

СЛУЖБА ПО РАЗРЕШЕНИЮ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ДЕТЬМИ, В АВСТРАЛИИ

Ермакова Е. П.

кандидат юридических наук, доцент

доцент кафедры гражданского права и процесса и международного частного права, Юридический институт, Российский университет дружбы народов, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, 117198, Москва, РФ, ermakovaep@mal.ru

В статье отмечено, что Служба по разрешению споров, связанных с детьми (CDS), была создана в Австралии согласно «Федеральным правилам о рассмотрении семейных споров» 1984 г. и расширена в рамках проекта «Национальная структура защиты детей Австралии на 2009–2020 годы». В состав Службы CDS входят семейные консультанты, которые дают «Оценки проблем родителей и детей» и консультации судьям специализированного федерального Суда по семейным делам и Федерального окружного суда Австралии. Семейные консультанты действуют в соответствии с «Программой разрешения споров, ориентированной на детей», включающей 5 этапов.

Ключевые слова: служба по разрешению детских споров; право Австралии; семейные споры; семейные консультанты.

THE CHILD DISPUTE SERVICES IN AUSTRALIA

Ermakova E.

PhD in Law, Associate Professor

Associate Professor at of Department of Civil Law and Civil Procedure and Private International Law, Law Institute, RUDN University,

Miklukho-Maklaya st., 6, 117198 Moscow, Russia, ermakovaep@mal.ru

The article notes that the Child Dispute Services (CDS) was created in Australia under the Family Law Regulations 1984 and expanded as part of The National Framework for Protecting Australia's Children 2009–2020. The CDS includes family consultants who provide “Parent / Child Problem Assessments” and counseling for judges at the Federal Family Court and the Australian District Court. Family consultants operate in accordance with the Child Responsive Program, which includes 5 steps.

Keywords: Child Dispute Services; Australian law; family disputes; family consultants.

Социальные и экономические издержки, связанные с жестоким обращением с детьми и безнадзорностью, в том числе долгосрочное негативное воздействие на детей, подвергшихся насилию (физическому

и моральному), и значительные расходы, которые несут австралийские агентства по защите детей и правовая система в целом, получили широкую известность в стране. В результате, улучшение защиты прав детей и семей из групп риска стало национальным приоритетом Австралии, что отражено во всех государственных инициативах, таких, например, как Национальная структура защиты детей Австралии на 2009–2020 годы (National Framework for Protecting Australia's Children 2009–2020). Следует отметить, что «реформы гражданского процессуального законодательства Австралии происходят под непосредственным контролем Австралийской комиссии по правовой реформе, которая: 1) формулирует предложения по отдельным направлениям совершенствования действующего законодательства; 2) публикует указанные предложения для широкого общественного обсуждения; 3) обобщает и подводит итоги общественных обсуждений» [1, с. 118]. Важной реформой в Австралии является внедрение альтернативного разрешения споров (ADR) в различных точках Системы защиты детей (Child protection system), в том числе в рамках Службы по разрешению споров, связанных с детьми (Child Dispute Services (CDS)) (далее – Службы CDS) [2]. Суды, входящие в систему Службы CDS, предлагают услуги экспертов, которые предоставляют оценки и консультации судьям специализированного федерального Суда по семейным делам (Family Court) и Федеральному окружному суду Австралии (Federal Circuit Court of Australia). Служба CDS включает в себя около 80 внутренних семейных консультантов (Family Consultants) и несколько внешних консультантов в каждом штате и территории Австралии (за исключением штата Западная Австралия) [3].

Служба CDS нацелена на защиту детей и других членов семьи от всех форм вреда, вызванных насилием в семье и жестоким обращением. Служба CDS была создана согласно «Федеральным правилам о рассмотрении семейных споров» 1984 г., действующим в редакции от 9 мая 2019 г. [4]. В свою очередь указанные Федеральные правила подчиняются нормам Закона о семье 1975 г. (Family Law Act 1975). Служба CDS в своей деятельности руководствуется также стандартами и практиками Семейного суда Австралии и Федерального окружного суда Австралии, а именно: 1) Принципами лучшей практики по оценке насилия в семье (Family Violence Best Practice Principles) и 2) Австралийскими стандартами практики оценки и отчетности семьи 2015 г. (Australian Standards of Practice for Family Assessment and Reporting) [5].

Семейные консультанты (family consultants)

Семейные консультанты, входящие в состав Службы CDS, – это квалифицированные социальные работники или психологи, имеющие навыки и опыт работы с детьми и семьями. Они назначаются судом, чтобы помочь родителям и судьям достичь наилучших результатов в определении дальнейшей судьбы детей. Семейные консультанты признаны в Австралии судебными экспертами по делам детей.

Семейные консультанты могут помочь родителям (опекунам) и суду разными способами. Они могут: а) помочь сторонам разрешить спор; б) помогать судам и консультировать суды, а также давать показания по делу; в) составить и представить в суд Отчет о проблемах семьи; г) консультировать суды об услугах, предоставляемых семьям правительством, обществом и другими учреждениями.

Общение с семейными консультантами не является конфиденциальным, и вся информация может быть использована судом. В начале встречи (конференции) семейный консультант должен сообщить сторонам, что встреча не является конфиденциальной. Если сторона не посещает встречи с семейным консультантом, или не выполняет указания семейного консультанта, то семейный консультант должен сообщить об этом суду. Кроме того, семейные консультанты должны уведомить орган по охране детства, если они обоснованно подозревают, что: а) что ребенок подвергался или подвергается риску жестокого обращения; б) ребенок подвергается жестокому обращению; в) ребенок подвергался или подвергается психологическому насилию.

Суд может поручить семейному консультанту представить Отчет об уходе за ребенком, благополучии и развитии ребенка. При этом, семейный консультант должен выяснить взгляды и пожелания ребенка и включить эти взгляды в отчет. Исследование, проведенное Австралийским институтом семейных исследований после внесения в 2012 г. поправок к Закону Австралии «О семейном праве 1975 г.», подтвердило, что «Отчеты о семье» являются важным источником независимого, экспертного понимания динамики положения семьи в случаях, связанных с заявлениями о насилии в семье или жестоким обращении с детьми. В частности, в «Отчетах о семье» больше внимания стало уделяться вопросам риска и безопасности, чем до законодательных реформ. Проведение «Оценок положения в семье» и составление «Семейных отчетов» стали играть решающую роль в процессе принятия решений австралийскими судьями при рассмотрении семейных споров.

Кроме того, семейные консультанты могут давать советы и информацию как родителям, так и Суду о Планах воспитания (Parenting

Plans). Они могут объяснить, что такое Родительский план и как он работает. Семейные консультанты также могут рассказать родителям (опекунам), где они могут получить дополнительную помощь в разработке Плана воспитания.

Конференция по детским спорам (Child Dispute Conference)

Конференция по детским спорам – это встреча с семейным консультантом. Конференция назначается судом. Как правило, в конференции участвуют только стороны и семейный консультант (дети и адвокаты не приглашаются). Конференция дает Суду предварительное понимание ситуации в семье и того, какие вопросы являются предметом спора. Конференция фокусируется на том, что нужно детям, и может помочь судье, слушающему дело, принять срочные постановления о дальнейшей судьбе ребенка. Конференция может помочь сторонам достичь соглашения. Основной целью конференции является проведение краткой предварительной оценки ситуации в семье.

В ходе конференции семейный консультант проводит отдельные беседы с каждой стороной отдельно. Семейный консультант может предложить общую встречу, но это произойдет, только если все стороны согласны. По итогам конференции семейный консультант готовит краткий документ под названием «Меморандум для суда» (Memorandum to Court). Этот документ содержит оценку семейного консультанта о ситуации в семье с акцентом на потребности ребенка. Меморандум также должен содержать рекомендации о том, какие меры или процедуры помогут Суду принять решение о следующих шагах в отношении ребенка, и какие меры могут наилучшим образом удовлетворить потребности ребенка в уходе, благосостоянии и развитии в краткосрочной перспективе.

Конференция с участием детей. Судья Федерального окружного суда, рассматривающий дело, может попросить семейного консультанта опросить родителей/опекунов и детей и сделать предварительную Оценку проблем конкретной семьи. Адвокаты не участвуют в такой встрече. Цель конференции – дать суду предварительное представление о семейной ситуации, особенно о мнении и пожеланиях детей.

Австралийские ученые и практики отмечали, что «решения, касающиеся детей, должны приниматься с акцентом на интересы этих детей. На международном уровне различные политические инициативы и исследовательские проекты предполагают, что в судебных процессах разлучения ребенка с семьей должно быть признано право ребенка быть услышанным в вопросах, имеющих к нему непосредственное отношение [6]. Исследования, проведенные в Австралии и Новой Зеландии в этой области, привели к следующим результатам:

респонденты указали, что в случаях, когда была задействована детская медиация, «конфликт был снижен, а примирение значительно улучшено». Результаты исследований также показали, что дети, вовлеченные в процесс урегулирования спора, включающий детей, «были более расслаблены и значительно лучше адаптировались к ситуации после того, как им была предоставлена возможность «высказаться», и их выслушали родители. Когда с детьми консультируются и они наделены полномочиями в этом процессе значимым и безопасным способом, это может оказать только положительное влияние на общие внутрисемейные отношения, общение и уровни конфликта» [7]. Поэтому в Австралии была разработана специальная Программа по урегулированию споров с участием детей, которую применяют в своей деятельности семейные консультанты Службы CDS [8].

Программа разрешения споров, ориентированная на детей (Child Responsive Program)

Программа включает в себя серию встреч между семейным консультантом, родителями (или другими опекунами) и ребенком/детьми. Программа сосредоточена на потребностях ребенка, и цель состоит в том, чтобы помочь родителям и Семейному суду понять, что нужно ребенку и как Суд может наилучшим образом решить этот вопрос. Непосредственный рассказ ребенка может помочь родителям лучше понять, как разделение семьи и семейные изменения влияют на детей. Вовлекая ребенка в судебные слушания на раннем этапе судебного процесса, родители могут лучше понять потребности своего ребенка и опыт разлуки с ним, а также рассмотреть наилучшие будущие меры для ребенка [9].

Когда родители не могут договориться о наилучших механизмах (проживании, воспитании, встречах и пр.) для ребенка, дело переходит к процедуре малого состязательного судопроизводства (Less Adversarial Trial), и тот же семейный консультант предоставляет суду Экспертное заключение и свидетельские показания относительно ребенка и семьи.

Программа разрешения споров, ориентированная на детей, назначается Семейным судом. Стороны не оплачивают никаких судебных сборов и пошлин. После назначения указанной выше Программы, стороны или их адвокаты получают повестку из суда. Стороны обязаны присутствовать на встречах, определенных семейным консультантом. Семейный консультант имеет доступ к документам, поданным обеими сторонами, и будет ознакомлен с документами по указанию Суда.

Как правило, Программа включает в себя пять возможных этапов:

1) Совещание (только для родителей/опекунов).

Семейный консультант встречается отдельно с каждым родителем, чтобы узнать подробности о проблемах ребенка/детей, любых трудностях с организацией родительских обязанностей и любых проблемах. Перед этими совещаниями родители могут отдельно просматривать DVD, чтобы понять, как дети переживают разлуку.

2) Встреча детей и семьи (для родителей/опекунов и детей).

Если семейный консультант считает, что встреча ребенка и семьи может быть полезной, она обычно начинается с встречи семейного консультанта с родителями, а затем проведения времени с ребенком, как индивидуально, так и вместе, без присутствия одного из родителей. Ребенку предоставляется возможность рассказать о своих чувствах и взглядах на семейную ситуацию, но ребенок не обязан выражать свои взгляды, если не хочет этого делать. Семейный консультант может затем дать родителям возможность обсудить будущие меры для ребенка. Там, где это возможно, дети всех возрастов находятся под наблюдением квалифицированного персонала по уходу за детьми в безопасном месте. Это делается для того, чтобы они находились в нейтральной среде и не подвергались возможному конфликту со стороны взрослых на открытых площадках Суда.

3) Оценка проблем детей и родителей (Children and Parents Issues Assessment).

Оценка проблем осуществляется семейным консультантом. Эта предварительная оценка содержит краткое изложение основных проблем, выявленных в отношении ребенка и родителей, и последующие обсуждения. Стороне спора или адвокату предоставляется копия Оценки.

Оценка проблем детей и родителей является доказательством для суда. Оценка не может быть предъявлена никому, кроме стороны, участвующей в судебном процессе, и ее законному представителю. Оценка не может быть показана другим людям, например другим членам семьи, без разрешения суда на это. В соответствии со ст. 112 Закона о семье 1975 г. считается правонарушением публикация или распространение среди общественности любой части судебного разбирательства.

Оценка проблем детей и родителей является лишь одним из источников доказательств, которые Суд учитывает при принятии решения. Суд не связан какими-либо советами, данными семейным консультантом.

4) Процедура малого состязательного судопроизводства (Less Adversarial Trial).

В первый день малого судебного разбирательства семейный консультант может дать показания, основанные на его участии в семье и понимании соответствующих вопросов. Это будет включать оценку потребностей ребенка и наиболее значимых проблем для родителей/опекунов. Затем суд может решить, помогут ли какие-либо дальнейшие сообщения или любая другая помощь от семейного консультанта решить, что будет в наилучших интересах ребенка.

5) Судебный приказ и итоговые совещания для родителей, опекунов и/или ребенка.

При некоторых обстоятельствах Суд может выдать приказ родителям и/или детям встретиться с семейным консультантом после судебного разбирательства, чтобы убедиться, что все понимают содержание судебного приказа и как он будет работать. Родители и дети могут быть направлены в службы сообщества для дальнейшей помощи.

Как подчеркивали австралийские авторы, разделение семьи – это уникальный и динамичный процесс для каждой семьи. Семейное насилие является серьезной проблемой, затрагивающей общество во всем мире. Это распространенная причина распада семьи. Дети, подвергающиеся насилию в семье, сталкиваются с определенными трудностями в адаптации, выздоровлении и будущих отношениях с родителями. Поэтому независимые специалисты по разрешению семейных споров необходимы для облегчения сложной динамики отношений, включая факторы риска и защиты ребенка в каждом отдельном случае [10].

В заключение, следует отметить, что Служба по разрешению споров, связанных с детьми (Child Dispute Services (CDS)) стала важным механизмом в судебной системе Австралии. Семейные консультанты в рамках «Программы разрешения споров, ориентированной на детей», позволяют Семейным судам Австралии (как федеральным, так и на уровне штатов) выносить более обоснованные и справедливые решения с учетом пожеланий и мнений детей. В частности, проведение семейными консультантами «Оценок положения в семье» и составление «Семейных отчетов» стали играть решающую роль в процессе принятия решений австралийскими судьями при рассмотрении семейных споров.

Библиографические ссылки

1. Ермакова Е. П. Реформы гражданского судопроизводства, арбитража и медиации в зарубежных странах 2014–2018 гг. (Австралия, Англия, Германия, Канада, США, Франция) : [монография] / Е. П. Ермакова. М.: Инфотропик, 2018.

2. Morgan, A. et al. Evaluation of alternative dispute resolution initiatives in the care and protection jurisdiction of the NSW Children's Court [Electronic resource]. //

Research and public policy series no. 118. Canberra: Australian Institute of Criminology. – URL: <https://www.aic.gov.au/publications/rpp/rpp118> (date of access: 02.07.2020).

3. The courts Child Dispute Services (CDS) [Electronic resource]. URL: <https://www.familycourt.gov.au/wps/wcm/connect/fcoaweb/family-law-matters/child-dispute-services/> (date of access: 30.06.2020).

4. Family Law Regulations 1984 (Statutory Rules No. 426, 1984, made under the Family Law Act 1975) [Electronic resource]. URL: <https://www.legislation.gov.au/Details/F2019C00415> (date of access: 30.06.2020).

5. Child Dispute Services Family Violence Policy [Electronic resource]. URL: <https://www.federalcircuitcourt.gov.au/wps/wcm/connect/fccweb/about/policies-and-procedures/child-dispute-services-family-violence-policy> (date of access: 30.06.2020).

6. Henry, P., Hamilton, K. The Inclusion of Children in Family Dispute Resolution in Australia: Balancing Welfare versus Rights Principles [Electronic resource]. URL: https://brill.com/view/journals/chil/20/4/article-p584_7.xml (date of access: 12.06.2020).

7. Green, C. Giving children a voice in FDR Mediation [Electronic resource]. URL: <https://www.fdrc.co.nz/giving-children-a-voice-in-fdr-mediation/>. (date of access: 18.06.2020).

8. Britton, D., Emerson, M. New Responses to The Family Law Act Amendments [Electronic resource]. URL: <https://emfl.com.au/our-publications/involving-children-in-family-dispute-resolution> (date of access: 18.06.2020).

9. Dispute resolution in child protection – law and practice [Electronic resource]. URL: <https://www.alrc.gov.au/publication/family-violence-a-national-legal-response-alrc-report-114/23-intersections-and-inconsistencies-3/dispute-resolution-in-child-protection-law-and-practice/> (date of access: 02.07.2020).

10. Shea, H. Centralising Children's Needs in Dispute Resolution in Family Violence Cases [Electronic resource]. URL: <https://www.cambridge.org/core/journals/children-australia/article/centralising-childrens-needs-in-dispute-resolution-in-family-violence-cases/69B83B4E78CA4C5AE61608AF406F449A> (date of access: 18.06.2020).

УДК 347.633

ТАЙНА УСЫНОВЛЕНИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ О БРАКЕ И СЕМЬЕ: «ЗА» И «ПРОТИВ»

Ермакович С. Л.

*Кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского права
юридического факультета БГУ, ул. Ленинградская 8, 220030, г. Минск, Республика
Беларусь, sergy_erm@mail.ru*

Рассматриваются существующие в научной литературе и общественном мнении аргументы по вопросу сохранения и отмены тайны усыновления в законодательстве о браке и семье. Вносятся предложения по совершенствованию данного режима в интересах наиболее оптимального сочетания частных и публичных интересов в сфере брачно-семейных отношений.