

---

## Раздел II

# АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

---

### АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО УСЫНОВАЕНИЯ

**Н. С. Анцух**

*В статье определены актуальные проблемы в области международного усыновления, которые касаются недостаточного количества договоров, заключенных Республикой Беларусь с иностранными государствами о согласовании процедуры международного усыновления; определения круга сверхимперативных норм, регулирующих отношения по международному усыновлению; признания решений иностранных судов об усыновлении совершеннолетних лиц. Сформулированы предложения по совершенствованию белорусского законодательства в сфере международного усыновления.*

Усыновление является наиболее предпочтительной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. В мировой практике нередки случаи, когда усыновитель и усыновляемый ребенок имеют разное гражданство или проживают в разных государствах либо усыновление осуществляется за пределами государства, гражданином которого является усыновляемый ребенок. Осложнение указанных отношений иностранным элементом является международным усыновлением, регламентация которого осуществляется на национальном и международном уровне.

В доктрине, как правило, рассматриваются вопросы, касающиеся осуществления процедуры международного усыновления, которая закреплена в национальном законодательстве того или иного государства [1; 2; 3]. Внимание также уделяется соотношению международных стандартов в данной области, таких как наилучшее обеспечение интересов ребенка; субсидиарность международного усыновления; компетентность органов, осуществляющих данную процедуру; некоммерческий характер усыновления, с нормами национального права [4; 5]. В то же время в литературе фрагментарно рассмотрены вопросы, связанные с усыновлением совершеннолетних. Ученые-правоведы лишь обозначают такую возможность в праве иностранных государств с целью решения наследственных вопросов. За рамками исследований юристов остается коллизионное регулирование в области усыновления, предусмотренное двусторонними договорами о правовой

помощи, заключенными Республикой Беларусь, а также такой механизм отращения действия коллизионного метода, как сверхимперативные нормы.

Целью настоящей публикации является определение проблемных вопросов в области международного усыновления, формулирование предложений по совершенствованию белорусского законодательства в рассматриваемой сфере.

В настоящее время процедура международного усыновления в Республике Беларусь подчинена строгим предписаниям. Данный факт, на наш взгляд, напрямую связан с количеством случаев международного усыновления, которые ежегодно имеют место в нашем государстве.

По данным Национального центра усыновления, в 2011 г. с письменного разрешения Министра образования Республики Беларусь Минским городским, областными судами установлено международное усыновление 146 несовершеннолетних граждан Республики Беларусь. Из них 143 ребенка, оставшихся без попечения родителей, усыновлены гражданами Итальянской Республики, 1 ребенок-сирота усыновлен родственниками – гражданами США, 1 – родственниками – гражданами Австрии, 1 – гражданкой Республики Беларусь и ее супругом – гражданином Украины. 20 детей, имеющих законных представителей, усыновлены иностранными гражданами – отчимами (мачехами). Из общего числа детей 13 являются гражданами Республики Беларусь, 7 – дети, имеющие гражданство иностранных государств (5 – граждане России, 2 – граждане Украины).

Кроме того, проведены процедуры признания действительным усыновления, установленного решениями иностранных судов (Польша – 2, Болгария – 1).

Для сравнения: в период с 2000 по 2010 гг. имела место следующая динамика международного усыновления белорусских детей-сирот [6, с. 37]:

Год	2000	2001	2002	2003	2004	2005	2006	2007	2008	2009	2010
Дети-сироты	417	447	548	713	596	2	39	22	5	26	110

В 2005 г. очевиден резкий спад количества усыновлений иностранными гражданами, что обусловлено усложнением процедуры международного усыновления в национальном законодательстве.

На сегодняшний момент в Беларуси вопросы по международному усыновлению рассматриваются в отношении кандидатов, проживающих на территории государств, компетентные органы которых согласовали процедуру, утвержденную постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21.09.2004 г. № 1173 [7]. В настоящее время данная процедура согласована лишь с Италией. Исключением для международного усыновления являются случаи, когда в роли усыновителей выступают родственники либо отчим (мачеха) ребенка, проживающие на территории иностранного государства.

В белорусской доктрине, с одной стороны, такое положение законодательства оценивается как создание приоритета для развития национального усыновления [2], что соответствует международным стандартам, а с другой — высказывается мнение о целесообразности упрощения процедуры международного усыновления. В частности, И. А. Ладыга отмечает, что обычно в Республике Беларусь иностранными гражданами усыновляются дети, имеющие инвалидность и особенности психофизического развития. В связи с этим предлагается предусмотреть в законодательных актах возможность передачи иностранцам таких детей на усыновление без установления обязательного годового срока их нахождения на централизованном учете в республиканском банке данных [3]. Считаю данное предложение рациональным и обоснованным. Во-первых, сокращение указанного срока позволит усыновлять детей в возрасте до года. Во-вторых, ускорит осуществление процедуры международного усыновления, если ребенок не состоял на учете в республиканском банке данных, но продолжительное время был знаком с кандидатами в усыновители. Например, такая ситуация может возникнуть, когда ребенок неоднократно выезжал за границу в одну и ту же семью по программе оздоровления.

Отметим, что Республика Беларусь подписала ряд двусторонних договоров, в том числе с Австрией (2009 г.), Бельгией (2009 г.), Великобританией (2009 г.), Германией (2009 г.), Италией (2009 г.), Испанией (2009 г.), Ирландией (2009 г.), Лихтенштейном (2009 г.), Нидерландами (2009 г.), Швецией (2009 г.), Францией (2009 г.), Люксембургом (2010 г.), Швейцарией (2010 г.), Словенией (2011 г.), которые касаются условий оздоровления на основе безвозмездной помощи несовершеннолетних граждан Республики Беларусь в вышеуказанных государствах. Во всех соглашениях, кроме договора с Итальянской Республикой, содержится норма, в соответствии с которой программы временного пребывания детей в данных государствах в целях оздоровления «не связаны с процедурами международного усыновления, которые регулируются национальным законодательством государства каждой из Сторон». Наличие в настоящее время единственного договора о сотрудничестве по вопросам международного усыновления уменьшает шансы детей, особенно тех, кто имеет заболевания, требующие значительных материальных затрат, быть усыновленными за границу. Представляется целесообразным заключение аналогичных с Италией договоров со странами, с которыми уже подписаны договоры об условиях оздоровления несовершеннолетних граждан.

Следует обратить внимание, что согласно ст. 233 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее — КоБС) [8] процедура международного усыновления на территории Беларуси осуществляется в соответствии с главой 13 КоБС, т. е. используется односторонняя коллизионная привязка к праву места осуществления усыновления.

Поскольку законодательством Беларуси предусматривается возможность усыновления детей родственниками, а также отчимом (мачехой) вне зависимости от их гражданства и места проживания, целесообразно определить, какие коллизионные привязки по отношению к усыновлению содержатся в двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных Республикой Беларусь.

Так, договоры с Венгрией (ч. 1 ст. 30) [9], Кубой (ч. 1 ст. 26) [10], Литвой (ч. 1 ст. 34) [11] и Чехией (ч. 1 ст. 35) [12] предусматривают, что при усыновлении или его отмене применяется законодательство государства, гражданином которого является усыновитель в момент подачи заявления. При этом в Договорах с Венгрией (ч. 2 ст. 30), Кубой (ч. 3 ст. 26), Польшей (ч. 3 ст. 32) [13] и Чехией (ч. 3 ст. 35) устанавливается, что если усыновление производится супругами, один из которых является гражданином одного государства, а второй — другого, то усыновление должно отвечать требованиям законодательства, действующего на территории обоих государств. Иначе данный вопрос решен в ч. 2 ст. 34 Договора с Литвой и ч. 2 ст. 32 Договора с Латвией, где предусмотрено следующее. Если ребенок усыновляется мужем и женой, которые имеют различное гражданство, то усыновление должно соответствовать требованиям законодательства, действующего на территории государства, гражданином которого является ребенок.

Договор с Вьетнамом [14] закрепляет норму, согласно которой усыновление и его отмена регулируются правом постоянного места жительства усыновляемого (ч. 1 ст. 32).

Особенностью Договора с Латвией (ч. 1 ст. 32) [15] является возможность выбора при усыновлении применимого права, которое ограничено законом гражданства усыновителя на момент подачи заявления об усыновлении либо его отмене или правом его постоянного места жительства.

Договор с Польшей в ч. 1 ст. 32 предусматривает иерархию коллизионных привязок. При решении вопроса об усыновлении применяется законодательство государства, гражданином которого является усыновитель на момент подачи заявления. Однако если усыновитель проживает на территории государства, отличного от того, гражданином которого он является, применяется законодательство государства его местожительства.

Нельзя ни отметить, что все вышеперечисленные договоры предусматривают нормы, согласно которым должны быть соблюдены определенные положения, содержащиеся в праве государства гражданства ребенка.

Во-первых, Договор с Вьетнамом в ч. 2 ст. 32 закрепляет положение, в соответствии с которым если усыновляемый является гражданином одного государства, а вопрос об его усыновлении рассматривает компетентное учреждение другого государства, то при решении данного вопроса требуется предварительное разрешение на усыновление соответствующего

компетентного учреждения государства, гражданином которого является усыновляемый.

Во-вторых, Договоры с Венгрией (ч. 3 ст. 30), Кубой (ч. 2 ст. 26), Латвией (ч. 3 ст. 32), Литвой (ч. 3 ст. 34), Чехией (ч. 2 ст. 35) предписывают получение согласия ребенка на усыновление, если это требуется по законодательству государства, гражданином которого ребенок является, а также его законного представителя или компетентного государственного органа этого государства.

В-третьих, согласно ч. 2 ст. 32 Договора с Польшей при решении вопроса об усыновлении применяется законодательство государства, гражданином которого является усыновляемый, в части его согласия, согласия его законного представителя, разрешения компетентного государственного органа, а также ограничений на усыновление, связанных с переменной места жительства усыновляемого в другое государство.

Очевидно, что ряд норм белорусского права в области международного усыновления можно квалифицировать в качестве сверхимперативных, поскольку они должны применяться независимо от того, право какого государства призвано регулировать соответствующие отношения.

Исходя из анализа двусторонних договоров о правовой помощи, к сверхимперативным нормам следует отнести:

- ст. 130 КоБС, в которой закреплена необходимость получения согласия ребенка, достигшего 10 лет, на усыновление;
- ст. 127 КоБС, предусматривающую согласие родителей на усыновление;
- ст. 129 КоБС, где указано, что для усыновления детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в детских интернатных учреждениях, государственных специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной помощи и реабилитации, государственных учреждениях, обеспечивающих получение профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, необходимо согласие в письменной форме руководителей данных учреждений. Для усыновления детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в детских домах семейного типа, детских деревнях (городках), опекунских семьях, приемных семьях, необходимо согласие в письменной форме родителей-воспитателей детских домов семейного типа, руководителей детских деревень (городков), опекунов, попечителей, приемных родителей;
- ч. 1, 2 и 6 ст. 233 КоБС в части необходимости получения письменного разрешения на усыновление Министра образования Республики Беларусь.

Поскольку основной целью сверхимперативных норм является защита слабой стороны правоотношения, считаем, что к таковым в области международного усыновления целесообразно также отнести:

- ч. 4 ст. 233 КоБС, которая устанавливает, что дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление гражданам Республики Беларусь, постоянно проживающим на территории иностранного государства, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, по истечении одного года со дня постановки этих детей на централизованный учет в республиканский банк данных;

- ч. 5 ст. 233 КоБС, предусматривающую, что усыновление гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими на территории иностранного государства, иностранными гражданами или лицами без гражданства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, являющихся гражданами Республики Беларусь, допускается при наличии заключения Национального центра усыновления об отсутствии кандидатов в усыновители — граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих на территории Республики Беларусь, или родственников детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников, изъявивших намерение усыновить данного ребенка;

- п. 81 положения «О порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми» [16], согласно которому Национальный центр усыновления осуществляет контроль за представлением информации об условиях жизни и воспитания детей, проживающих за пределами Республики Беларусь, гражданами которого являются или на территории которого постоянно проживают усыновители, в отношении усыновленных детей — в течение пяти лет со дня установления международного усыновления ребенка.

Считаем целесообразным затронуть в настоящей статье еще одну проблему, связанную с усыновлением совершеннолетних лиц, которое возможно в некоторых зарубежных странах, в частности Италии и Украине. В 2011 г. в Республике Беларусь имел место случай признания решения иностранного суда об усыновлении итальянцами совершеннолетнего лица — гражданина Беларуси.

Право Республики Беларусь в ч. 2 ст. 120 КоБС предусматривает, что усыновление возможно только в отношении несовершеннолетних. Вопросы признания усыновления, совершенного за границей, урегулированы в ч. 6 ст. 233 КоБС, но только в отношении ситуации, когда усыновляемый является гражданином Республики Беларусь и проживает за пределами Беларуси. В таком случае необходимо, чтобы усыновление было произведено компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель — иностранный гражданин или на территории которого постоянно проживает усыновитель — лицо без гражданства. При этом для признания такого усыновления действительным необходимо письменное разрешение Министра образования Республики Беларусь. Ситуация, свя-

занная с признанием решения иностранного суда в отношении усыновления совершеннолетнего, в КоБС не урегулирована. Белорусская правоприменительная практика выработала оптимальный подход по данному вопросу, поскольку она имеет целью защитить интересы совершеннолетнего белорусского гражданина, который был усыновлен в иностранном государстве согласно его законам. Для устранения пробела в белорусском праве можно ввести в ст. 233 КоБС ч. 7 текст следующего содержания: «усыновление совершеннолетнего лица, являющегося гражданином Республики Беларусь, независимо от места его проживания, произведенное компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель — иностранный гражданин или на территории которого постоянно проживает усыновитель — лицо без гражданства, признается действительным в Республике Беларусь».

Таким образом, на основании проведенного в статье исследования можно сформулировать следующие выводы:

1. В Республике Беларусь существует необходимость в увеличении количества договоров с иностранными государствами о согласовании процедуры международного усыновления. Не умаляя значения приоритета национального усыновления, нельзя ни отметить, что наличие единственного договора в данной сфере с Италией уменьшает возможность для детей, особенно имеющих серьезные проблемы со здоровьем и нуждающихся в дорогостоящем лечении, обрести семью. Среди государств, с которыми возможно заключение указанных выше договоров, целесообразно выделить те, с которыми Беларусь заключила соглашения об условиях оздоровления детей за рубежом.

2. В праве Республики Беларусь был выявлен круг сверхимперативных норм в сфере международного усыновления. Одни из них были определены исходя из анализа положений двусторонних договоров о правовой помощи, заключенных Республикой Беларусь (ст. 127 КоБС; ст. 129 КоБС; ст. 130 КоБС; ч. 1, 2 и 6 ст. 233 КоБС), другие — учитывая цель сверхимперативных норм — защиту слабой стороны правоотношения, т. е. усыновляемого ребенка (ч. 4 и ч. 5 ст. 233 КоБС; п. 81 положения «О порядке международного усыновления (удочерения) и установления международных опеки, попечительства над детьми»).

3. Анализ, с одной стороны, правоприменительной практики Республики Беларусь в отношении признания решений иностранных судов об усыновлении совершеннолетних белорусских граждан, а с другой — норм национального права позволил сформулировать предложение по совершенствованию законодательства, которое заключается в признании таких решений, вынесенных компетентным иностранным органом.

## Литература

1. *Марышева, Н. И.* Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России / Н. И. Марышева // Консультант Плюс : Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — М., 2012.

2. *Рагойша, П. В.* Последние изменения в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье: сущность новаций (комментарий к Закону Республики Беларусь от 20 июля 2006 года «О внесении изменений и дополнений в Кодекс Республики Беларусь о браке и семье») / П. В. Рагойша // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2012.

3. *Ладыга, И. А.* Усыновление детей иностранными гражданами и лицами без гражданства / И. А. Ладыга // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2012.

4. *Марышева, Н. И.* Международная унификация в области семейного права: вопросы усыновления / Н. И. Марышева // Консультант Плюс : Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — М., 2012.

5. *Чашкова, С. Ю.* Теория и практика международного усыновления / С. Ю. Чашкова // Консультант Плюс : Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — М., 2012.

6. Частная опека и охрана прав детей в Республике Беларусь / М-во образования Респ. Беларусь. — Минск : ГИАЦ М-ва образования Респ. Беларусь, 2011. — 62 с.

7. Об утверждении положения о порядке согласования процедуры международного усыновления и взаимодействия с компетентными организациями иностранных государств в рамках данной процедуры : Постановление Сов. Министров Респ. Беларусь от 21 сент. 2004 г. № 1173 : в ред. постановления Сов. Министров Респ. Беларусь от 31 янв. 2007 г. № 122 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2012.

8. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье : Кодекс Респ. Беларусь, 9 июля 1999 г., № 278-З : принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. ; одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. Кодекса от 30.12.2011 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2012.

9. Договор между Союзом Социалистических Республик и Венгерской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 15 июля 1958 г. : в ред. Протокола от 19.10.1971 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — Минск, 2012.

10. Договор между Союзом Социалистических Республик и Республикой Куба о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 28 нояб. 1984 г. // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2002. — № 127. — 2/889.

11. Договор между Республикой Беларусь и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от

11 июля 1993 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. — 1993. — № 17. — Ст. 202.

12. Договор между Союзом Социалистических Республик и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 12 авг. 1982 г. // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2007. — № 160. — 2/1342.

13. Договор между Республикой Беларусь и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, трудовым и уголовным делам от 30 июля 1995 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. — 1995. — № 27. — Ст. 359.

14. Договор между Республикой Беларусь и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, трудовым и уголовным делам // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2001. — № 50. — 2/763.

15. Договор между Республикой Беларусь и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 21 февр. 1994 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. — 1995. — № 26. — Ст. 354.

16. О порядке международного усыновления (удочерения) и установления международного опеки, попечительства над детьми : утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь «О некоторых вопросах усыновления (удочерения), установления опеки, попечительства над детьми» от 31 янв. 2007 г. № 122 : в ред. постановления Совета Министров Респ. Беларусь от 23.07.2010 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2012.

## **ACTUAL ISSUES IN THE SPHERE OF INTERNATIONAL ADOPTION**

**N. Antsuhk**

*The article identified current problems in the sphere of international adoption related to an insufficient number of contracts concluded between the Republic of Belarus and foreign states on the harmonization of international adoption procedures, the definition of the overriding mandatory provisions governing the international adoption relations, recognition of foreign judgments on the adults adoption. The proposals for the improvement of the Belarusian legislation in the field of international adoption are formulated.*

Статья поступила в редакцию 30.05.2012 г.