизни и воспитания ребенка производится в первый год после усыновления, отчет представляется не позднее окончания 7-го месяца с даты вступления в законную силу решения суда;
- 2) **второе обследование** - отчет представляется не позднее окончания 13-го месяца со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении;
- 3) **третье обследование** - отчет представляется не позднее окончания 25-го месяца с даты вступления в законную силу решения суда;
- 4) **четвертое обследование** условий жизни и воспитания ребенка - отчет представляется не позднее окончания 37-го месяца с даты вступления в законную силу решения суда;
- 5) по истечении 3 лет с даты вступления в законную силу решения суда и до совершеннолетия ребенка предоставление отчетов осуществляется по запросу уполномоченного органа или территориального подразделения.

Отчеты представляются на государственном (официальном) языке соответствующего иностранного государства. Представляемые отчеты должны быть легализованы или апостилированы в установленном порядке, если иное не предусмотрено законодательством Кыргызской Республики, а также переведены на государственный или официальный язык. При этом перевод либо подпись переводчика удостоверяются в дипломатическом представительстве или консульском учреждении Кыргызской Республики в государстве места жительства усыновителей, либо нотариусом на территории Кыргызской Республики.

2. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ ОПЕКИ (ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА) НАД ДЕТЬМИ, ОСТАВШИМИСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ

2.1. Дети, над которыми устанавливается опека (попечительство)

Часть 1 статьи 67 Кодекса о детях устанавливает круг несовершеннолетних, над которыми устанавливается опека (попечительство), и одновременно определяет цели опеки и попечительства над детьми.

Целями установления опеки (попечительства) над детьми являются:

- 1) **обеспечение содержания детей, оставшихся без родительского попечения;**
- 2) **их воспитание;**
- 3) **их образование;**

4) защита прав и интересов указанной категории детей.

Опека (попечительство) в настоящее время является одной из распространенных форм семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей: в случае их смерти, объявления их судом умершими (статья 80 ГК) или безвестно отсутствующими (статья 72 ГК), признания родителей судом недееспособными (статья 64 ГК), заболеваний и травм родителей (статья 40 Кодекса о детях), лишения родителей родительских прав или отобрания детей без лишения родительских прав (статьи 74, 76, 78, 79 СК), длительного отсутствия родителей, уклонения их от воспитания детей либо защиты их прав, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, когда родители ребенка неизвестны (статья 40 Кодекса о детях), а также в других случаях, когда дети остались без родительского попечения и им не установлены другие формы воспитания (например, они переданы на усыновление) (статьи 40-43 Кодекса о детях).

В тексте статьи 40 Кодекса о детях в качестве одного из оснований для установления над несовершеннолетним ребенком опеки или попечительства указано также **длительное отсутствие его родителей**. Под таким отсутствием может пониматься длительная служебная командировка родителей, направление их на работу по контракту за границей, нахождение родителей на лечении в стационарном медицинском учреждении в течение продолжительного времени и т.п.). При этом основания отсутствия и его длительность должны определяться судом в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств дела (пункт 24 Постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Так, согласно части первой статьи 76 Кодекса о детях и части 2 статьи 275 ГПК родители могут подать в уполномоченный орган по защите детей совместное заявление о назначении их ребенку опекуна или попечителя на период, когда по уважительным причинам они не смогут исполнять свои родительские обязанности, с указанием конкретного лица. При этом в акте суда о назначении опекуна или попечителя по заявлению родителей должен быть указан срок действия полномочий опекуна или попечителя.

Опека устанавливается над малолетними, то есть детьми в возрасте до 14 лет, а опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки, а также иные юридически значимые действия (например, представительство в суде).

Попечительство, в отличие от опеки, устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а попечители дают

согласие на совершение тех сделок, которые подопечные не вправе совершать самостоятельно, и оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

При этом частью 4 статьи 67 Кодекса о детях предусмотрен «автоматический» переход прав и обязанностей попечителя к лицу, назначенному ранее опекуном несовершеннолетнего, при достижении последним возраста 14 лет. В этом случае назначение данного лица попечителем не требует обращения в суд и осуществляется без издания отдельного акта.

2.2. Требования к лицам, претендующим на назначение опекуном (попечителем)

Статья 68 Кодекса о детях устанавливает основные требования к личности назначаемого опекуна или попечителя, направленные на обеспечение надлежащего подбора опекунов (попечителей).

По общему правилу, *опекунами (попечителями) детей могут быть совершеннолетние дееспособные лица.*

При этом *разница в возрасте между опекуном и ребенком не может быть менее 16 лет.* По причинам, признанным уважительными, разница в возрасте между опекуном и ребенком может быть сокращена по аналогии с нормой, предусмотренной частью 2 статьи 49 Кодекса о детях для случаев усыновления. К примеру, в случае назначения опекуном ребенка, оставшегося без родительского попечения, его старшего совершеннолетнего брата или сестры, разница в возрасте с которыми менее 16 лет, по всей вероятности, это обстоятельство не может послужить основанием для отказа в назначении такого лица опекуном.

Общие требования к опекунам (попечителям) на практике должны конкретизироваться применительно к виду опеки (попечительства), категории подопечного.

Так, при назначении опекуна (попечителя) несовершеннолетним непременным условием является наличие в семье опекуна (попечителя) необходимых условий для их воспитания. Перед назначением опекуна (попечителя) соответствующее подразделение проводит *обследование условий жизни ребенка и будущего опекуна (попечителя)*, выясняет все другие обстоятельства, на основе которых дает свое заключение о возможности назначения данного лица опекуном, которое представляется в суд.

Также при рассмотрении вопроса о назначении опекуна (попечителя) учитываются ***нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя), отношения между опекуном (попечителем) и ребенком, отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя)***. Эти вопросы также имеют большое значение при определении личности опекуна (попечителя), так как они влияют на нормальные взаимоотношения между ребенком и опекуном (попечителем), членами семьи последнего. Полное и обстоятельное выяснение этих вопросов поможет избежать в будущем конфликтов и создать здоровые отношения внутри семьи, куда будет помещен под опеку (попечительство) ребенок.

Указанные вопросы должны исследоваться судом при рассмотрении дела о назначении опекуна (попечителя) с истребованием необходимых документов (справок, актов с места жительства и работы кандидата в опекуны (попечители), характеристик, других документов, позволяющих установить личные качества кандидата).

Предметом отдельного выяснения должно стать и ***установление способности кандидата в опекуны (попечители) полноценно выполнять возлагаемые на него обязанности***. Это – его материальное положение, состояние здоровья, возраст, жилищные условия и т.д., для чего также должны быть истребованы соответствующие доказательства, в том числе акт обследования жилищно-бытовых условий кандидата, составленный подразделением органа по защите детей по месту жительства последнего.

Согласно части 4 статьи 43 Кодекса о детях передача детей, достигших 10-летнего возраста, под опеку (попечительство) или в приемную семью, осуществляется только с их согласия. В связи с чем ребенок, достигший 10-летнего возраста, привлекается судом к участию в деле.

В части 3 статьи 68 Кодекса о детях приведен исчерпывающий перечень лиц, которые ни при каких условиях не могут быть опекунами (попечителями):

- лица, страдающие "лудоманией" или зависимые от азартных игр, ограниченные судом в дееспособности;
- лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов и попечителей;
- лица, ограниченные в родительских правах, лишены родительских прав, бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине;
- лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приемным родителем, приведен выше¹²);

¹² Утвержден постановлением Правительства КР от 27 августа 2011 года № 521

- лица, имеющие неснятую или непогашенную в установленном законодательством порядке судимость.

Лица, объявленные дееспособными в порядке эмансипации (статья 62 ГК), а также лица, приобретшие полную дееспособность в связи со вступлением их в брак до достижения совершеннолетия (пункт 2 статьи 56 ГК), не могут быть назначены опекунами (попечителями). Это вытекает из текста пункта 1 статьи 68 Кодекса о детях: обязанности по опеке (попечительству) могут быть возложены только на совершеннолетнего гражданина, то есть на лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Опекунами (попечителями) могут быть назначены в том числе иностранные граждане и лица без гражданства (пункт 2 статьи 70 ГК, часть 4 статьи 73 Кодекса о детях).

Частью 3 статьи 68 Кодекса о детях также предусмотрено, что в качестве опекунов (попечителей) несовершеннолетнего может быть выбрана fosterная (приемная) семья, которая в установленном порядке осуществляет опеку или попечительство ребенка до достижения им совершеннолетнего возраста.

Фостерная семья – это форма временного устройства в семью детей, оказавшихся в сложной жизненной ситуации, с целью реабилитации, изменения ситуации в кровной семье, а при невозможности – передачи на усыновление. Целью данной формы является реализация приоритетного права ребенка жить и воспитываться в семье, провозглашенная в Конвенции ООН о правах ребенка. Фостерная семья - альтернативная форма устройства, применяемая в случаях, когда ввиду объективных причин невозможно применение таких приоритетных форм устройства детей, как усыновление или опека.¹³

Фостерная (приемная семья) образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью, заключаемого территориальным подразделением уполномоченного органа по защите детей с приемными родителями – супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью (часть 1 статья 80 Кодекса о детях, Положение о приемной семье¹⁴).

2.3. Досудебная подготовка материалов об установлении опеки (попечительства)

¹³ Манжула Е.В. Гражданско-правовое регулирование деятельности семейных воспитательных групп: монография. Издательство «Академия Естествознания», 2010 год

¹⁴ Утверждено постановлением Правительства КР от 1 октября 2012 года № 670

В соответствии со статьей 73 Кодекса о детях в целях получения сведений о личности предполагаемых опекуна или попечителя уполномоченный орган по защите детей вправе требовать от гражданина, подавшего заявление о назначении его опекуном или попечителем, предоставления сведений о себе, а также запрашивать информацию о нем в органах внутренних дел, органах записи актов гражданского состояния, медицинских и иных организациях. Уполномоченный орган по защите детей вправе требовать предоставления только той информации о гражданине, которая позволит установить его способность исполнять обязанности опекуна или попечителя.

Перечень документов, предоставляемых гражданином, подавшим заявление о назначении его опекуном или попечителем, определен в пункте 8 Положения об опеке и попечительстве¹⁵. Согласно этой нормы *лица, желающие быть опекунами и попечителями несовершеннолетних, обращаются в территориальное подразделение с заявлением и приложением следующих документов:*

- 1) копия паспорта (или иной удостоверяющий личность документ);
- 2) копия свидетельства о браке (если состоят в браке);
- 3) нотариально заверенное согласие супруга на опеку или попечительство (если состоят в браке);
- 4) справка с места жительства о составе семьи;
- 5) справка органов внутренних дел об отсутствии, снятии или погашении судимости;
- 6) документ, подтверждающий наличие постоянного источника доходов семьи (справка с места работы, с указанием должности и заработной платы, копия декларации о доходах от предпринимательской деятельности, справка исполнительных органов местного самоуправления о наличии земельной доли, живности и других активов в собственности крестьянского хозяйства);
- 7) медицинское заключение государственной лечебно-профилактической и медико-социальной организации о состоянии здоровья лица, желающего быть опекуном (приложение 2), и членов его семьи об отсутствии заболеваний, согласно Перечню, определяемому Правительством Кыргызской Республики¹⁶, при наличии которых лицо не может быть признано приемным родителем, опекуном или попечителем;
- 8) характеристика с места работы либо с места жительства;
- 9) полная автобиография заявителя.

2.4. Назначение судом опекуна (попечителя)

¹⁵ Утверждено постановлением Правительства КР от 24 сентября 2013 года № 522

¹⁶ Утвержден постановлением Правительства КР от 27 августа 2011 года № 521

Опекун (попечитель) должен быть назначен не позднее месяца с момента, когда районному (городскому) управлению социального развития стало известно о необходимости установления опеки и попечительства, то есть с момента, когда в управлении узнали, что ребенок остался без попечения родителей.

Указанный срок должен исчисляться с момента регистрации управлением социального развития соответствующего сообщения. Учреждения и граждане, которым стало известно о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны немедленно об этом сообщить в территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей.

Для максимального учета интересов подопечных опекун (попечитель), как правило, назначается *по месту жительства или месту нахождения лица, нуждающегося в опеке (попечительстве)* (часть 1 статьи 275 ГК)

Территориальное подразделение Министерства социального развития может временно осуществлять функции опекунов (попечителей), если не удалось в срок, установленный законом, подобрать опекуна (попечителя) или поместить лицо, нуждающееся в опеке (попечительстве), в соответствующее учреждение. Это подразделение обязано принять в интересах этого лица все необходимые меры к его устройству.

Согласно части 1 статьи 74 Кодекса о детях опекун или попечитель назначается судом по заключению уполномоченного органа по защите детей, *из числа лиц, сведения о которых содержатся в государственном банке о детях как гражданине, желающем принять детей на воспитание в свою семью.*

Соответственно основанием возникновения отношений между опекуном или попечителем и подопечным является решение суда о назначении опекуна или попечителя. В решении суда может быть указан срок действия полномочий опекуна или попечителя, определяемый периодом или указанием на наступление определенного события, например, на достижение совершеннолетия.

Часть 3 статьи 73 Кодекса о детях предусматривает круг лиц, имеющих *преимущественное право быть опекунами (попечителями)* перед всеми другими лицами. К ним относятся: бабушки, дедушки, совершеннолетние братья и сестры несовершеннолетнего подопечного (вне зависимости от их гражданства). Соответственно эта категория лиц может не включаться в вышеуказанный банк данных.

Способность других лиц быть опекунами (попечителями) подвергается соответствующей проверке территориальным подразделением Министерства социального развития и излагается в заключении, представляемом подразделением в суд. Суд же дает правовую оценку заключению территориального подразделения. При выборе опекуна (попечителя) во внимание принимаются его личные, нравственные качества и способность к выполнению обязанностей по опеке (попечительству), отношения, существующие между ним и подопечным, а в случаях, когда это возможно, и желание подопечного.

Заинтересованные лица, несогласные с решением суда о назначении опекуна (попечителя), вправе обжаловать это решение в порядке, предусмотренном ГПК Кыргызской Республики (статьи 315, 337¹, 342 ГПК). До вступления решения суда в законную силу обязанности опекуна (попечителя) должно исполнять соответствующее подразделение Министерства социального развития.

Заключение территориального подразделения, на основании которого судом был назначен опекун (попечитель), самостоятельному обжалованию не подлежит, поскольку этот документ подлежит исследованию в суде наряду с другими документами и доказательствами, представленными в суд в ходе рассмотрения вопроса о назначении опекуна (попечителя), и может быть подвергнут критической оценке со стороны суда. Вместе с тем заключение территориального подразделения, которым заявителю отказано в назначении его опекуном, также может быть представлено в суд и подлежит оценке по общим правилам доказывания.

Опекун (попечитель) во всех случаях в силу пункта 3 статьи 70 ГК Кыргызской Республики может быть назначен *только с его согласия*. Также на практике учитывается и согласие супруга будущего опекуна (попечителя). Хотя законом и не предусмотрены особые требования к форме такого согласия, представляется, что оно должно быть выражено в письменной форме.

Согласие самого подопечного, по общему правилу, не требуется, но в случаях, когда это возможно, его желание выявляется и учитывается, хотя само по себе не во всех случаях является обязательным условием для назначения опекуна (попечителя). Например, не может спрашиваться согласие несовершеннолетнего в возрасте младше 10 лет. В то же время право ребенка, достигшего возраста десяти лет, выражать свое мнение предусмотрено статьей 62 СК, согласно которой осуществление права ребенка выражать свое мнение может подвергаться ограничениям только в случаях, предусмотренных законами, в целях уважения прав и репутации других лиц, а также охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья и нравственности населения Кыргызской Республики. Кроме того, в соответствии с частью 4 статьи 43

Кодекса о детях устройство детей, достигших 10-летнего возраста, под опеку (попечительство) или в приемную семью, осуществляется только с их согласия.

Поскольку вопрос о назначении опекуна (попечителя) в настоящее время рассматривается судом, представляется обязательным привлечение лица, ограниченного в дееспособности, к участию в рассмотрении дела. Также суд при рассмотрении дела заслушивает мнение ребенка, достигшего 10-летнего возраста.

В интересах подопечного *суд в решении о назначении опекуна или попечителя может указать отдельные действия, которые опекун или попечитель совершать не вправе*, в том числе может запретить опекуну или попечителю изменять место жительства подопечного, а также в целях учета индивидуальных особенностей личности подопечного *установить обязательные требования к осуществлению прав и исполнению обязанностей опекуна или попечителя*, в том числе такие требования, которые определяют конкретные условия воспитания несовершеннолетнего подопечного. Так, при назначении опекуна несовершеннолетнему, страдающему хроническим заболеванием, суд может указать на необходимость проведения медицинского обследования и лечения.

2.5. Особенности рассмотрения дел о назначении опекуна (попечителя) ребенка по заявлению его родителей или самого ребенка

Статьей 76 Кодекса о детях предусмотрены случаи назначения опекунов или попечителей в отношении несовершеннолетних граждан по заявлению их родителей, а также по заявлению самих несовершеннолетних граждан.

Так, *родители могут подать в уполномоченный орган по защите детей совместное заявление о назначении их ребенку опекуна или попечителя* на период, когда по уважительным причинам они не смогут исполнять свои родительские обязанности, с указанием конкретного лица.

В акте суда о назначении опекуна или попечителя по заявлению родителей в этом случае *должен быть указан срок действия полномочий опекуна или попечителя*. Соответственно неуказание срока может быть основанием к отмене вынесенного судом решения.

Помимо вышеуказанного случая, *единственный родитель несовершеннолетнего ребенка вправе определить на случай своей смерти опекуна или попечителя ребенку*. Такое распоряжение родитель может сделать

в заявлении, поданном в уполномоченный орган по защите детей по месту жительства ребенка.

Заявление родителя об определении на случай своей смерти ребенку опекуна или попечителя должно быть собственноручно подписано родителем с указанием даты составления этого заявления. Подпись родителя подлежит удостоверению руководителем территориального подразделения уполномоченного органа по защите детей либо в случаях, когда родитель не может явиться в территориальное подразделение, в нотариальном порядке либо организацией, в которой родитель работает или учится, товариществом собственников жилья, управляющей организацией по месту жительства родителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором родитель находится, организации здравоохранения, в которой родитель находится на амбулаторном или стационарном лечении, а также командиром (начальником) соответствующих воинских частей, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если заявление подает военнослужащий, работник этих воинских частей, соединения, учреждения, военно-учебного заведения. Подпись родителя, находящегося в местах лишения свободы, удостоверяется начальником соответствующего места лишения свободы.

Родитель вправе отменить или изменить поданное заявление об определении на случай своей смерти ребенку опекуна или попечителя путем подачи нового заявления в территориальное подразделение по месту жительства ребенка.

Попечитель в отношении несовершеннолетнего гражданина, достигшего возраста 14 лет, также может быть назначен судом по заключению уполномоченного органа по защите детей по заявлению такого несовершеннолетнего гражданина с указанием конкретного лица.

Несовершеннолетний, достигший возраста 14 лет, вправе просить о назначении ему в качестве попечителя конкретного лица по его указанию. К примеру, несовершеннолетний, оставшийся без родительского попечения, может просить о назначении его старшего брата (сестры) в качестве попечителя.

Суд может принять решение об отказе в назначении опекуном или попечителем лица, указанного родителем или родителями несовершеннолетнего гражданина либо самим достигшим возраста 14 лет несовершеннолетним гражданином, только в случае, если такое назначение противоречит Кодексу о детях, гражданскому законодательству, семейному законодательству либо интересам ребенка. Соответственно при назначении опекуна (попечителя) в порядке, установленном комментируемой статьей, подлежат применению нормы статьи 68 Кодекса о детях, предусматривающей запреты на назначение опекуном (попечителем) недееспособных, несовершеннолетних граждан, граждан,

страдающих лудоманией, лиц, лишенных родительских прав, ограниченных в родительских правах и т.д.

2.6. Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей, прекращение опеки и попечительства

Согласно части 1 статьи 79 Кодекса о детях опекун или попечитель может быть освобожден или отстранен от исполнения своих обязанностей судом или уполномоченным органом по защите детей.

При этом орган по защите детей может принять такое решение только в отношении временно назначенного опекуна или попечителя (статья 75 Кодекса о детях). В остальных случаях освобождение (отстранение) опекуна (попечителя) производится судом.

Инициатива рассмотрения вопроса об освобождении или отстранении опекуна (попечителя) может исходить от уполномоченного государственного органа по защите детей, самого опекуна (попечителя), родителя (родителей) подопечного, усыновителя (усыновителей) несовершеннолетнего подопечного, администрации воспитательного, лечебного учреждения, учреждения социальной защиты населения или другого аналогичного учреждения, в которое помещен подопечный, самого подопечного, членов его семьи, его близких родственников (независимо от совместного проживания), а также прокурора (статья 279 ГПК).

Основания освобождения опекунов (попечителей) от исполнения ими своих обязанностей предусмотрены статьей 74 ГК Кыргызской Республики, а также отдельными нормами Кодекса о детях. К ним относятся: возвращение несовершеннолетнего его родителям, его усыновление, помещение подопечного в воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты и др. аналогичные учреждения, личная просьба опекуна (попечителя).

В силу статьи 77 СК Кыргызской Республики родители (один из них) могут быть восстановлены в родительских правах в судебном порядке. Одновременно с заявлением о восстановлении в родительских правах может быть рассмотрено требование о возврате ребенка родителям (одному из них).

Статья 81 СК Кыргызской Республики также предусматривает возможность отмены ограничения родительских прав – решения об отобрании ребенка у родителей (одного из них) без лишения их родительских прав, если основания, в силу которых родители (один из них) были ограничены в родительских правах, отпали.

Решение об отмене опеки (попечительства) может быть вынесено и в случае усыновления несовершеннолетнего подопечного (статьи 45, 58 Кодекса о детях). На практике достаточно распространено усыновление такого ребенка самим опекуном (попечителем). Для усыновления ребенка, находящегося под опекой (попечительством), необходимо получить согласие его опекуна (попечителя) в письменной форме. Однако суд вправе в интересах ребенка вынести решение о его усыновлении без согласия опекуна (попечителя) (статья 52 Кодекса о детях).

В случае направления ребенка в воспитательное учреждение, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты выполнение обязанностей по опеке (попечительству) над ним возлагается на администрацию этих учреждений (пункт 4 статьи 70 ГК, часть 1 статьи 69 Кодекса о детях). Однако временное помещение подопечного, находящегося под опекой (попечительством), в указанные учреждения не прекращает прав и обязанностей опекуна (попечителя) в отношении данного лица.

Вышеперечисленные обстоятельства не являются безусловными основаниями для освобождения опекуна (попечителя). С учетом интересов подопечного суд может отказать в прекращении опеки или попечительства.

Так, сам факт возвращения отсутствующего родителя, лишенного родительских прав, не может служить безусловным основанием для прекращения опеки (попечительства). Учитывая, что родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей (пункт 1 статьи 70 СК), суд в отдельных случаях может отказать в прекращении опеки, если придет к выводу, что это будет противоречить интересам ребенка.

Освобождение опекуна (попечителя) от выполнения опекунских обязанностей по его личной просьбе возможно в случае, если суд признает, что эта просьба вызвана уважительными причинами, то есть обстоятельствами, исключающими возможность дальнейшего выполнения им своих обязанностей (болезнь, изменение материальных условий его жизни, семейного положения, режима работы, отъезд в другую местность, в длительную командировку, экспедицию и др.). Просьба опекуна (попечителя) должна быть выражена в его письменном заявлении, адресованном уполномоченному органу по защите детей, с приложением документов, подтверждающих уважительность причин, по которым он не может далее осуществлять свои обязанности по отношению к подопечному.

Часть 1 статьи 79 Кодекса о детях предусматривает также возможность **отстранения опекуна (попечителя).**

Отстранение в этом случае представляет собой акт принудительного прекращения функций опекуна или попечителя.

Так, опекун (попечитель) может быть отстранен от выполнения своих обязанностей по основаниям ненадлежащего выполнения опекунских обязанностей, злоупотребления своими правами, невыполнения или уклонения от выполнения обязанностей (пункт 3 статьи 74 ГК Кыргызской Республики). Эти случаи отстранения опекуна (попечителя) относятся к виновным, так как предполагают совершение им определенного рода действий (бездействия), могущих повлечь (повлекших) за собой неблагоприятные последствия для подопечного.

Опекун (попечитель) может быть отстранен и при отсутствии его вины: при отсутствии соответствующих опыта, навыков и т.п., что не дает ему возможности полноценно осуществлять возложенные на него функции.

Не исключены и случаи использования опеки в корыстных целях (занятие и использование жилой площади подопечного, незаконное использование имущества подопечного, извлечение из него выгоды для себя и т.п.). При установлении таких фактов, а также при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи уполномоченный государственный орган по защите детей обращается в суд с заявлением об отстранении и принимает меры по привлечению виновного к ответственности.

Частью 5 статьи 77 Кодекса о детях предусмотрено также, что нарушение опекунами и попечителями норм, касающихся порядка управления имуществом подопечных, является основанием для отстранения их от исполнения этих обязанностей судом.

При этом вышеперечисленные нарушения со стороны опекуна (попечителя) могут быть установлены как по жалобе самого подопечного, так и в результате проверки уполномоченного государственного органа по защите детей, других органов (например, прокуратуры), по заявлению заинтересованных лиц.

До назначения нового опекуна функции опеки (попечительства) возлагаются на соответствующее территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей (пункт 1 статьи 70 ГК Кыргызской Республики).

Частью 2 статьи 79 Кодекса о детях предусмотрена возможность **прекращения опеки и попечительства**. Прекращение опеки (попечительства) следует отличать от случаев освобождения и отстранения опекуна (попечителя), предусмотренных частью 1 указанной статьи Кодекса о детях и статьей 74 ГК Кыргызской Республики.

Основания прекращения опеки и попечительства можно классифицировать следующим образом:

- а) не связанное с необходимостью специального решения (пункт 3 статьи 75 ГК);
- б) связанное с необходимостью специального решения суда (пункт 1 статьи 75 ГК);
- в) связанное с заменой опеки попечительством (пункт 2 статьи 75 ГК)¹⁷.

Так, опека над малолетним прекращается по достижении им 14 лет. И в этом случае лицо, осуществляющее обязанности опекуна, становится попечителем без вынесения дополнительного решения, к нему переходят все права и обязанности попечителя (часть 4 статьи 67 Кодекса о детях).

В силу пункта 3 статьи 75 ГК Кыргызской Республики попечительство прекращается:

- при достижении несовершеннолетним подопечным 18 лет;
- при вступлении несовершеннолетнего в брак (пункт 2 статьи 56 ГК, пункт 2 статьи 14 СК);
- при объявлении несовершеннолетнего эмансипированным, в порядке, установленном законом (статья 62 ГК).

При этом специальное решение об отмене попечительства по указанным основаниям уполномоченным государственным органом или судом не выносится.

3. РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ДЕЛ О НАПРАВЛЕНИИ ДЕТЕЙ В ИНТЕРНАТНЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ

3.1. Типы интернатных учреждений, в которые могут быть направлены дети, оставшиеся без попечения родителей

В соответствии с закрепленным в статьях 4 и 7 Кодекса о детях принципом приоритета семейного воспитания дети, оставшиеся без попечения родителей, должны передаваться в первую очередь на воспитание в семью. В связи с этим частью 1 статьи 43 Кодекса предусмотрено, что дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью (усыновление, удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью. И только при отсутствии такой возможности дети передаются в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (воспитательные учреждения, учреждения социальной защиты населения, лечебные учреждения и другие аналогичные учреждения).

¹⁷ См.: Постатейный комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации / Гуев А.Н. – М.: ИНФРА – М, 2000, с. 81.

Статья 37 Кодекса о детях предусматривает возможность направления детей в интернатные учреждения трех типов.

А. Интернатные учреждения для детей-сирот и детей, у которых отсутствуют родители

Для направления ребенка в такое учреждение должно быть установлено, что ребенок является сиротой либо родители ребенка отсутствуют в связи с лишением или ограничением их родительских прав, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), отбыванием ими наказания в виде лишения свободы.

Согласно статье 5 Кодекса о детях дети-сироты - это лица в возрасте до 18 лет, у которых умерли оба родителя или единственный родитель либо родители неизвестны. Обстоятельства отсутствия у ребенка родителей должны быть подтверждены вступившими в законную силу решениями суда о лишении, ограничении родителей ребенка родительских прав, признании их безвестно отсутствующими, признании их недееспособными (ограниченно дееспособными). Отбывание родителями наказания в виде лишения свободы также подтверждается вступившим в законную силу приговором суда о назначении наказания в виде лишения свободы и справкой соответствующего исправительного учреждения, в котором содержится родитель.

В настоящее время действует Типовое положение о государственных интернатных общеобразовательных учреждениях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей¹⁸. Государственные интернатные учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находятся в ведении Министерства образования и науки Кыргызской Республики, областных, городских и районных управлений (отделов) образования (пункты 3-5 Типового положения). В Кыргызской Республике действуют следующие типы государственных интернатных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей:

- дошкольный детский дом;
- детский дом смешанного типа (для детей дошкольного и школьного возраста вместе или только школьного возраста);
- школа-интернат для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (массовая и вспомогательная);
- детский дом семейного типа (пункт 7 Типового положения).

Организации, осуществляющие деятельность по уходу за детьми в детских учреждениях интернатного типа, независимо от форм собственности,

¹⁸ Утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 21 декабря 1995 года № 556

оказывающие услуги детям, находящимся в трудной жизненной ситуации, подлежат аккредитации посредством выдачи уполномоченным Правительством Кыргызской Республики государственным органом по защите детей сертификата об аккредитации (пункт 2 части 1 статьи 38, статья 39 Кодекса о детях, Положение об аккредитации детских учреждений интернатного типа, независимо от форм собственности, осуществляющих деятельность по уходу за детьми¹⁹, пункт 35 постановления Пленума Верховного суда от 16 декабря 2016 года № 12).

Направление детей в указанные интернатные учреждения производится судом в порядке гражданского судопроизводства в соответствии с требованиями главы 30 ГПК. Заявление о направлении ребенка в интернатное учреждение подается соответствующим территориальным подразделением уполномоченного государственного органа по защите детей, законными представителями ребенка, его близкими родственниками, членами его семьи, а также прокурором в суд по месту жительства или месту нахождения ребенка (статья 280 ГПК).

В заявлении о направлении ребенка в интернатное учреждение должны быть указаны:

- 1) фамилия, имя, отчество и дата рождения ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях ребенка, наличии у него братьев и сестер;
- 2) обстоятельства, обосновывающие заявление о направлении ребенка в интернатное учреждение, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

К заявлению о направлении ребенка в интернатное учреждение в соответствии со статьей 36 Кодекса о детях, статьей 281 ГПК должны быть приложены:

- 1) заключение органа по защите детей о необходимости направления ребенка в интернатное учреждение;
- 2) копия свидетельства о рождении направляемого в интернатное учреждение ребенка;
- 3) вступившее в законную силу решение суда о лишении или ограничении родительских прав родителей ребенка, о признании его родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), приговор суда о назначении родителям ребенка наказания в виде лишения свободы и сведения о фактическом отбывании родителями наказания в местах лишения свободы;
- 4) медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка;

¹⁹ Утверждено постановлением Правительства КР от 1 ноября 2018 года № 56

- 5) данные, подтверждающие невозможность размещения ребенка в семье;
- б) индивидуальный план по защите ребенка.

Дело о направлении ребенка в интернатное учреждение рассматривается судом в срок до 30 дней со дня принятия его к производству суда с обязательным участием представителя органа по защите детей и прокурора. Суд вправе привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также ребенка, достигшего возраста 10 лет.

Суд, рассмотрев заявление о направлении ребенка в интернатное учреждение, выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении.

Б. Школы-интернаты для детей с нарушениями речи, зрения и слуха, психоневрологические дома-интернаты

Эта категория интернатных учреждений предназначена для детей с недостатками физического или психического здоровья.

В настоящее время действует Типовое положение о специальных образовательных учреждениях для детей и подростков с недостатками в умственном или физическом развитии²⁰. Согласно пунктов 1, 2 названного Типового положения ***основные задачи этих учреждений – коррекция дефектов и личности аномального ребенка через обучение, воспитание, профессионально-трудовую подготовку; формирование общечеловеческих ценностей, социальная адаптация и интеграция в обществе детей и подростков с отклонением в развитии.***

Наряду с государственными в республике могут быть открыты в установленном порядке негосударственные, частные специальные учебно-воспитательные учреждения для детей и подростков с недостатками умственного или физического развития.

Основные типы государственных специальных образовательных учреждений для детей и подростков с недостатками в умственном или физическом развитии, действующие в Кыргызской Республике:

- 1) специальная общеобразовательная школа-интернат для глухих детей;
- 2) специальная общеобразовательная школа-интернат для слабослышащих и позднооглохших детей;
- 3) специальная общеобразовательная школа-интернат для слепых и

²⁰ Утверждено постановлением Правительства КР от 21 декабря 1995 года № 555

- слабовидящих детей;
- 4) специальная общеобразовательная школа-интернат для детей с последствиями полиомиелита и детскими церебральными параличами;
 - 5) специальная общеобразовательная школа-интернат для детей с тяжелыми нарушениями речи;
 - 6) специальная общеобразовательная школа-интернат для детей с задержкой психического развития;
 - 7) специальная общеобразовательная школа-интернат для умственно отсталых детей (вспомогательная школа).

В отличие от интернатных учреждений для детей, у которых отсутствуют родители, **направление детей в вышеперечисленные интернатные учреждения производится во внесудебном порядке.** Согласно части 1 статьи 37 Кодекса о детях помещение ребенка в такие интернаты производится соответствующим уполномоченным органом, в ведомственном подчинении которого находится данный интернат, по заключению психолого-медико-педагогической комиссии.

В. Специализированные школы-интернаты закрытого типа

Согласно части 1 статьи 37 Кодекса о детях помещение ребенка в специализированную школу-интернат закрытого типа производится в качестве меры наказания, применяемой судом за совершение уголовно-наказуемых деяний.

Основания применения указанной меры воздействия предусмотрены статьей 85 УК Кыргызской Республики, согласно части 2 которой несовершеннолетний, осужденный за совершение менее тяжкого преступления, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты путем помещения его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних. При этом срок пребывания в указанном учреждении не может превышать максимального срока наказания, предусмотренного УК за преступление, совершенное несовершеннолетним.

В указанной статье УК говорится о возможности изоляции несовершеннолетнего от общества без применения к нему наказаний в виде ареста или лишения свободы, а путем помещения его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

Как вид освобождения от наказания помещение несовершеннолетнего в воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение осуществляется при наличии следующих оснований:

- а) совершения им менее тяжкого преступления. В законе нет каких-либо оговорок относительно количества совершенных преступлений,

следовательно, помещение виновного в специальное учреждение может иметь место и в случаях неоднократного совершения преступлений;

б) признания судом, что цели наказания могут быть достигнуты в условиях изоляции несовершеннолетнего особыми воспитательными и лечебно-воспитательными приемами обращения с ним.

Следует отметить, что УИК Кыргызской Республики не содержат норм, предусматривающих помещение несовершеннолетних правонарушителей в школы-интернаты закрытого типа. В то же время до настоящего времени действуют Типовое положение о специальных общеобразовательных школах для детей и подростков, нуждающихся в особых условиях воспитания²¹, и Положение о специальных профессионально-технических училищах²².

Специальные общеобразовательные школы являются государственными учебными заведениями для содержания и исправления трудновоспитуемых несовершеннолетних, совершивших правонарушения и нуждающихся в особых условиях воспитания и строгом педагогическом режиме, находящимися в ведении Министерства образования и науки Кыргызской Республики.

Направление несовершеннолетних в специальные общеобразовательные школы для детей и подростков, нуждающихся в особых условиях воспитания, производится по путевкам Министерства образования и науки Кыргызской Республики на основании постановлений районной (городской) комиссии по делам несовершеннолетних или определения суда. Доставка несовершеннолетних в специальные общеобразовательные школы производится через приемники-распределители для несовершеннолетних МВД Кыргызской Республики.

Специальные общеобразовательные школы комплектуются несовершеннолетними в возрасте от 11 до 14 лет. Не подлежат приему в специальную общеобразовательную школу дети и подростки с отклонением в физическом или психическом развитии, а также страдающие стойким энурезом (пункты 1, 2, 5, 7, 9, 10 Типового положения о специальных общеобразовательных школах для детей и подростков, нуждающихся в особых условиях воспитания).

Специальные профессионально-технические училища Кыргызской Республики являются государственными учебными заведениями для содержания и исправления трудновоспитуемых несовершеннолетних, совершивших правонарушения, но освобожденных от уголовной ответственности по возрасту

²¹ Утверждено постановлением Правительства КР от 19 июля 1996 года № 330

²² Утверждено постановлением Правительства КР от 4 июля 1995 года № 259

или в связи с нецелесообразностью применения к ним мер уголовного наказания, нуждающихся в особых условиях воспитания и строгом педагогическом режиме. Специальные профессионально-технические училища комплектуются несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, отвечающими по состоянию здоровья требованиям, устанавливаемым для учащихся профессионально-технических училищ инструкцией Министерства здравоохранения Кыргызской Республики.

Направление несовершеннолетних в специальные профессионально-технические училища производится по путевкам Государственного агентства по профессионально-техническому образованию при Правительстве Кыргызской Республики на основании решения районной (городской) комиссии по делам несовершеннолетних или определения суда. Доставка несовершеннолетних в специальные училища производится через приемники-распределители для несовершеннолетних Министерства внутренних дел Кыргызской Республики (пункты 1, 4, 5, 9, 10 Положения о специальных профессионально-технических училищах).

3.2. Временное и постоянное размещение детей в интернатных учреждениях

Часть 1 статьи 37 Кодекса о детях регламентирует вопросы размещения детей в интернатных учреждениях на постоянной основе.

В отличие от этого, часть 2 той же статьи Кодекса о детях предусматривает возможность временного размещения детей на срок до 6 месяцев в интернатных учреждениях, предназначенных для детей-сирот и детей, у которых отсутствуют родители. Однако такое размещение возможно только до разрешения судом вопроса о направлении ребенка в порядке, предусмотренном частью 1 этой же статьи.

При этом временное направление ребенка производится на основании заключения психолого-медико-педагогической комиссии и уполномоченного органа по защите детей соответствующими уполномоченными органами, в ведомственном подчинении которых находятся данные интернатные учреждения (например, Министерством образования или Министерством социальной защиты и их территориальными подразделениями).

3.3. Пересмотр обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении

Часть 3 статьи 37 Кодекса о детях допускает пересмотр обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении.

На практике возможны случаи, когда уже после направления ребенка в интернатное учреждение выявляются обстоятельства, исключающие его размещение в таком учреждении. Например, решением суда родители ребенка признаны дееспособными или возвратились из мест лишения свободы и т.д.

В таких случаях орган по защите детей, на территории которого проживает семья ребенка, соответствующий уполномоченный орган, в ведомственном подчинении которого находится интернатное учреждение, законные представители ребенка, организация по защите прав и интересов детей вправе обратиться в суд с заявлением о пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение.

Заявления о пересмотре обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении рассматриваются районным судом, вынесшим решение о направлении ребенка в указанное учреждение, с обязательным участием представителя органа по защите детей, представителя интернатного учреждения, в котором находится ребенок, и прокурора.

Суд, рассмотрев заявление, выносит решение об отмене решения о направлении ребенка в интернатное учреждение либо об отказе в удовлетворении заявления.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

- 1) Что Вы узнали для себя в ходе обучения?
- 2) Как Вы связываете полученную информацию с тем, что Вы знали ранее?
- 3) Какие основные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, Вы знаете?
- 4) Какие документы должны представляться кандидатами в усыновители в орган по защите детей при подаче заявления об усыновлении?
- 5) Какие документы должны представляться органом по защите детей в суд при рассмотрении дела об усыновлении (удочерении) детей?
- 6) Дайте понятие усыновления (удочерения).
- 7) Какие условия усыновления предусмотрены Кодексом Кыргызской Республики о детях?
- 8) Допускается ли законом усыновление детей, являющихся гражданами Кыргызской Республики иностранными гражданами или лицами без гражданства?
- 9) Предусмотрен ли Кодексом о детях внесудебный порядок усыновления (удочерения) детей?
- 10) В каком порядке и с чьим участием производится рассмотрение судом дела об усыновлении ребенка?
- 11) Какое решение может быть вынесено судом по заявлению об усыновлении ребенка?
- 12) Какие сведения должны быть указаны в решении суда об усыновлении ребенка?
- 13) Возможна ли отмена усыновления? Если да, то в каком порядке и при наличии каких оснований? Каковы правовые последствия отмены судом усыновления ребенка?
- 14) Над какими детьми устанавливаются опека или попечительство?
- 15) Решением какого органа устанавливается опека и попечительство?
- 16) Какие требования предъявляются законом к лицам, назначаемым в качестве опекунов (попечителей) детей? Перечислите лиц, которые не могут быть назначены опекунами (попечителями) детей.
- 17) Каковы основания освобождения и отстранения опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей?
- 18) Какой орган может принять решение об освобождении (отстранении) опекуна (попечителя)?
- 19) Какие типы интернатных учреждения для несовершеннолетних Вы знаете?
- 20) Решением какого органа производится направление ребенка в интернатное учреждение?
- 21) Каковы основания и порядок пересмотра обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении?

ПРИЛОЖЕНИЕ

Задача 1

Оставшийся без попечения родителей 8-летний Азамат Садыков был временно помещен уполномоченным органом по защите детей в воспитательное учреждение для детей, оставшихся без попечения родителей. Меры по его устройству в семью (на усыновление, в приемную семью, под опеку) по месту нахождения воспитательного учреждения в течение четырех месяцев результата не дали. После этого руководитель воспитательного учреждения Самудинов Н.Ж. по просьбе иностранной посреднической фирмы самостоятельно организовал знакомство с Азаматом граждан США – супругов Джонс, а затем по согласованию с ними дал заключение о возможности усыновления Азамата. Данное заключение было представлено в суд для решения вопроса об усыновлении Азамата Садыкова супругами Джонс.

Вопросы

- 1) Какое решение примете Вы? Обоснуйте свое мнение.
- 2) Является ли заключение воспитательного учреждения основанием для рассмотрения вопроса об усыновлении Азамата Садыкова?
- 3) Законны ли действия Самудинова Н.Ж.?
- 4) Как должны были действовать руководитель воспитательного учреждения и уполномоченный орган по защите детей в данной ситуации?

Задача 2

В связи с работой по контракту семья Ивановых (муж, жена и 8-летний сын Алексей) выехала с места постоянного жительства в Российской Федерации в город Бишкек. Через некоторое время супруги Ивановы погибли в автомобильной катастрофе. После гибели родителей их сын был временно помещен уполномоченным органом по защите детей в воспитательное учреждение для детей, оставшихся без попечения родителей. Здесь ребенок привык к новым условиям жизни, нашел контакт с воспитателями и детьми. Через несколько месяцев в воспитательное учреждение приехала ранее незнакомая с ним дальняя родственница Ивановых — Ковалева С.Н., также проживающая в РФ и являющаяся гражданкой этого государства. Ковалева С.Н. обратилась в уполномоченный орган по защите детей с заявлением об усыновлении Алексея. Однако представитель органа по защите детей стала отговаривать Ковалеву С.Н. от усыновления, мотивируя это тем, что ранее она не была знакома с ребенком и неизвестно, как сложатся у них отношения, а в детском доме ребенок хорошо устроен и адаптировался. В свою очередь, Ковалева С.Н. высказала твердое убеждение в том, что ребенку будет лучше у нее и в окружении дальних родственников, где он сможет жить в привычных для него условиях. Однако

орган по защите детей дал отрицательное заключение, указав на нецелесообразность усыновления Ковалевой С.Н. иностранным усыновителем.

Задание

Дайте правовую оценку действиям органа по защите детей.

Вопросы

- 1) Должно ли учитываться при устройстве ребенка в семью его этническое происхождение и гражданство?
- 2) Каким формам устройства детей, лишившихся родительского попечения, отдает приоритет Кодекс о детях?
- 3) Какое решение должен принять суд, если Ковалева С.Н. обжалует заключение органа по защите детей? Обоснуйте свою позицию.

Задача 3

Супруги Орозовы подали в суд заявление об усыновлении 11-летнего ребенка-сироты Алмаза МаксUTOва. Первоначально они не собирались изменять фамилию мальчика, считая это необязательным, поэтому в своем заявлении в суд об усыновлении ребенка просьбу об изменении фамилии ребенку не высказывали. Однако затем по совету друзей в целях обеспечения тайны усыновления все-таки решили присвоить ребенку свою фамилию, о чем заявили в судебном заседании. Вынося решение об усыновлении Алмаза МаксUTOва супругами Орозовыми, суд вынес в том числе и решение об изменении фамилии.

Орган по защите детей обжаловал данное решение суда, указав в апелляционной жалобе, что вопрос об изменении фамилии усыновляемого ребенка не указывался в заявлении усыновителей, поданном в орган по защите детей. В связи с чем орган по защите детей не выяснял мнение ребенка по данному вопросу. Суд также не привлекал мальчика к участию в деле, его мнение по вопросу об изменении фамилии не выяснял.

Задание

Дайте правовую оценку судебному решению.

Вопросы

- 1) Как следовало действовать суду в данной ситуации?
- 2) Необходимо ли было выяснить мнение усыновляемого ребенка по данному вопросу?
- 3) Какое решение примет суд апелляционной инстанции? Обоснуйте свою позицию.

Задача 4

После смерти родителей 8-летнего Кылыча Малдыбаева орган по защите детей предложил его дяде — Илимбеку Сапарову (брату умершей матери) — стать опекуном племянника. Однако Сапаров И. высказал возражения против своего назначения опекуном, пояснив, что у него нет опыта общения с детьми. Кроме того, он пояснил, что страдает радикулитом и ему затруднительно будет по состоянию здоровья исполнять обязанности опекуна. Тем не менее эти доводы были признаны несостоятельными и орган по защите детей подготовил положительное заключение по вопросу о назначении Сапарова И. опекуном малолетнего Кылыча.

Вопросы

- 1) Какие требования предъявляются законом к лицам, назначаемым в качестве опекунов?
- 2) Вправе ли орган по защите детей вынести положительное заключение о назначении Сапарова И. опекуном без его согласия?
- 3) Препятствует ли имеющееся у Сапарова И. заболевание исполнению обязанностей опекуна?
- 4) Какое решение примет суд по данному делу? Обоснуйте его.

Задача 5

В результате гибели родителей в автокатастрофе 12-летний Санжар Ниязов остался сиротой. Желание взять Санжара на воспитание в свою семью изъявил его дядя К.Л. Ниязов (родной брат отца), проживающий в другом городе и находящийся в длительной командировке за границей. Телеграммой К.Л. Ниязов сообщил о своем намерении в орган по защите детей, попросив отложить решение данного вопроса до его возвращения из командировки через три месяца. В течение четырех месяцев после смерти родителей ребенок проживал в семье соседей (с их согласия), ожидая прибытия дяди. Затем выяснилось, что срок командировки К.Л. Ниязова продлен его руководством еще на два месяца, о чем он проинформировал орган по защите детей, сообщив при этом, что его решение в отношении племянника остается прежним. Однако орган по защите детей расценил обращение К.Л. Ниязова как стремление уклониться от воспитания Санжара и своим решением направил мальчика в учреждение для детей—сирот сроком на один год, дав Ниязову К.Л. ответ о том, что его обращение будет рассмотрено повторно через год. По возвращении из командировки К.Л. Ниязов обжаловал решение органа по защите детей в судебном порядке.

Вопросы

- 1) Имеются ли основания для удовлетворения жалобы К.Л. Ниязова?
- 2) Какое решение должен принять суд?
- 3) Обоснуйте свое мнение.
- 4) Какой принцип устройства детей, оставшихся без попечения родителей, не был соблюден органом по защите детей?
- 5) Какое решение должен был принять орган по защите детей в данном случае?