

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
образования

АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права
Направление подготовки 40.03.01 – «Юриспруденция»
Профиль: Гражданско-правовой

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

Зав. кафедрой

_____ П.Г. Алексеенко
« _____ » _____ 2017 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Проблемы правового регулирования установления отцовства

Исполнитель

студент группы 321об-1

(подпись, дата)

А.В. Галанова

Руководитель

доцент, канд.ист.наук

(подпись, дата)

Н.В. Кононкова

Нормоконтроль

(подпись, дата)

О.В. Громова

Благовещенск 2017

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра Гражданского права

УТВЕРЖДАЮ

Зав.кафедрой

_____ П.Г. Алексеенко

« _____ » _____ 2017 г,

З А Д А Н И Е

К выпускной квалификационной работе студента А.В. Галановой.

1. Тема выпускной квалификационной работы: Проблемы правового регулирования установления отцовства
(утверждена приказом от 27.03.2017 № 671-УЧ)

2. Срок сдачи студентом законченной работы (проекта) 07.06.2017.

3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Законодательство РФ и Амурской области, статистическая информация, судебная практика. 2Правовое регулирование установления отцовства

4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): Теоретико- правовые основы установления происхождения детей.

5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.) Нет.

7.Дата выдачи задания: 14.09.2016 г.

Руководитель выпускной квалификационной работы: Кононкова Н.В., доцент, кандидат исторических наук

Задание принял к исполнению (дата): 14.09.2016 г.

(подпись студент

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 65 с., 68 источников

СЕМЕЙНЫЙ КОДЕКС, ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТЦОВСТВА, СЕМЕЙНЫЙ КОДЕКС, РЕБЕНОК, ОТЦОВСТВО, ФАКТ ОТЦОВСТВА, ПРИЗНАНИЕ ОТЦОВСТВА.

Цель: выявить проблемы установления отцовства и выработать научно обоснованные рекомендации и предложения, имеющие значение для развития семейного законодательства в этой сфере.

Для достижения данной цели в работе поставлены и решены следующие задачи:

- изучить теоретико- правовые основы установления происхождения детей;
- рассмотреть установление отцовства в добровольном порядке;
- проанализировать установление отцовства в судебном порядке;
- выявить проблемы правового регулирования установления отцовства.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с установлением отцовства в Российской Федерации. Предметом исследования являются правовые нормы, закрепленные в законодательстве РФ, регулирующие основания и порядок установления отцовства, а также комплекс проблем, связанных с его оценкой, толкованием и применением.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1 Теоретико- правовые основы установления происхождения детей	7
1.1 Основные этапы развития законодательства России об установлении происхождения детей	7
1.2 Общие правовые положения установления происхождения детей	14
1.3 Законодательство, регламентирующее отношения по установлению происхождения ребенка	20
2 Правовое регулирование установления отцовства	26
2.1 Установление отцовства в добровольном порядке	26
2.2 Установление отцовства в судебном порядке	30
2.3 Проблемы правового регулирования установления отцовства	38
Заключение	56
Библиографический список	61

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность работы. На современном этапе развития общества одной из важнейших проблем семейного права и гражданского судопроизводства продолжает оставаться проблема регулирования установления происхождения детей.

Социальные изменения, либерализация всех сфер жизни общества обусловили возникновение кризиса традиционной семьи, распространение разных форм фактических браков, что приводит к росту внебрачной рождаемости. Соответственно, встает вопрос о том, каким образом оформить отношения такого ребенка и второго родителя – отца ребенка.

Новое российское законодательство открывает новые аспекты для исследования. Особенно это касается установления происхождения детей, зачатых и рожденных при помощи вспомогательных репродуктивных технологий.

Существующие правовые положения об установлении происхождения ребенка от отца характеризуются наличием множества проблем научного и практического характера. Это приводит к нарушению интересов детей и родительских прав отцов. Получают распространение случаи фиктивного признания отцовства для получения разрешения на временное пребывание в России. Выявляются новые аспекты проблемы уклонения от установления отцовства. Развитие современных технологий в сфере репродукции человека образует особую область правового вакуума в вопросах установления происхождения детей от отца.

Вопросам установления отцовства посвящено множество работ. В основном материал, изложенный в учебной литературе, носит общий характер, а в многочисленных монографиях по данной тематике рассмотрены более узкие вопросы проблемы "Установление отцовства". Однако, требуется учет современных условий при исследовании проблематики обозначенной темы.

Проблемы установления отцовства и материнства в РФ разрабатывались в монографиях Червякова К. К., Шахматова В. П., по некоторым вопросам установления отцовства проводится анализ в учебнике под редакцией В. В. Залесского. По исследуемой проблеме защищены диссертации Ахмедхановой А. М., Гавриловой С. Ю., Иваевой Э. А., Кошкина В. М., Индыченко С. П., Митряковой Е. С.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с установлением отцовства в Российской Федерации.

Предметом исследования являются правовые нормы, закрепленные в законодательстве РФ, регулирующие основания и порядок установления отцовства, а также комплекс проблем, связанных с его оценкой, толкованием и применением.

Цель: выявить проблемы правового регулирования установления отцовства и выработать научно обоснованные рекомендации и предложения, имеющие значение для развития семейного законодательства в этой сфере.

Для достижения данной цели в работе поставлены и решены следующие задачи:

- изучить теоретико- правовые основы установления происхождения детей;
- рассмотреть установление отцовства в добровольном порядке;
- проанализировать установление отцовства в судебном порядке;
- выявить проблемы правового регулирования установления отцовства.

Методы: общенаучные методы: анализ и синтез, абстрагирование и конкретизация. Частнонаучные методы: юридико-догматический и метод толкования правовых норм.

1 ТЕОРЕТИКО- ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ УСТАНОВЛЕНИЯ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ДЕТЕЙ

1.1 Основные этапы развития законодательства России об установлении происхождения детей

Благодаря достижениям мировой литературы каждый современный человек имеет возможность осмыслить различные грани взаимоотношений между поколениями. Одним из наиболее актуальных для обсуждения аспектов является социальное значение отцовства. Чаще всего категория отцовства исследуется в контексте сохранения духовных традиций, что волнует любое общество, независимо от уровня его экономического благополучия. Существуют историко-философские исследования, показывающие, что в свое время победа римлян над греками была «едва ли не напрямую связана с их культом отцовства».¹

Что касается правовых аспектов отношений отцов и детей, то они представляют собой не менее важную составляющую диалога поколений. Но им, с нашей точки зрения, уделяется недостаточно внимания. Научные публикации обычно посвящены проблемам осуществления родительских прав отца и матери в связи с расторжением брака и определением места жительства ребенка. В этом контексте исследуются условия реализации принципа равенства родителей. Почти без внимания ученых остается область отношений, где неравенство родителей особенно выражено и предопределено физиологическими особенностями. Речь идет о вопросах установления происхождения детей от родителей.

Первый период - языческий, который просуществовал до принятия на Руси христианства (988 год). Вторым периодом (конец X - начало XVIII века) связан с принятием христианства. Характерной чертой этого периода является распространение религиозных норм на семейные отношения и преобладание

¹Мареева Н. С. Социальная трансформация отношений отца и сына в европейской истории: дис. ... канд. филос. наук. - М., 2010. С.23.

церкви в регулировании брачно-семейной сферы. Третий период (с XVIII века и до 1917 года) связан с принятием Указов Петра I и последующих монархов, регулирующих установление происхождения детей и порядок узаконения детей, рожденных вне брака. Четвертый период - советский (1917-1991 года), связанный с созданием нового государства - СССР и советскими реформами семейного права. И, наконец, пятый период - современный (после распада СССР и до настоящего времени), в рамках которого вновь было создано новое государство - Российская Федерация и произведено существенное реформирование всех сфер общественной жизни, в том числе и брачно-семейных отношений².

В истории русского права институт законнорожденности появился после принятия на Руси христианства (конец X - начало XI веков). Законность происхождения ребенка в Древней Руси решающего значения не имела. Объектом заботы родителей могли быть и внебрачные дети, и даже «приемыши».³ При наличии у некоторых славянских племен многоженства и повсеместном распространении наложничества важным был факт признания ребенка его отцом.⁴ С принятием христианства на Руси значение постепенно стало придаваться только законному родству. Заключением законного брака являлось церковное венчание, обязав заключать законный брак, христианство все больше подчиняло своим канонам все сферы жизни общества.⁵

В христианской Руси рассмотрение дел по узаконению детей относилось к компетенции церкви. Есть прямые свидетельства памятников, что именно дела о незаконных детях ведались духовными властями, что они должны были решать эти дела по правилам церковным и по Номоканону. Так, в Уставе Владимира, в числе дел, подведомственных духовным властям, указано: «или

² Фабричная Т.Б. Эволюция института усыновления в российском праве IX-XX вв. (историко-правовое исследование): автореф. дис. .к.ю.н. Владимир, 2014. С. 11

³ Российское законодательство X-XX веков: в 2 т. Т.1. Законодательство Древней Руси/ Под ред. В.Л. Янина. М.: Юридическая литература, 1984. - С.23.

⁴ Нижник Н.С. Регулирование семейно-брачных отношений на Руси в условиях язычества// История государства и права. 2013. №2. - С. 31.

⁵ Ахмедханова А.М. Установление отцовства в административном и судебном порядке: По материалам правоприменительной практики республики Дагестан: автореф. дис. ... к.ю.н. Махачкала. 2013. -С.15.

девкадетяповержет», т. е. если мать бросит свое незаконнорожденное дитя. В Уставе Ярослава к числу таких дел отнесено: «аже у отца и у матери дщи девкою дитяти добудет»⁶ (ст. 4). Так, в грамоте Новгородского князя Всеволода Новгородскому владыке или Софийскому собору (около 1135 г.) князь, касаясь вопроса о наследовании вне брака рожденного после своего отца, «приказал епископу управити, смотря в Номоканон».⁷

Соборное Уложение 1649 года велело решать семейные дела по правилам св. апостолов и св. отцов. Внебрачные дети не состояли: в правовой связи - с отцом и признавались родственниками своей матери.⁸ Необходимо отметить, что Соборное Уложение 1649 запрещало узаконение внебрачных детей даже в случае брака родителей. Внебрачное рождение: являлось уголовно наказуемым деянием, причем наказанию подвергались как отец, так и мать ребенка.⁹

Таким образом, институты законнорожденности и незаконнорожденности ребенка были характерны для Руси. Появление данных институтов на Русь связано с развитием и укреплением в государстве христианских норм и обычаев, регулирующих брачно-семейные отношения, перешедших, из Византии.

Право, определяющее установление происхождения детей, развивалось параллельно с нормами, определяющими обязанность отца содержать своего несовершеннолетнего ребенка. С XVIII века родители были обязаны воспитывать своих детей и содержать их до совершеннолетия в соответствии со своими возможностями. А Воинский Артикул Петра I обязывал холостого человека, чья незамужняя любовница родила ребенка, предоставлять ей и ребенку средства к существованию. Требование о содержании рассматривались не гражданским судом, а уголовным как гражданский иск в уголовном процессе. Причем содержание в этом случае рассматривалось не как алименты,

⁶Загоровский А.И. Курс Семенного права. 2-е изд. перераб и доп. Одесса: [б.и.], 1909. С 308.

⁷Грамота Новгородского князя Всеволода Новгородскому владыке или софийскому собору. Приложение к "Истории Русской Церкви" митрополита Макария. Книга 2, с. 578-580.

⁸Нижник Н.С. Правовое регулирование семейно-брачных отношений в русской истории. СПб.: Юридический центр Пресс, 2006. - С. 62.

⁹ Нечаева А.М. Россия и её дети (ребенок, закон, государство). - М.: Издательский дом «ГРААЛЬ», 2014. - С. 25.

а как возмещение вреда. Таким образом, аналогично, иски об установлении отцовства и о содержании внебрачных детей исторически носили уголовно-правовой характер.

В XVIII веке на Руси узаконение детей по-прежнему разрешалось только в случае брака родителей. Процедура узаконения проводилась окружным судом. Наряду с этими правилами сохранилась возможность узаконения индивидуальными императорскими указами.¹⁰

В XIX веке правила об узаконении менялись чрезвычайно часто в зависимости от отношения к этой проблеме правителя российского государства. В эпоху царствования Александра I стало разрешаться узаконение детей, рожденных до брака, в случае вступления их родителей в брак между собой. При Николае I было издано высочайшее повеление, запрещающее такое узаконение, а при Николае II оно вновь стало возможно.¹¹ Важным шагом вперед в улучшении положения незаконнорожденных детей стал Закон от 12 марта 1891 «О детях усыновленных и узаконенных», по данному закону личные дворяне и другие сословия общества получают право узаконить своих детей, со всеми вытекающими последствиями для узаконенного ребенка. Кроме того, закон 1891 года определял, что ребенок считается законным, если он родился в период брака, а также после его расторжения в течение 306 дней со времени этого расторжения.¹²

Закон от 3 июня 1902 года, внес изменения в Свод законов Российской империи, впервые позволил рассматривать иски внебрачных детей о содержании в порядке гражданского, а не уголовного судопроизводства. Кровное родство между отцом и ребенком могло подтверждаться любыми доказательствами. Добровольное признание отцовства не допускалось. По

¹⁰ Нечаева А.М. Семейное право: Учебник. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт., 2008. - С.47

¹¹ Григоровский С. О браке и разводе, о детях внебрачных, узаконении и усыновлении и о метрических документах. Сборник церковных и гражданских законов с дополнениями и разъяснениями на основании циркулярных указов и отдельных определений Святейшего Синода, с отдельной статьей о родстве и свойстве и с приложением графической таблицы степеней свойства. - СПб.: Синодальная типография, 1912. - С. 203.

¹² Победоносцев К. Курс гражданского права. 4.2. Права семейные, наследственные и завещательные. М.: [б.и], 1896.-С.146.

закону 1902 года незаконными детьми признавались: 1) рожденные незамужней; 2) происшедшие от прелюбодеяния; 3) рожденные по смерти мужа или по расторжении брака разводом (как и в законе 1981 года был установлен срок 306 дней после смерти мужа или расторжения брака).¹³

По закону 1902 года правовая связь матери и ребенка устанавливалась на основании признания кровного родства. При отсутствии признания кровное родство ребенка и женщины могло быть подтверждено только метрической записью или её собственноручным письменным удостоверением.¹⁴ Родительская власть в отношении внебрачного ребенка принадлежала матери. Ребенку давалась материнская фамилия. Отчество записывалось по имени крестного. При необходимости отец обязан был предоставлять ребенку содержание. Отец, выплачивающий ребенку содержание, имел преимущественное право быть его опекуном или попечителем, а также право контролировать его воспитание и содержание.¹⁵

Происхождение ребенка от матери в большинстве случаев очевидно. Трудности возникают при установлении отцовства, что порождает правовые проблемы и коллизии. В семейном законодательстве России в определенный исторический период (1918–1926 гг.) даже допускалась возможность существования нескольких отцов одновременно. Это положение было закреплено в Кодексе законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве 1918 г. В ст. 144 названного документа было указано: «Если суд при рассмотрении вопроса установит, что лицо, указанное в заявлении матери ребенка в качестве отца этого ребенка, в момент зачатия хотя и было в близких отношениях с матерью ребенка, но одновременно с другими лицами, то суд постановляет о привлечении последних в качестве ответчиков и возлагает на всех их обязанность участвовать в расходах, связанных с беременностью, родами, рождением и содержанием ребенка»

¹³ Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С.460.

¹⁴ Там же-С. 465.

¹⁵ Антокольская М.В. Семенное право: учебник, изд 2-е, перераб. и доп. М.: Юрист, 2002. - С.63.

Мы считаем, что особенности приобретения родительских прав мужчин должны быть адекватно оценены исследователями для совершенствования их современной правовой регламентации. Ведь именно эти аспекты являются основополагающими для родительского правоотношения, юридически обеспечивают равную ответственность родителей за ребенка. История развития российского семейного законодательства ярко демонстрирует значение правовых вопросов установления отцовства, их влияние на формирование образа отца в восприятии общества и взаимосвязь с современным кризисом института семьи. Так, социологи и философы констатируют ослабление социальной роли отца в современной России. В отношении отцов учеными используется характеристика «родительская некомпетентность».

Правоведы призывают защищать интересы отцов и содействовать юридическими методами укреплению семейного положения отца. В современной лексике дифференцировалось значение понятия «биологический отец» с негативным эмоциональным оттенком в адрес мужчин, пренебрегающих своей функцией воспитателя и защитника. Сложившаяся ситуация вызывает особое недоумение у людей, знакомых с историческим прошлым патриархальной России, где традиционно сильной была отцовская власть в семье.

Мы находим объяснение сложившейся ситуации в нормах советского семейного законодательства. В частности, в указе Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. «Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания “Мать-героиня” и учреждении ордена “Материнская слава” и медали “Медаль материнства”» .

Этот Указ запрещал установление отцовства в отношении внебрачных детей. Тем самым он фактически отстранял отцов от воспитания и содержания своих детей. Известные советские ученые, исследующие проблемы семейных отношений, уже тогда предупреждали, что это правило формирует безответственность родителей за судьбу своего ребенка. Среди таких ученых

можно назвать А. И. Пергамент. Она утверждала, что в Указе имеют место противоречия между правом и моралью, что он «не способен содействовать укреплению семьи и воспитанию должных моральных качеств человека, необходимого отношения к выполнению своих семейных обязанностей».

Однако «пустые метрики» – когда в графе «отец» у внебрачного ребенка ставился прочерк – существовали в России до 1969 г. Таким образом, более двадцати лет формировался тип отцовства, при котором отец не имеет ответственности за своего ребенка. Этот исторический опыт является тем ключом из прожитых веков, с которым следует подходить к будущему российского семейного права и который может быть полезен при разработке юридических норм других государств. В действующем семейном законодательстве России велика роль государственного удостоверения отцовства путем регистрации отцовства в исполнительных органах государственной власти субъекта Российской Федерации – органах записи актов гражданского состояния (далее – органах ЗАГС). По сути регистрация отцовства сводится к внесению сведений об отце в актовую запись о рождении ребенка.

В соответствии со ст. 47 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) она является обязательным условием возникновения семейного правоотношения между отцом и ребенком. Полагаем, что существующий порядок приобретения родительских прав мужчинами нуждается в пересмотре. С одной стороны, без регистрации гражданина в качестве отца его родительские права не возникают и никто не может принудить его к исполнению родительских обязанностей (что представляется спорным с правовых и нравственных позиций).

С другой стороны, существующий порядок удостоверения происхождения ребенка от отца допускает регистрацию в качестве отца ребенка человека, который фактически им не является. С этим связан целый ряд проблем в правоприменительной практике: от классических проблем оспаривания записи об отце до проблем, ранее неизвестных

правоприменительной практике, например, фиктивное признание отцовства для получения разрешения на временное пребывание в стране мигрантами для «воссоединения семьи». Социальные процессы, развитие науки и медицинских технологий приводят к появлению новейших аспектов проблематики установления происхождения детей от отца. В частности, в отношениях, связанных с применением вспомогательных репродуктивных технологий (далее – ВРТ), в том числе постмортальной репродукции. В силу физиологических особенностей постмортальное получение гамет возможно только у мужчин (как уточняется специалистами, у женщин может быть получена лишь овариальная ткань, из которой в дальнейшем может быть культивирован ооцит). Связанные с этим вопросы установления отцовства и этические вопросы еще не решены в мировой науке и не получили широкого обсуждения среди отечественных ученых. В первую очередь, негативные последствия указанных правовых коллизий отражаются на интересах детей, отцов и матерей.

Также они влияют на интересы всех членов семьи, ведь родительское правоотношение можно изолировать только теоретически, а в реальной жизни все отношения взаимосвязаны. В конечном счете, можно говорить о правовом дисбалансе в данной сфере всего общества, строящегося на основе дестабилизированных и противоречивых правовых условий существования семьи. С учетом изложенного целью настоящей статьи является анализ проблем правового регулирования отношений, связанных с установлением юридической связи ребенка с отцом, значимых для совершенствования законодательства России и зарубежных стран.

1.2 Общие правовые положения установления происхождения детей

Права детей, также как и защита материнства и отцовства начинаются с момента рождения ребенка. Проблема в том, что иногда установить происхождение ребенка непросто.

Согласно закону, личность нового человека должна быть определена сразу же после его рождения. Семейным кодексом предусматривается обязательное установление как материнства, так и отцовства.

Установление происхождения ребенка дает возможность не ущемлять его права и обязать родителей исполнять свои родительские обязанности в полной мере.

Немаловажно, что единственным основанием для возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей может быть лишь происхождение ребенка, удостоверенное в установленном законом порядке.¹⁶

Происхождение ребенка устанавливается двумя путями:

- в регистрирующем органе - ЗаГС;
- в суде.

Причем, семейный статус женщины, родившей ребенка, не имеет значения, матерью она признается как в браке, так и вне его (мать-одиночка).

Происхождение ребенка от матери:

В соответствии с п.1 ст.48 Семейного кодекса для установления материнства принимаются во внимание: медицинский документ определенной формы, подтверждающий, что именно эта женщина произвела на свет ребенка, о котором идет речь в той или иной клинике. Помимо данных о ребенке, там всегда указана паспортная информация его родительницы; показания частнопрактикующего врача; свидетельские показания, справки «Скорой помощи» или иные документы, указывающие на факт появления человека на свет (если речь идет о рождении вне стен медицинского учреждения).

Во всех случаях, появился ли человек на свет в роддоме, клинике, другом медицинском учреждении или даже при посредстве частного врача, применяется общий порядок регистрации (ст. 14-21 Федеральный закон "Об актах гражданского состояния" от 15.11.1997 N 143-ФЗ).

¹⁶ Семейный Кодекс РФ. - М.: Юрайт., 2016. Статья 47.

Факт рождения подтверждают медицинские документы установленной формы, справки, свидетельские показания. То же касается и случаев, когда зачатие произошло не традиционным путем, а посредством экстракорпорального оплодотворения или при искусственной инсеминации женщины.

Правда, для этого обязательно документированное согласие еще и ее мужа. Или хотя бы ее самой, если речь идет о матери-одиночке.

Факт искусственного оплодотворения требует при установлении происхождения ребенка не только констатировать наличия либо отсутствия кровного родства, но и учитывать социальные факторы:

- наличие брака между супругами;
- согласие супругов на применение метода искусственного оплодотворения;
- согласие на имплантацию эмбриона;
- заключение договора о суррогатном материнстве и т.п.¹⁷

В особом порядке рассматривается вопрос о материнстве в том случае, если женщина, желающая усыновить ребенка, имитирует беременность и последующее рождение.

По закону возможно установление материнства при представлении иных доказательств, перечень которых не приводится. Допускается комплексное сочетание разных видов доказательств, включая свидетельские показания и документы, составленные вне лечебного учреждения.

Если родители не являются супругами, но оба достигли согласия в том, что имеют отношение к личности ребенка, то графа «отец» в Свидетельстве о рождении ребенка будет заполнена на основании их совместного заявления.

Заявление подается в органы ЗАГС. Если же таковая личность известна, но не выразила своего согласия по поводу перспективы стать папой — статус отца может быть признан уже в суде.

¹⁷ Семейный Кодекс РФ. - М.: Юрайт, 2016. Статья 51, 52.

При установлении отцовства судом будут рассматриваться любые представленные доказательства, лишь бы они достоверно подтверждали факт появления на свет от конкретного человека.

Доказывать (или наоборот оспаривать), что человек является родителем, предстоит в суде и именно при наличии следующих оснований:

- мать ребенка не оформляла с «претендентом» брак,
- совместного заявления также нет.

Статус отца могут придать человеку в любое время после рождения у него отпрыска, законом не предусматривается исковой давности по этому случаю.

Вопрос об отцовстве умершего человека

В особом порядке рассматривается вопрос об отцовстве, если предполагаемый папа уже ушел из жизни (ст.50 СК).

Исковая давность и в этом случае силы не имеет, но следует помнить, что процесс этот долгий (может растянуться и на несколько лет), затратный и к сожалению не всегда венчается успехом.

При рассмотрении таких дел производится забор генетического материала, а также оценка других доказательств, указывающих на наличие именно родительской связи между умершим и заявителем.

Посмертная экспертиза производится в случае, если речь идет о наследстве, на которое без прояснения данного факта возможные сын или дочь претендовать не вправе.

1.3 Законодательство, регламентирующее отношения по установлению происхождения ребенка

Рассматривая законодательство, регулирующее установление происхождения детей, необходимо, прежде всего, остановиться на нормах международного права. Общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.¹⁸

¹⁸ Конституция Российской Федерации. - П. 4 ст. 15.

Одним из основополагающих международных документов, регулирующих личные отношения между ребенком и его родителями, является Конвенция ООН «О правах ребенка» 1989 года. Конвенция закрепляет право ребенка знать своих родителей и право на их заботу и общение с ними, право поддерживать на регулярной основе личные и прямые контакты с родителями, а также определяет, что каждый ребенок должен быть зарегистрирован сразу после рождения. РФ является участницей данной Конвенции.

Необходимо отметить и Европейскую конвенцию «О правовом статусе внебрачных детей» 1975 года. Конвенция устанавливает равные права внебрачных детей с детьми, рожденными в браке, и определяет основания установления материнства и отцовства в отношении детей, рожденных вне брака. Однако, РФ в данной Конвенции не участвует.

В России в соответствии со ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ. Согласно ст. 3 СК РФ семейное законодательство состоит из Семейного кодекса РФ и других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ним, а также из законов субъектов РФ.

Главным источником, регулирующим установление происхождения детей, является Семейный кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой РФ 8 декабря 1995 г. и введенный в действие с 1 марта 1996 г.¹⁹ Структура Кодекса существенно изменилась по сравнению с Кодексом 1969 г. Это коснулось и норм, регулирующих порядок установления и удостоверения происхождения детей. Правовое регулирование регистрации актов гражданского состояния было перемещено из Семейного кодекса РФ в Гражданский кодекс РФ (ст. 47), кроме того, действует специальный Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния».²⁰ Введены нормы, определяющие установление отцовства и материнства детей, зачатых и рожденных при использовании вспомогательных репродуктивных

¹⁹ Семейный кодекс РФ от 29.12.1995. № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. ст. 16.

²⁰ Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации. № 47. Ст. 5340.

технологий, кроме того, были внесены изменения в нормы, регулирующие установление отцовства в судебном порядке, оспаривание отцовства.

Установлению происхождения детей посвящена глава 10 Семейного кодекса РФ. Одним из источников, регулирующих удостоверение происхождения детей, является Гражданский кодекс РФ.²¹ Статья 47 Гражданского кодекса РФ, определяет, какие акты гражданского состояния подлежат регистрации, и общий порядок такой регистрации.

Гражданский процессуальный кодекс РФ²² определяет правила судебного рассмотрения дел об установлении происхождения детей, а также об оспаривании материнства и отцовства. Отцовство и материнство устанавливаются и оспариваются в судебном порядке по правилам искового производства, регулируемого подразделом II раздела II Гражданского процессуального кодекса РФ, а установление судом факта признания отцовства осуществляется по правилам особого производства, которое регулируется с п. 4 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ.

Уголовный кодекс Российской Федерации²³ также охраняет отношения в сфере установления происхождения детей. Статья 153 Уголовного кодекса РФ содержит такой состав преступления, как подмена ребенка и устанавливает уголовное наказание за совершение подобных действий.

Административные санкции за непредставление сведений родителями ребенка в органы ЗАГС для регистрации рождения содержит Кодекс об административных правонарушениях (ст. 19.7)²⁴.

Нормы, регулирующие порядок удостоверения родительских прав, в случаях, если ребенок родился во время нахождения матери на морском

²¹ Гражданский кодекс РФ. Часть от 30.11.1995. №51-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1996. №1. Ст.16.

²² Гражданский процессуальный кодекс РФ от 25.11.2008 N 223-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 2002. N 46. ст. 4532.

²³ Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996. N 63-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст.2954.

²⁴ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // Собрании законодательства Российской Федерации от 7 января 2002 г. № 1 (часть I) ст. 1.

илиречном судне, содержатся в Кодексе торгового мореплавания²⁵ (ст.70) и в Кодексе внутреннего водного транспорта²⁶ (ст.32).

На федеральном уровне действует целый ряд законов, регулирующих установление и удостоверение происхождения детей. Основным законом, регулирующим регистрацию рождения ребенка, является Федеральный закон «Об актах гражданского состояния». Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»²⁷ закрепляет право на использование вспомогательных репродуктивных технологий, а также определяют правовые вопросы реализации права на применение вспомогательных репродуктивных технологий при зачатии детей.

Установление и удостоверение происхождения детей в Российской Федерации регулируется и подзаконными актами. К их числу относятся Постановление правительства РФ «О мерах по реализации Федерального закона об актах гражданского состояния»²⁸, Постановление Правительства РФ «Об утверждении правил заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации записей актов гражданского состояния»²⁹ и другие. Порядок применения вспомогательных репродуктивных технологий регулируется Приказом Министерства здравоохранения РФ «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»³⁰. Порядок государственной регистрации рождения ребенка гражданина РФ, проживающего за границей, определяет

²⁵ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 мая 1999 г. № 18 ст. 2207

²⁶ Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 12 марта 2001 г., № 11, ст. 1001

²⁷ Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 28 ноября 2011 г. № 48 ст. 6724

²⁸ Постановление Правительства РФ от 6 июля 1998 г. № 709 «О мерах по реализации Федерального закона «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации от 13 июля 1998 г. № 28 ст. 3359.

²⁹ Постановление Правительства РФ от 17.04.1999 № 432 «Об утверждении правил заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации записей актов гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 17. Ст. 2149.

³⁰ Приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» // Российская газета от 11 апреля 2013 г. № 78/1 (специальный выпуск). С. 16.

Положение о Консульском учреждении РФ, утвержденное Указом Президента РФ³¹, а также Административный регламент исполнения государственной функции по регистрации актов гражданского состояния граждан РФ, проживающих за пределами территории РФ, утвержденный Министерством иностранных дел³².

Постановления высших судов РФ не относятся к источникам права, но являются актами толкования действующего законодательства. Так, Пленум Верховного суда РФ в 1996 году издал постановление «О применении судами семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов»³³. Кроме того, Российской Федерации действует Постановление Пленума Верховного суда РФ «О применении норм гражданского процессуального кодекса РФ при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции»³⁴.

³¹ Указ Президента РФ от 05.11.1998. № 1330 «Об утверждении положения о Консульском учреждении Российской Федерации»// Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 45. Ст. 5509.

³² Приказ МИД РФ от 29 июня 2012 г. « 10490 «Об утверждении Административного регламента Министерства иностранных дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации актов гражданского состояния граждан Российской Федерации, проживающих за пределами территории Российской Федерации» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти от 11 марта 2013 г. № 10. С. 23.

³³ Постановление пленума Верховного суда РФ от 25.10.1996 №9 «О применение судами семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов»// Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 1. С. 37.

³⁴ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26.06.2008 №13 «О применении норм гражданского процессуального кодекса РФ при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции»// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 10. С. 67.

2 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ УСТАНОВЛЕНИЯ ОТЦОВСТВА

2.1 Установление отцовства в добровольном порядке

Семейный кодекс РФ установил такой правовой институт, как презумпция отцовства, согласно которой отцом новорожденного малыша без каких-либо дополнительных действий со стороны последнего записывается законный супруг.

В СК РФ презумпция отцовства сформулирована следующим образом: если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное (п.2 ст.48).

Эта норма также действует, когда ребенок родился в период трехсот дней после прекращения брачного союза или же кончины супруга – бывший муж значится в документах родителем автоматически. В иных случаях потребуется обратиться к добровольному или судебному порядку установления отцовства. Кроме того, возможны случаи, когда женщина рождает ребенка не от мужа, а от третьего лица. В этой ситуации также биологический отец может быть определен и признан по волеизъявлению сторон, вне судебного разбирательства. Вследствие растущей тенденции формирования гражданских браков, то есть браков без официального оформления, такой вопрос, как добровольное установление отцовства, является весьма актуальным.

В случае, если отец или мать ребенка, не состоящие в браке между собой на момент рождения ребенка, не имеют возможности лично подать совместное заявление об установлении отцовства ребенка, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установлении отцовства. Как установлено п. 5 ст. 50 Закона об актах гражданского состояния, подпись лица,

не имеющего возможности присутствовать при подаче такого заявления, должна быть нотариально удостоверена.

Порядок и основные правила добровольного установления отцовства определены Законом об актах гражданского состояния (ст. 48—53). В соответствии со ст. 49 Закона об актах гражданского состояния совместное заявление отца и матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, о регистрации установления отцовства подается в орган загса по месту жительства одного из родителей ребенка либо по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Мужчина, женившийся на матери ребенка может усыновить (удочерить) ребенка в порядке, предусмотренном главой 19 СК РФ. Распространение презумпции отцовства на мужчину, женившегося на матери ребенка после рождения ребенка может противоречить интересам ребенка, поскольку такие дети могут иметь отцов, чье отцовство удостоверено в установленном законом порядке, и осуществляющих родительские права надлежащим образом. Кроме того, в подобных ситуациях возможны коллизии законодательства, когда одновременно могут возникать основания для установления отцовства нескольких мужчин в отношении одного ребенка. При этом определить приоритет одной группы оснований установления отцовства над другой не представляется возможным, поскольку у ребенка может сложиться глубокая эмоциональная связь и тесные взаимоотношения, как с мужем матери ребенка, так и с его биологическим отцом.

Поэтому более рациональным представляется подход, предусмотренный СК РФ, не распространяющий на подобные ситуации действие презумпции отцовства, а допускающий возможность усыновление (удочерение) ребенка мужем матери ребенка.

Необходимые условия для оформления отцовства Добровольное установление отцовства представляет собой правовой способ официального документирования мужчины в качестве отца ребенка, с матерью которого он не узаконил отношения. Указанное юридическое действие является стартом

семейных отношений между ребенком и его отцом, в которых каждый из них имеет свои права и обязанности. Последствия могут быть как положительными для них, так и отрицательными, поскольку женщина вправе потребовать от мужчины уплачивать алименты, а тот, в свою очередь, в старости вправе выдвигать к детям требования о его содержании. Также положительный аспект заключается в том, что дети будут обладать правом на законное наследие его имущества.

Установление отцовства в добровольном порядке допустимо только при одновременном выполнении двух обязательных требований: мужчина осознанно без какого-либо стороннего принуждения проявил готовность оформить свои родственные отношения с ребенком; мать ребенка, а в отдельных случаях орган опеки и попечительства, не протестует против такого желания мужчины и поддерживают его волю. Кроме того, законодатель определил круг субъектов, которые вправе обратиться в государственный орган для оформления происхождения ребенка. Таким правом обладают: несовершеннолетний родитель (ст.62 СК РФ).

Поскольку дееспособность данного лица не наступила по причине возраста, закон допускает подачу им заявления. Потенциальный недееспособный отец, страдающий психическими расстройствами, а также его опекун не имеют права подавать такое заявление. Вопрос о недееспособности решается исключительно в суде. Данное ограничение вполне объяснимо, поскольку он не в состоянии самостоятельно изъявлять свою волю и имеет низкий уровень осознанности происходящего.

Необходимо знать, что потенциальному мужчине-родителю, желающему добровольно официально оформить родственные отношения с его ребенком, нужно обратить внимание на ряд важных положений:

- государственные органы не вправе выяснять, является ли заявитель биологическим родителем или нет, поскольку заявитель освобожден от обязанности доказывать свое родство – достаточно подтверждения со стороны матери;

- с момента внесения записи об отцовстве, мужчине-родителю запрещается отказываться от своих предыдущих намерений и совершать отзыв заявления – акт является окончательным и оспаривается уже в суде(п. 2 ст. 52 СК РФ) ;

- если в документах уже записан отцом другой гражданин, то мужчина, считающий себя настоящим папой, не имеет права обращаться в органы ЗАГСа с целью его документирования в качестве отца ребенка.

Это уже прерогатива суда, где ему нужно будет доказать, что он фактический родитель. Запрещается опровергать и оспаривать отцовство в судебном порядке в нескольких случаях. Мужчина знает, что он не кровный отец, однако желает стать им юридически. Он считает себя биологическим отцом и просит обозначить себя таковым официально.

Однако существуют исключения, когда заявитель вправе инициировать судебный процесс с целью оспаривания отцовства и исключения своих данных в актовой записи, согласно которой он значится родителем, если: на момент записи он был введен в заблуждение о кровном родстве с ребенком; его согласие было дано против воли, то есть под воздействием угроз или другого насилия: как физического, так и психического. При этом заявителю нужно будет грамотно предоставить в суд достоверные и достаточные доказательства указанных выше фактов. Они могут быть как в письменном, так и устном виде (показания свидетелей).

Основания и способы получения статуса отца:

Добровольное установление отцовства производится по заявлению, которое подписывается родителями и подается в ЗАГС, который расположен в районе жительства матери или отца, в котором новорожденный был зарегистрирован. В заявлении подпись мужчины свидетельствует о его намерениях получить официальный статус родителя, а подпись матери – ее согласие с этим. Запись об отце вносится на добровольной основе: при подаче родителями совместного заявления.

Добровольное установление отцовства в органах ЗАГСа осуществляется: во время регистрации новорожденного, которая проводится не позднее одного месяца со дня рождения малыша. Запись о мужчине-родителе сразу же вносится в свидетельство о рождении. Когда регистрация младенца уже была, если ранее в свидетельстве в графе «отец» данные отца были записаны со слов матери или был поставлен прочерк. В отличие от предыдущего случая, здесь нужно будет внести новые записи и исправления в актовую запись, поскольку возможно потребуется изменить отчество и фамилию ребенка и заполнить пустую графу «отец». Родителям вместо старых выдаются новые документы. До родов, то есть в период беременности женщины, независимо от того, на каком она сроке, однако при обязательном наличии обоснованных на это обстоятельств (ст.69 ФЗ от 15.11.1997 N 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

Когда согласие матери не обязательно Добровольно установить отцовство согласно семейному праву возможно по единоличному обращению заявителя без ведома или одобрения матери при четырех обстоятельствах: утрата женщиной родительских прав; в случае психического заболевания женщины, при котором суд вынес решение о ее недееспособности; о ее местонахождении в течение года нет какой-либо информации. Доказательством этого выступают: судебное решение о признании женщины безвестно отсутствующей либо документ, подписанный должностным лицом органа МВД о том, что женщина-родитель по своему адресу длительное время не появлялась и узнать ее нахождение не представляется возможным; женщины нет в живых. Существование одного из указанных выше оснований потенциальный отец обязан подтвердить, предоставив копию судебного решения, свидетельство о смерти, а также с обязательным приложением справки о разрешении на добровольное установление отцовства несовершеннолетнего ребенка от органа опеки и попечительства. Их отказ служит поводом для обращения в судебные органы. Какие документы необходимо предоставить Все документы для того, чтобы установить отцовство в добровольном порядке необходимо вручить

сотруднику органа ЗАГСа. Первоначально нужно составить письменное заявление с указанием обязательных полных персональных сведений о матери, отце и ребенке в точном соответствии с документами, удостоверяющими личность.

Также надо будет написать реквизиты: номер и дату акта о рождении; серию, номер и дату свидетельства о рождении ребенка (при его наличии); номер и дату акта о заключении брака, а также выданного свидетельства, если союз состоялся после рождения малыша; паспортов родителей. В конце родители указывают ФИО дочери или сына, которые будут значиться за ними в результате оформленного юридического акта, и ставят свои подписи, дату. Также нужно будет предоставить копии и оригиналы паспортов, свидетельства о рождении и подтвердить внесение госпошлины.

2.2. Установление отцовства в судебном порядке

Для установления отцовства в судебном порядке Пленум Верховного Суда Российской Федерации в целях обеспечения правильного и единообразного применения положений Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства, о взыскании алиментов на детей и других членов семьи постановляет дать судам следующие разъяснения:

1. Если одновременно с иском об установлении отцовства предъявлено требование о взыскании алиментов, в случае удовлетворения иска об установлении отцовства алименты присуждаются со дня предъявления иска, как и по всем делам о взыскании алиментов (п. 2 ст. 107 СК РФ). Вместе с тем необходимо учитывать, что возможность принудительного взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время в указанном случае исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик в установленном порядке не был признан отцом ребенка.

При удовлетворении требований об установлении отцовства и взыскании алиментов, рассмотренных одновременно, необходимо иметь в виду, что

решение в части взыскания алиментов в силу абзаца второго ст. 211 ГПК РФ подлежит немедленному исполнению.

2В соответствии с абзацем пятым ст. 122 ГПК РФ судья вправе выдать судебный приказ, если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц. На основании судебного приказа не могут быть взысканы алименты на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме, поскольку решение этого вопроса сопряжено с необходимостью проверки наличия либо отсутствия обстоятельств, с которыми закон связывает возможность такого взыскания (п. п. 1 и 3 ст. 83, п. 4 ст. 143 СК РФ).

Подтверждением происхождения ребенка от матери являются документы медицинского учреждения, в котором ребенок родился, а при рождении вне медицинского учреждения — медицинские и иные документы, свидетельские показания. При рождении ребенка у родителей, состоящих в зарегистрированном браке, а также в течение 300 дней после расторжения брака либо признания его недействительным, либо со дня смерти супруга матери ребенка отцовство супруга (бывшего супруга) предполагается, если не доказано иное.

Если ребенок родился у родителей, которые не состоят в зарегистрированном браке и при этом отсутствует их совместное письменное заявление или заявление отца, то возможно установить отцовство в судебном порядке. При этом Семейный кодекс РФ предусматривает три способа решения данного вопроса:

- во-первых, установление отцовства в случаях, когда предполагаемый отец жив;
- во-вторых, установление факта признания отцовства;
- в-третьих, установление факта отцовства.

Согласно ст. 49 СК РФ при установлении отцовства в судебном порядке суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью

подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Предъявить указанное требование вправе один из родителей, опекун (попечитель) ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок и сам ребенок при достижении им совершеннолетия.

Как верно подчеркивает А.Н. Левушкин, при рассмотрении таких дел судья должен принять все предусмотренные процессуальным законодательством меры для обеспечения истцу возможности собрать и представить необходимый объем доказательственной массы³⁵.

В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло с матерью ребенка в зарегистрированном браке, ст. 50 СК РФ предусматривает возможность установления факта признания отцовства в судебном порядке. Конституционность указанной нормы закона неоднократно оспаривалась по различным доводам заявителей в Конституционном Суде РФ.

Так, по мнению гр. О.В. Кубковой, обратившейся с жалобой в Конституционный Суд РФ, ст. 50 СК РФ противоречит ст. 2, 17–19, 35 (ч. 1), 45 и 55 (ч. 1 и 2) Конституции РФ, т.к. позволяет не учитывать при установлении факта признания отцовства происхождение ребенка от биологического отца и освобождает его от обязанностей по заботе о ребенке и его воспитанию, которые предусмотрены ч. 2 ст. 38 Конституции РФ. Рассмотрев приведенные доводы, Конституционный Суд РФ сделал вывод о том, что сама по себе ст. 50 СК РФ направлена на защиту прав детей, в отношении которых отцовство признается лицом, не состоящим в браке с их матерью, что согласуется с конституционным принципом государственной поддержки и защиты семьи, материнства, отцовства и детства, закрепленным в ст. 7 (ч. 2) и 38 (ч. 1) Конституции РФ, и не может рассматриваться как нарушающая конституционные права заявительницы, указанные в жалобе. Граждане Л.В. Нашатырева и М.В. Хаустов в своем обращении в Конституционный Суд РФ указывали на несоответствие ст. 50 СК РФ ст. 17 (ч. 3), 19, 38 и 64 Конституции

³⁵Левушкин А.Н.. Россия и её дети (ребенок, закон, государство). - М.: Издательский дом «ГРААЛЬ», 2000. - 121 с.

РФ, поскольку спорная норма СК РФ не требует обязательного представления доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от конкретного лица (кровное родство).³⁶

В связи с этим Конституционный Суд РФ обратил внимание на то, что ст. 50 СК РФ предусматривает возможность установления факта признания отцовства, а не процедуру установления отцовства (ст. 49 СК РФ) и сама по себе направлена на защиту прав детей. Оспариваемая норма согласуется с положениями ст. 7 (ч. 2) и 38 (ч. 1) Конституции РФ и не может рассматриваться как нарушающая конституционные права заявителей.

Факт признания отцовства устанавливается судом в порядке особого производства. Если при подаче заявления или рассмотрении дела выясняется, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, суд должен вынести определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъяснить заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Заметим, что нередко складываются такие жизненные ситуации, когда отец ребенка умер до его рождения и не состоял в зарегистрированном браке с матерью ребенка. В этих случаях невозможно установить факт признания отцовства, поскольку ребенок на момент смерти такого лица еще не родился. Однако суд вправе в порядке особого производства установить факт отцовства. Как подчеркивается в п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов» (в ред. от 6 февраля 2007 г.), такой факт может быть установлен в отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 г., при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК РФ), а детей, родившихся до 1 марта 1996 г., при

³⁶Определение Конституционного Суда РФ от 17 февраля 2015 г. № 269-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Нашатыревой Ларисы Владимировны и Хаустова Максима Вячеславовича на нарушение их конституционных прав статьей 50 Семейного кодекса Российской Федерации». Доступ из справ.-правовой системы» КонсультантПлюс»

наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, указанных в ст. 48 Кодекса о браке и семье РСФСР (в ред. от 7 марта 1995 г., с изм. от 29 декабря 1995 г.).

Безусловно, в рассматриваемой ситуации представление заявителем необходимых доказательств является непростым делом. Еще более сложным видится разрешение проблемы, возникающей в случаях, когда отец ребенка в судебном порядке признан безвестно отсутствующим.

Так, Г. обратилась в Благовещенский районный суд с заявлением об установлении факта признания А. отцовства в отношении ее дочери Б. В обоснование иска она указала, что с 2005 г. по 2009 г. состояла в фактических брачных отношениях с А. В период совместной жизни у них родилась дочь, которую А. признавал своим ребенком. В настоящее время решением суда А. признан безвестно отсутствующим. Суд заявление удовлетворил. Благовещенский областной суд решение суда отменил и направил дело на новое рассмотрение, указав следующее. В соответствии со ст. 50 СК РФ в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, определенным гражданским процессуальным законодательством. Удовлетворяя заявление, суд исходил из того, что А. решением суда от 16 января 2011 г. признан безвестно отсутствующим. С заявительницей он находился в фактических брачных отношениях, считал Б. своей дочерью, фактически признавал себя отцом. Однако признание лица безвестно отсутствующим по правовой природе не тождественно с установлением факта смерти, как, например, объявление гражданина умершим.

37

При таких обстоятельствах ссылку суда на ст. 50 СК РФ нельзя признать правомерной. Нельзя не согласиться с выводом суда о том, что сущность и правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим и

⁹⁷Постановление Благовещенского областного суда от 09.03.2014 по делу № 3-2313//2014 // Архив Райчихинского областного суда

умершим различны. Вместе с тем следует констатировать, что ситуация, когда гражданин признавал себя отцом ребенка, но впоследствии был признан безвестно отсутствующим, порождает правовую неопределенность и не позволяет даже в судебном порядке установить факт признания отцовства в отношении данного ребенка.

Рассмотрим еще один пример, Епонечников В.Н. обратился в суд с иском к Отделу ЗАГС по <адрес> и <адрес> службы ЗАГС <адрес> об установлении факта признания отцовства, исключении сведений об отцовстве из актовой записи о рождении ребенка, указав, что является опекуном несовершеннолетнего ребенка - Исакова А.С., ДД.ММ.ГГГГ года рождения на основании распоряжения управления министерства социального развития, опеки и попечительства <адрес> и <адрес> №-ру от ДД.ММ.ГГГГ. При регистрации в органах ЗАГСа акта о рождении несовершеннолетнего И.А. С. сведения об отце были указаны со слов матери ребенка, Исаковой Л.С., так как, брак с биологическим отцом в установленном порядке не зарегистрирован. Со слов матери ребенка, И. Л.С., биологическим отцом является Ч.С.В., уроженец <адрес>, умерший ДД.ММ.ГГГГ, о чем составлена запись акта о смерти № от ДД.ММ.ГГГГ Отделом по <адрес> и <адрес> управления службы ЗАГС <адрес>. Исключение сведений об отцовстве из актовой записи о рождении ребенка необходимо для установления в дальнейшем юридического факта признания отцовства Ч.С.В., в связи со смертью которого, возник вопрос об оформлении несовершеннолетнему И.А. С. пенсии по потере кормильца.³⁸

Хотя основной целью института признания гражданина безвестно отсутствующим является защита интересов заявителей и заинтересованных лиц, в рассматриваемом случае данная цель не достигается. Имеющийся пробел в семейном законодательстве не способствует защите прав и интересов детей, рожденных от лиц, не состоящих в браке, даже при наличии факта признания отцовства.

³⁴Решение Райчихинского областного суда от 14.04.2015 по делу № 5-2132//2015 // Архив Райчихинского областного суда

Представляется целесообразным в интересах ребенка предусмотреть в СК РФ возможность установления факта признания отцовства в случае объявления отца ребенка в судебном порядке безвестно отсутствующим. Ведь немаловажно, что имущество гражданина, признанного в судебном порядке безвестно отсутствующим, передается в доверительное управление на основании договора лицу, определяемому органом опеки и попечительства, и из этого имущества выделяется содержание лицам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать. Это будет способствовать обеспечению имущественных прав ребенка на получение средств от своих родителей, а также осуществлению права на общение с бабушкой, дедушкой и другими родственниками со стороны отца. Отмеченное позволяет сделать вывод о необходимости дальнейшего совершенствования семейного законодательства, регулирующего установление факта признания отцовства в судебном порядке.

Может потребоваться установление отцовства и в некоторых иных случаях. Например:

- получение доли наследства после смерти фактического отца;
- назначение выплат по потере кормильца;
- в случае смерти матери, если отец желает взять на себя обязательства по воспитанию ребенка.

Если ребенок рожден после 1.03.1996, то в исковом производстве используются нормы Семейного Кодекса РФ.

Когда рождение ребенка пришлось на период до этой даты, но не раньше 1.10.1968 судебное решение базируется на положениях ст.48 Кодекса о семье и браке РСФСР.

Особенности процедуры:

Не только наличие ребенка может стать поводом для определения отцовства в суде. Порой иск подается еще в период беременности.

Основания могут быть следующими:

- родители не состоят в законном браке;

- велика вероятность, что после рождения дитя не получится подать общее заявление в ЗАГС.

Причем, как уже говорилось, судом будут приняты во внимание все весомые доказательства:

- внешнее сходство,
- свидетельские показания,
- переписка, которую вела мать с кандидатом в папаши,
- видео- или аудиоматериалы,
- совместные фотографии,
- запрос о материальной помощи в бухгалтерию фирмы, где трудится предполагаемый отец.

Одновременно с исковым заявлением, касающимся присвоения родительского статуса, заявитель вправе подать иск об алиментах.

Медико-биологическая экспертиза

Что же касается пресловутой экспертизы, то тут тоже не так все просто. Стопроцентной гарантии на то, что некто является отцом ребенка, экспертиза не даст, но 99,9%.

Исследование может проводиться как по ДНК, так и по группе крови.

Но не факт, что суд обратит внимание на этот аргумент, будь в заключении указаны хоть какие результаты, если освидетельствование проходило не по результату судебного решения. Именно Фемида решает, назначать данное освидетельствование или нет.

Но в отдельных случаях результаты экспертизы могут быть приняты во внимание и тогда, когда она проводилась по частной инициативе, а не по заявлению «свыше», в судебной практике упоминаются такие факты.

Экспертное освидетельствование дает один из двух вариантов ответа: что данный конкретный человек может являться отцом ребенка, либо он 100% таковым не является.

Более того, недостаточно заявления матери. Для проведения экспертизы ДНК потребуется согласие самого кандидата в отцы, а он его вправе и не

давать. Если, конечно, его к этому не принудит суд (у которого только и есть такое право).

После принятия положительного решения судом, в документы ребенка вносятся соответствующие изменения и вписываются данные того, кого признали отцом. Одновременно решается и вопрос об алиментах.

Иногда еще до рождения ребенка проводится процедура ДНК для установления отцовства. Например, мать сомневается в реальном отцовстве или сомнения выражаются предполагаемым отцом.

У отца может стоять диагноз бесплодие, а биологическая мать утверждает, что именно данный мужчина является настоящим отцом.

Может потребоваться установление отцовства при беременности через ДНК при выезде на ПМЖ российской гражданки, состоящей в браке с иностранцем.

При этом инициируется экспертиза посольством, но согласие женщины обязательно.

Пошаговая инструкция установления отцовства в судебном порядке

Алгоритм искового производства об определении отцовства выглядит так:

Истец обращается в надлежащий судебный орган с иском заявлением	К иску прилагаются необходимые документы
Пакет документов в пятидневный срок рассматривается судебной комиссией	И назначается дата предварительного судебного слушания для подготовки к основному процессу
На предварительном слушании изучаются доказательства, определяется их точность	При необходимости назначается процедура ДНК
Ведется судебный процесс в определенном законом порядке	Тщательно изучаются все доказательства, данные экспертизы (если проводилась), показания свидетелей
Выносятся решение суда	—

В случае удовлетворения иска истец может обратиться с заявлением в органы ЗАГСа для исправления записи об отцовстве в документах ребенка.

Нужно знать, что суд не может основывать свое решение только на итогах результатов ДНК. Экспертиза может быть весомым аргументом, но не более.

Иногда для суда достаточно обычной медицинской экспертизы. К примеру, анализ покажет, что мужчина вообще не способен к зачатию.

К тому же заставить гражданина принудительно сделать такую экспертизу суд не вправе. Тем не менее, истец может заявить ходатайство о проведении анализа ДНК.

Учесть надо и тот факт, что при установлении отцовства относительно ребенка, родившегося до 28.02.1996, анализ ДНК в принципе юридической силы не имеет при отсутствии иных обязательных доказательств.

Принудительное проведение экспертизы ДНК не возможно. То есть, какими бы ни были основания, суд может только назначить экспертизу, а уже потенциальные родители сами решают проводить анализ им или нет.

Но неявка ответчика на проведение экспертизы вовсе не значит, что автоматически признается отцовство.

Исходя из судебной практики, можно отметить, что в случае уклонения отца (матери) от прохождения анализа ДНК используются нормы ч.3 ст.79 ГПК, когда факт отцовства признается без проведения экспертизы. Но не все столь просто.

Недостаточно просто провести или не провести экспертизу для установления факта отцовства. Для суда результат исследования ДНК выступает лишь одним из доказательств.

К примеру, совокупная база документальных доказательств и свидетельские показания указывают на факт отцовства конкретного лица. В этом случае положительная экспертиза станет всего лишь решающим фактором.

Говоря о принудительном установлении отцовства нужно упомянуть и такой аспект как отказ от отцовства.

Такого отказа в России просто не существует. Если по закону мужчина признан отцом, то юридическая связь с ребенком разрывается исключительно по лишению родительских прав или при оспаривании отцовства.

Какие нужны документы

Основным документом для инициации судебного производства становится иск об установлении отцовства.

Он должен быть составлен по всем правилам:

- указывается суд, куда подается исковое требование;
- сведения об истце – Ф.И.О. и адрес проживания;
- сведения об ответчике;
- краткая суть требования;
- основания для обращения;
- данные о предоставляемых документах.

К исковому заявлению прилагаются:

- квитанция об уплате госпошлины (200 рублей);
- документы, подтверждающие основания обращения;
- копии всех поданных документов.

2.3 Проблемы правового регулирования установления отцовства

Анализ практики показал, что наибольшее количество проблем правового регулирования существует в сфере реализации норм о добровольном признании отцовства. Относительно новой для российской правоприменительной практики является проблема фиктивности в сфере установления отцовства. В семейных правоотношениях такое негативное явление, как фиктивные состояния, встречается нередко. Ранее были известны фиктивные браки, заключаемые преимущественно с целью улучшить свое жилищное положение. С той же целью совершались фиктивные разводы или фиктивные разделы имущества, дающие бывшим супругам возможность формального прекращения общности имущества и участия в различных государственных программах

получения жилья. Между тем в СК РФ отсутствует определение понятия фиктивности, в части 1 ст.27 СК РФ, говорится, что брак признается недействительным при нарушении условий, установленных статьями 12 - 14 и пунктом 3 статьи 15 СК РФ, а также в случае заключения фиктивного брака, то есть если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью. Но, на наш взгляд, точного определения нет.

Мы предлагаем определять фиктивность как совершение юридического действия без намерения достигнуть предполагаемой цели. Delegelata целью установления отцовства, как представляется, должно быть получение юридических полномочий по воспитанию и содержанию своего ребенка. Следовательно, фиктивное установление отцовства – это добровольное признание мужчиной своего отцовства в отношении ребенка, с которым он не имеет биологической связи, без цели его воспитания и содержания.

Во исполнение международных норм в Федеральном законе от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» в п. 6.2 предусмотрена возможность получения разрешения на временное проживание мигранту, имеющему ребенка, состоящего в гражданстве Российской Федерации, без соответствующей квоты. Поскольку квоты предоставляются в ограниченном количестве, то, по данным российских миграционных служб, люди, желающие получить разрешение на временное проживание, научились использовать возможности российского семейного законодательства для обхода указанных ограничений.

Мать ребенка за предоставленное согласие на установление отцовства получает определенное вознаграждение, тем самым формируется особое направление незаконного «заработка». При совершении такого фиктивного юридического действия сам отец попадает в правовой «капкан» п. 2 ст. 52 СК РФ, согласно которому в дальнейшем по его инициативе не может быть исключена актовая запись об отцовстве, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка.

Однако сохранение правовой связи ребенка с человеком, не являющимся его отцом и не имеющим намерение его воспитывать и содержать, полагаем, противоречит интересам самого ребенка.

В свою очередь, оспаривание отцовства представителем ребенка нам представляется недостаточной мерой. Поскольку при фиктивном установлении отцовства происходит нарушение закона, требуется мера, предусматривающая как защиту интересов ребенка, так и ответственность виновных лиц.

Для этого полагаем необходимым введение специальной нормы о недействительности фиктивного отцовства: «под фиктивным отцовством понимаются случаи добровольного признания отцовства лицом, не являющимся биологическим отцом ребенка одинокой матери, без цели содержания и воспитания ребенка».

В данной формулировке не случайно отсутствует указание на административный порядок установления отцовства. Это может спровоцировать предприимчивых правонарушителей к установлению фиктивного отцовства в судебном порядке путем злоупотребления правом на признание иска.

Правом обращения в суд с требованием о признании недействительным акта об установлении отцовства необходимо наделить прокурора, а также органы и организации, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, и уполномоченного по правам ребенка.

Последствием подтверждения фиктивности отцовства должно стать не просто аннулирование сведений об отце, но и удовлетворение требований о компенсации морального вреда ребенку. В рамках той же судебной процедуры необходимо вынести предупреждение матери о недопустимости злоупотребления родительским правом и решить вопрос о привлечении ее к административной ответственности в виде штрафа, размеры которого следует установить в законодательстве об административных правонарушениях.

Кроме взыскания компенсации морального вреда, к работнику-мигранту, прибегнувшему к фиктивному установлению отцовства, следует применить

меры в части последствий, предусмотренных миграционным законодательством в связи с утратой правовых оснований для временного проживания.

Примечательно, что проблема фиктивного отцовства является актуальной не только в России. Так, в Конституционном суде ФРГ правовую оценку получили факты признания отцовства гражданами, не являющимися биологическими отцами, в отношении детей-мигрантов, а также вопросы о допустимости инициирования проведения генетических тестов и оспаривания отцовства в этих случаях уполномоченными государственными органами. Ввиду необходимости защиты интересов ребенка, а также предотвращения ситуации, в которой он может утратить право на гражданство или вид на жительство, судом констатировано сохранение правовой связи даже при отсутствии семейно-социальных отношений между отцом *de jure* и ребенком.

В практике нередко добровольное признание отцовства в отношении ребенка одинокой матери используется мужчинами, чтобы избежать трудностей процедуры усыновления (к примеру, отчимом).

При этом интересы ребенка могут быть нарушены, если таким образом право на его воспитание получит лицо, не имеющее право быть усыновителем, по ст. 127 СК РФ (например, человек, ранее лишенный родительских прав). Безусловно, такие обстоятельства должны явиться поводом к признанию недействительным добровольного установления отцовства.

Однако СК РФ не только не запрещает признание отцовства лицом, не являющимся отцом ребенка, но даже учитывает это обстоятельство в п. 2 ст. 52 СК РФ. Следовательно, нарушений каких-либо конкретных требований законодательства об установлении отцовства в данном случае нет.

Цели усыновления и установления отцовства совпадают, намерение создать соответствующие правовые последствия присутствует. Поэтому введение в сферу установления отцовства положений о фиктивности не окажется достаточной мерой.

Мы предлагаем установить запрет на добровольное признание себя отцом человека, которому известно, что он не является биологическим отцом ребенка. Считаем, что для этого предназначен только институт усыновления. Тем самым появятся правовые основания признавать недействительными акты добровольного установления отцовства, если будет доказано, что они совершены лицами, уклоняющимися от процедуры усыновления.

Более давнюю историю имеют случаи уклонения от установления отцовства с целью получения льгот и имущественных выплат, гарантированных российским государством одиноким матерям. Нередко «одинокие» матери, дети и их отцы проживают совместно, фактически одной семьей.

Очевидно, что в данных случаях имеет место злоупотребление правом на получение социальных гарантий. Однако в условиях действующего семейного законодательства практикой была выявлена опасность, требующая особого обсуждения.

Так, в юридическую фирму «Дела семейные» г. Благовещенска обратился гражданин И. с просьбой оказать содействие в защите его родительских прав. Он пояснил, что в течение нескольких лет они проживали с женой и их общими несовершеннолетними детьми, не регистрируя брак и не устанавливая отцовство. В мае 2015 г. гражданин И. был вынужден уехать в длительную командировку в отдаленные районы Крайнего Севера. По возвращении ему стало известно о смерти его супруги и передаче детей на усыновление в связи с утратой родительского попечения. Государственные органы и должностные лица отказались сообщить ему сведения об усыновителях со ссылкой на требования ст. 139 СК РФ о недопустимости разглашения тайны усыновления. Кроме того, доказательств в подтверждение того, что он является отцом усыновленных детей, гражданин И. не смог предъявить.³⁹

Представляется, что факты, свидетельствующие о необходимости отмены усыновления, налицо: наличие биологического отца, готового добросовестно

35Решение Благовещенского областного суда от 12.09.2015 по делу № 4-3121//2015 // Архив Благовещенского областного суда

исполнять свои родительские обязанности, с одной стороны; интерес детей в отцовском воспитании и короткий период усыновления, за который не могла возникнуть стойкая привязанность к усыновителям, с другой стороны.

Однако в указанном примере до сих пор не удалось преодолеть юридические барьеры, связанные с тайной усыновления. Мы делаем вывод, что должен быть разработан новый порядок приобретения родительских прав мужчинами в отношении внебрачных детей.

Приведенные выше положения о равенстве мужчины и женщины в родительских правах позволяют предложить концепцию обязательного установления отцовства. Ни у кого не возникает сомнений в необходимости внесения сведений о матери при регистрации рождения ребенка (если речь не идет о найденном ребенке).

В этой связи представляется неуместным говорить о нарушении чьих-либо интересов требованием об обязательном установлении отцовства. Бесспорно, что для этого должен быть выработан соответствующий правовой механизм. Введение нового порядка установления отцовства должно быть направлено на усиление как правовой защиты внебрачных детей, так и правовых позиций отцов.

Великий русский ученый Л. И. Петражицкий писал, что право оказывает неуклонное и сильное воспитательное действие на индивидуальную и массовую психику, укрепляя социально желательные привычки и склонности и искореняя противоположные элементы характера.

По этой причине мы считаем, что позиции отца в российском обществе должны укрепляться путем усиления его родительской ответственности. В частности, предлагаем дополнить действующее российское законодательство об актах гражданского состояния нормой, позволяющей матери, не состоящей в браке, уведомлять органы ЗАГС о том, кто является отцом ребенка.

Следует закрепить обязанность органов ЗАГС уведомлять соответствующего человека о факте указания его в качестве отца ребенка. При этом для соблюдения баланса интересов необходимо установить срок, в

который человек, указанный матерью в качестве отца ребенка, может оспорить свое отцовство в судебном порядке. Благодаря такой процедуре происхождение ребенка от отца будет установлено во всех случаях рождения детей. Тем самым будут в максимальной степени созданы условия осуществления и защиты права ребенка знать своих родителей. Наконец, такое законодательное решение исключит вышеуказанные случаи нарушения родительских прав отцов.

В России вопросы вспомогательной репродукции впервые были урегулированы в 1990 г. В ст. 17 Основ Союза ССР и союзных республик о браке и семье было введено дополнение, согласно которому муж, давший согласие на искусственное оплодотворение своей жены с помощью донора, записывается отцом рожденного ею ребенка и не вправе оспаривать произведенную запись.

Буквальное толкование норм действующего семейного законодательства позволяет утверждать, что применение данных методов допускается только в отношении лиц, состоящих в браке (п. 4 ст. 51 СК РФ). Многие ученые полагают, что ст. 51 СК РФ необоснованно ущемляет репродуктивные права одиноких женщин. Однако позиция об участии одиноких мужчин в программах суррогатного материнства, как правило, не поддерживается.

Как отмечает Е. В. Стеблева, такое положение вступит в противоречие с назначением суррогатного материнства – преодоление бесплодия женщины, не способной по медицинским показаниям выносить и родить ребенка.

Таким образом, в искусственной репродукции мужчина может участвовать только в статусе супруга или в качестве донора. Какой бы ни была программа искусственной репродукции (искусственное оплодотворение, экстракорпоральное оплодотворение и т. д.), специфика участия мужчины в применении вспомогательных репродуктивных технологий заключается в том, что после сдачи биологического материала в дальнейших манипуляциях он не участвует.

Мужчина совсем не участвует в медицинских манипуляциях, если оплодотворение осуществляется с помощью донорского генетического

материала. Интересы мужчины, как и его супруги, зависят от добросовестности и профессионализма действий сотрудников медицинской организации, организующей применение методов ВРТ.

Как показывает практика, интересы мужчины в таких случаях зависят и от добросовестности действий его супруги. В деятельности медицинского центра г. Тюмени при осуществлении процедуры экстракорпорального оплодотворения имел место случай подмены женщиной биологического материала своего мужа на другой, взятый заблаговременно для этих целей.⁴⁰

Если бы такая процедура закончилась рождением ребенка, то возникла бы сложная с точки зрения этики и права проблема: по документам родительские права принадлежали бы мужу, давшему согласие на применение метода искусственной репродукции своей супруге. Отцовство другого лица, чей биологический материал был фактически использован, возникло бы помимо его воли и юридического оформления.

Установление вины женщины, осуществившей подмену, само по себе не решало бы ничего в судьбе рожденного путем такой «ошибки» человека. Такие примеры мотивируют к более внимательному отношению со стороны законодателя к самой процедуре применения методов ВРТ, в которой на сегодняшний день существует много неясностей. Так, например, в результате успешного оплодотворения вне организма женщины нескольких клеток будет решаться вопрос о том, сколько из них должно быть перенесено в организм женщины и какова судьба остальных. Как известно, клетки могут быть или заморожены, или уничтожены. Ни в одном действующем законодательном акте не прописана форма участия мужчины при решении этого вопроса.

В зарубежной практике резонанс получили ситуации, связанные с притязаниями биологических отцов, которые являлись неанонимными донорами гамет, использованных для зачатия одинокими женщинами или гомосексуальными парами (в том числе самостоятельно, без обращения в

³⁶Анализ судебной практики - <http://lawru.info>

специализированные медицинские учреждения), на общение с ребенком, на реализацию родительских прав и установление правового статуса.

Равным образом возникали и противоположные ситуации, когда при изменении жизненных обстоятельств мать ребенка, отказавшаяся изначально от каких-либо притязаний к неанонимному донору, инициировала установление его родительских обязанностей в судебном порядке.

В Российской Федерации такой вид донорства является допустимым и его также зачастую выбирают женщины, не состоящие в браке. При этом сопутствующие риски и конфликты интересов пока не урегулированы в законодательстве. Представляется, что ребенку, рожденному от неанонимного донора, необходимо гарантировать возможность получить информацию о своем биологическом отце, например, по достижении совершеннолетия независимо от согласия матери или ранее с ее согласия. Это принципиально важно для его самоидентификации и позволит реализовать право знать своих родителей (ст. 7 Конвенции ООН о правах ребенка).

Неанонимный донор может претендовать на то, чтобы его отцовство было установлено, в том числе и при отсутствии согласия матери ребенка, и ст. 48 СК РФ не содержит каких-либо исключений применительно к данной ситуации. Нельзя не согласиться с тем, что право знать свое потомство для мужчины неразрывно связано с его самоопределением и по природе относится к числу естественных личных прав.

Однако не менее важно, чтобы притязания биологического отца-донора не нарушали интересов ребенка и не влекли необоснованного вмешательства в частную и семейную жизнь.

Одним из решений данной проблемы в иностранной практике стало признание юридической силы за соглашениями мужчины-донора и женщины-реципиента или пары, определяющими их взаимные права и обязанности на случай рождения ребенка. Полагаем, что этот опыт может быть принят во внимание при совершенствовании российского законодательства. Особое значение имеет вопрос о постмортальном отцовстве. Уточним, что под этим

термином понимается зачатие ребенка с использованием гамет, а также имплантация эмбрионов непосредственно перед смертью или в любое время после смерти мужчины.

Отметим, что в иностранном законодательстве и практике отношение к возможностям применения ВРТ *postmortem* крайне неоднозначное: от разрешения до полного запрета. При выборе модели правового регулирования особое внимание уделяется вопросу защиты благополучия ребенка, так как не исключено, что его рождение без воли умершего родителя может негативно сказаться на развитии личности.

Кроме того, принципиальным признается положение о защите личности донора гамет, поскольку это напрямую касается его неотъемлемых прав и самосознания в вопросах продолжения рода, имеет психозоциональные последствия для детей. В российском законодательстве эти вопросы прямого регулирования пока не получили. Вместе с тем зачатие ребенка с использованием гамет уже умершего мужчины может произойти в следующих случаях.

Во-первых, если мужчина, вступивший в программу искусственной репродукции со своей супругой, погибает после этапа взятия его генетического материала. При наличии заранее данного согласия на использование материала и применение программ ВРТ супругой, волеизъявление на продолжение рода является очевидным, факт зачатия ребенка именно от этого лица (биологическое отцовство) достоверен.

Однако препятствием к его записи в качестве отца ребенка на основании презумпции отцовства является срок, который будет превышать установленные в СК РФ с учетом естественного зачатия ребенка в браке 300 дней. Таким образом, видится целесообразным снятие ограничения данного срока для случаев участия супругов в программе искусственной репродукции человека. Это положение может быть прописано в п. 2 ст. 48 СК РФ в дополнение к правилам применения презумпции отцовства супруга матери: «...А также, если ребенок был зачат и родился после смерти супруга матери, давшего согласие на

применение методов искусственной репродукции, с использованием его половых клеток».

Также, если мать ребенка до истечения срока 300 дней после расторжения брака, признания брака недействительным или с момента смерти супруга вступила в другой брак или родила ребенка, а затем и этот брак расторгнут или признан недействительным, или супруг умер. Зарубежное законодательство некоторых стран устанавливает, что если женщина повторно вступила в брак и родила ребенка, отцом которого может быть как первый, так и второй муж, отцом ребенка считается второй муж.⁴¹ Подобный подход является рациональным и в наибольшей степени отвечает интересам ребенка, а именно самому главному его интересу - воспитанию обоими родителями, в рамках существующей семьи. В связи с этим необходимо ввести данную норму в СК РФ; а именно, дополнить п. 3 ст. 48 СК РФ следующим абзацем: «Если женщиной, повторно вступившей в брак, рожден ребенок, который на основании абзаца 1 настоящего пункта может быть как ребенком первого, так и второго мужа, то он считается брачным ребенком второго мужа».

Также возможны ситуации использования в программах ВРТ материала донора, уже умершего к этому моменту. Поскольку в большинстве случаев личность донора мужской гаметы является анонимной, рождение ребенка после смерти донора юридически безразлично. Надо полагать, что сведения о наличии его в живых к моменту осуществления манипуляции, по общему правилу, не уточняются.

Однако целесообразно законодательно предусмотреть такую возможность по запросу женщины, принимающей решение об использовании конкретного донорского материала.

Во-вторых, если мужчина использует крио-консервацию своих гамет, то после его смерти должен возникнуть вопрос о распоряжении этими гаметами. В большинстве государств решающим обстоятельством признается прямая воля

⁴¹ Германское право. Гражданское уложение: пер. с немецкого. Ч. 1. / Под ред. Залесского В.В.; Пер.: Елисеев И.Г., Лизунов А.А., Шеленкова Н.Б.; Введю: Бергман В., Суханов Е.А. - М.: МЦФЭР, 1996. - С. 335.

лица, сдавшего свой генетический материал для хранения, о сроках хранения, целях использования и управомоченных на это лицах. Разделяя такой подход, мы считаем закономерным вывод о необходимости обеспечить выяснение воли мужчины на этапе сдачи генетического материала. Для этого следует закрепить соответствующее требование для медицинской организации, принимающей материал на хранение, в законодательстве об охране здоровья граждан.

Учитывая, что существующие технологии позволяют хранить генетический материал без ухудшения его свойств в течение длительного периода времени, полагаем, что в скором времени может возникнуть вопрос о юридическом ограничении срока, в течение которого допускается использование законсервированных гамет для зачатия ребенка. Оптимальный срок должен быть выработан в процессе дискуссий об этических аспектах вопроса.

С нашей точки зрения, при зачатии необходимо соблюдать естественный срок смены поколений, чтобы не допустить рождение ребенка лицами, которые никогда не смогли бы встретиться с учетом ограниченного срока жизни человека.

В-третьих, постмортальная репродукция имеет место, если происходит изъятие генетического материала после констатации смерти. Впервые информация о такой возможности была опубликована в 1980 г. Первый ребенок, зачатый посредством данного метода, родился в 1999 г. В России постмортальная программа ВРТ, когда биологический материал был получен после смерти родителя, была успешно проведена в 2003–2006 гг. в Екатеринбурге.

Не исключены также ситуации извлечения материала у мужчины, находящегося в коме, постоянном вегетативном состоянии или при смерти мозга, и его использования в дальнейшем в репродукции. Применительно к указанным случаям также представляется справедливым мнение о решающем значении воли, выраженной мужчиной на этот счет при жизни. Однако при этом заслуживают внимания вопросы постмортального изъятия гамет при

внезапной гибели лица, не успевшего выразить свои намерения. Такую возможность некоторые ученые предлагают юридически обеспечить в отношении весьма широкого круга людей – всех людей детородного возраста, погибших при чрезвычайных обстоятельствах.

По-прежнему руководствуясь естественно-правовой природой отношений родителей и детей, предлагаем при решении данного вопроса исходить из воли пережившей супруги. Возможность использования таких гамет следует предоставить только ей с последующей записью ее в качестве матери ребенка, но не другим родственникам.

Целью такого допущения со стороны законодателя будет защита репродуктивных прав женщины, состоявшей в браке с погибшим, что соответствует также целям ст. 8 Европейской конвенция о защите прав человека и основных свобод.

Полагаем, что на сегодняшний день следует придерживаться назначения методов искусственной репродукции как способа преодоления бесплодия, максимально сохраняя естественный порядок вещей. По нашему мнению, сознание людей и состояние современных правовых систем еще не готово к фантастическим вариантам развития событий в части применения вспомогательных репродуктивных технологий.

В российской семейно-правовой доктрине все презумпции делятся на опровержимые и неопровержимые. Презумпция отцовства относится к числу опровержимых, и может быть опровергнута только в судебном порядке.

На практике же часто встречаются ситуации, когда супруги долгие годы проживают раздельно, не расторгая брак. При этом у них могут появиться фактические брачные отношения с другими лицами. В это время у супруги может родиться ребенок, отцом которого автоматически будет записан её супруг. Так, например, произошло в 2010 году в городе Петрове. К. состояла в браке с Х. с 1997 года, с декабря 1997 отношения между супругами ухудшились, и К. переехала в другой город, с этого времени супруги стали проживать раздельно. С ноября 1999 К. стала проживать в фактических

брачных отношениях с другим мужчиной, а в ноябре 2010 года у К. родилась дочь, отцом которой в актовой записи и рождении был записан Х. Узнав об этом в 2013 году Х. обратился в суд с иском об оспаривании отцовства. А в 2014 году в Райчихинском городском суде Амурской области рассматривалось дело об исключении записи об отце из актовой записи о рождении в отношении Тукмачёвой Юлии (2010 года рождения) в связи с тем, что ребенок отца не знал и никогда не видел, помощи от него не получал. Кроме того, на суде нашел подтверждение факт отсутствия фактических брачных отношений между матерью девочки и лицом, записанным ее отцом, которые были прекращены за 5 лет до рождения ребенка.⁴²

При этом ст. 48 СК РФ устанавливает, что отцом ребенка признается супруг матери ребенка, если не установлено иное. Однако отсутствует законодательный механизм реализации данной нормы. Иными словами СК РФ не определяет, в каком порядке можно «установить иное». Супруг, даже если он заранее осведомлен, что отцом ребенка является другое лицо, не может воспрепятствовать производству этой записи. Единственным механизмом защиты прав и интересов мужа матери ребенка в подобных ситуациях является возможность судебного оспаривания отцовства в порядке, предусмотренном ст. 52 СК РФ.

Возможность оспаривания отцовства только в судебном порядке, обусловлена тем, что при предоставлении супругу права воспрепятствовать установлению его отцовства в отношении ребенка, рожденного в браке, ставит в очень уязвимое положение мать ребенка и не отвечает интересам ребенка, главный из которых заключается в наличии семейного воспитания и поддержания контактов с обоими родителями.

Однако представляется рациональным предоставить право супругу матери ребенка до момента удостоверения его отцовства обращаться в суд с иском об установлении (оспаривании) отцовства биологического отца ребенка. В связи с этим необходимо дополнить статью 49 СК РФ, включив супруга

³⁶Решение Райчихинского областного суда от 12.12.2014 по делу № 2-4331//2014 // Архив Райчихинского областного суда

матери ребенка в число лиц, имеющих право на обращение в суд с иском об установлении отцовства. Данное право следует ограничить определенным сроком, например, шестью месяцами с момента рождения ребенка.

Возможна и обратная ситуация. Мать ребенка может возражать против включения в запись акта о рождении сведений о супруге, на том основании, что он не является биологическим отцом ребенка. СК РФ устанавливает, что отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями ребенка в книге записей рождений по заявлению любого из них (п.1 ст.51 СК РФ). Сведения об отце могут быть включены в запись акта о рождении на основании заявления одного лишь супруга, таким образом, СК РФ не придает законодательного значения мнению матери ребенка, при установлении отцовства её мужа.

Однако такое положение вещей существовало не всегда. В советском семейном праве во исполнение Кодекса о браке и семье РСФСР 1969 года была принята Инструкция о порядке регистрации актов гражданского состояния. В ней предусматривалось, что при не согласии матери с внесением в запись, акта о рождении сведения о ее супруге, данные сведения не вносились. При этом фамилия отца записывалась по фамилии матери, имя, отчество и национальность по её указанию, а в графе «для отметок», указывалось: «нахожусь в браке с гражданином... сведения о нем прошу не вносить в связи с тем; что он не является отцом ребенка».⁴³ Данное положение существенно ущемляло положение мужа матери ребенка. Фактически презумпция его отцовства действовала: лишь при наличии согласия матери ребенка. Данная норма не отвечала интересам ребенка, в частности принципу приоритета семейного воспитания - воспитания обоими родителями в рамках семьи. Поэтому, отсутствие подобных ограничений действия презумпции, отцовства в СК РФ является обоснованным.

⁴³ Комментарий к законодательству о регистрации актов гражданского состояния/Под ред. Е.М. Ворожейкина и А.М. Грачева. М.: Юридлит., 1977. С.52.

В настоящее время мать ребенка может оспорить запись об отце в книги записей актов гражданского состояния в судебном порядке.

На практике также возникают ситуации, когда отцом ребенка записывается супруг матери ребенка, а третье лицо, считающее себя действительным отцом, ребенка, возражает против этого. Согласно семейному законодательству РФ лицо, считающее себя отцом ребенка, не может воспрепятствовать производству записи о рождении на основании свидетельств регистрации брака. Однако, в будущем оно может предъявить иск об оспаривании отцовства на основании статьи 52 СК РФ. Так, например; с требованием об установлении отцовства в суд обратился биологический отец ребёнка, который оказывал материальную помощь на содержание ребенка, принимал участие в его воспитании, а также полагал, что в свидетельстве о рождении ребенка должен быть указан он, а не супруг матери ребенка.⁴⁴

Поэтому законодательство должно содержать ограничения возможности биологического отца оспаривать отцовство мужа матери ребенка. Необходимо дополнить ст. 52 СК РФ следующим абзацем: «При оспаривании отцовства, установленного на основании п.2 ст. 48 настоящего кодекса, мужчиной, не состоящим в браке с матерью ребенка, суд может отказать в удовлетворении требований, если они не отвечают интересам ребенка».

Таким образом, отцом ребенка, рожденного в законном браке, признается супруг его матери.

Презумпция отцовства относится к числу опровержимых, и может быть опровергнута только в судебном порядке.

СК РФ устанавливает, что ребенок вправе выражать в семье свое мнение с достижением достаточной степени развития для этого, что является сугубо индивидуальным для каждого ребенка. А учет мнения ребенка, достигшего 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его

⁴⁴ Обзор по результатам обобщения и анализа практики рассмотрения районными судами г. Иркутска дел об установлении отцовства за 2015 год [электронный ресурс] // <http://oblsud.irk.sudrf.ru>

интересам (ст. 57 СК РФ). При этом Пленум Верховного суда РФ прямо предусматривает, что при рассмотрении дел об установлении отцовства должно учитываться право ребенка выразить свое мнение, закрепленное ст. 57 СК РФ.⁴⁵

Заявление о признании отцовства в добровольном порядке по законодательству РФ не может быть отозвано по желанию лица, записанного отцом ребенка (п.2 ст.52 СК РФ). Иное решение нарушило бы интересы ребенка, который нуждается в сохранении постоянных устойчивых отношений с обоими родителями. Поэтому лицо, добровольно признавшее себя отцом ребенка должно в полной мере осознавать юридические последствия такого акта.

В соответствии со статьей 75 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» аннулирование записи об отцовстве возможно, но только на основании решения суда, вступившего в законную силу.

Так, Благовещенским районным судом Амурской области принято решение об исключении (аннулировании) записи об отцовстве И.П.С., 16.08.1980 года рождения, русского, из актовой записи о рождении И.А.П. 12.03.2007 года, родившегося у И.Г.А.⁴⁶

Возможность аннулирования записи об отцовстве по заявлению мужчины не отвечает, прежде всего, интересам ребенка и ставит мать ребенка в довольно уязвимое положение: Поэтому отсутствие: в СК РФ подобных норм представляется более обоснованным.

Таким образом, установление отцовства мужчины, не состоящего в браке с матерью ребенка, возможно путем добровольного признания. По законодательству РФ, отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка.

⁴⁵Постановление пленума Верховного суда РФ от 25.10.1996 №9 «О применении судами семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов». - П.9.

⁴⁶Решение Благовещенского районного суда от 15.06.2016 по делу № 2-1526//2016 // Архив Благовещенского районного суда

Необходимо подчеркнуть, результаты генетической экспертизы не имеют для суда заранее установленной силы. Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности (ст. 67 ГПК РФ). Так, по иску Б. к М. об установлении отцовства и взыскании алиментов суд предложил ответчику провести геномную дактилоскопию и оплатить эту экспертизу. Ответчик согласился, однако перестал являться в судебные заседания, когда встал вопрос о ее назначении. По указанному иску судом было вынесено решение об установлении отцовства М. без проведения экспертизы и оценки ее результатов, на основании других, имеющихся в деле доказательств.⁴⁷

При этом представляется, что законодатель необоснованно не предусмотрел в СК РФ возможность установления факта отцовства, в ситуациях, когда при жизни умерший не признавал своего отцовства, но имеются доказательства с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от него.

Необходимо изменить и заголовок ст. 50 СК РФ, назвав ее — «Установление судом факта признания отцовства и факта отцовства», а также дополнить данную статью следующим абзацем: «Судом может быть установлен факт отцовства лица, умершего к моменту рассмотрения дела, если ребенок родился не позднее 300 дней после его смерти, если в деле имеются доказательства с достоверностью подтверждающие происхождения ребенка от умершего».

Таким образом, в судебном порядке могут быть установлены отцовство факт отцовства и факт признания отцовства, а также рассмотрены требования об исключении записи об отце и внесении новой записи в актовую запись о рождении

СК РФ не устанавливает сроков исковой; давности по делам об установлении (оспаривании) отцовства.

⁴⁷ Решение Амурского районного суда от 16.02.2015 по делу № 3-3456//2015 // Архив Амурского районного суда

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

О происхождении ребенка от конкретного лица могут свидетельствовать как совокупность доказательств, так и отдельные из них: заключение экспертизы, проведенной методом "генетической дактилоскопии"; справка с места жительства истца и ответчика; свидетельство о рождении ребенка; совместное проживание без регистрации брака; квитанции о денежных переводах на содержание ребенка; документы о приобретении имущества; выписка корреспонденции предполагаемым отцом на свое имя по адресу матери ребенка; указание в автобиографии о семейных отношениях без регистрации брака с матерью; показания свидетелей; посещение предполагаемым отцом детского сада, определение формы обучения ребенка; медицинские документы о способности к зачатию и т.д.

Семейное законодательство выделяет два способа установления отцовства в добровольном и в судебном порядке.

Добровольное установление отцовства - это юридический акт отца ребенка, не состоящего в браке с его матерью. Он направлен на возникновение правоотношений между отцом и ребенком и предполагает наличие у субъекта, его совершающего, соответствующего уровня сознания и воли.

Проблемы в законе регулирующие институт отцовства:

1 В СК РФ отсутствует определение понятия фиктивности, в части 1 ст.27 СК РФ, говорится, что брак признается недействительным при нарушении условий, установленных статьями 12 - 14 и пунктом 3 статьи 15 СК РФ, а также в случае заключения фиктивного брака, то есть если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью. Но, на наш взгляд, точного определения нет.

Мы предлагаем определять фиктивность как совершение юридического действия без намерения достигнуть предполагаемой цели. Delegelata целью установления отцовства, как представляется, должно быть получение юридических полномочий по воспитанию и содержанию своего ребенка.

Следовательно, фиктивное установление отцовства – это добровольное признание мужчиной своего отцовства в отношении ребенка, с которым он не имеет биологической связи, без цели его воспитания и содержания.

2 При фиктивном браке, в котором родился ребенок, сам отец попадает в правовой «капкан» п. 2 ст. 52 СК РФ, согласно которому в дальнейшем по его инициативе не может быть исключена актовая запись об отцовстве, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка.

Однако сохранение правовой связи ребенка с человеком, не являющимся его отцом и не имеющим намерение его воспитывать и содержать, полагаем, противоречит интересам самого ребенка.

Для этого полагаем необходимым введение специальной нормы о недействительности фиктивного отцовства: «под фиктивным отцовством понимаются случаи добровольного признания отцовства лицом, не являющимся биологическим отцом ребенка одинокой матери, без цели содержания и воспитания ребенка».

3 Неанонимный донор может претендовать на то, чтобы его отцовство было установлено, в том числе и при отсутствии согласия матери ребенка, и ст. 48 СК РФ не содержит каких-либо исключений применительно к данной ситуации. Нельзя не согласиться с тем, что право знать свое потомство для мужчины неразрывно связано с его самоопределением и по природе относится к числу естественных личных прав.

Последствием подтверждения фиктивности отцовства должно стать не просто аннулирование сведений об отце, но и удовлетворение требований о компенсации морального вреда ребенку. В рамках той же судебной процедуры необходимо вынести предупреждение матери о недопустимости злоупотребления родительским правом и решить вопрос о привлечении ее к административной ответственности в виде штрафа, размеры которого следует установить в законодательстве об административных правонарушениях.

4Однако не менее важно, чтобы притязания биологического отца-донора не нарушали интересов ребенка и не влекли необоснованного вмешательства в частную и семейную жизнь.

Мы предлагаем установить запрет на добровольное признание себя отцом человека, которому известно, что он не является биологическим отцом ребенка. Считаем, что для этого предназначен только институт усыновления. Тем самым появятся правовые основания признавать недействительными акты добровольного установления отцовства, если будет доказано, что они совершены лицами, уклоняющимися от процедуры усыновления.

5Кроме того, принципиальным признается положение о защите личности донора гамет, поскольку это напрямую касается его неотъемлемых прав и самосознания в вопросах продолжения рода, имеет психозэмоциональные последствия для детей. В российском законодательстве эти вопросы прямого регулирования пока не получили.

В иностранной практике стало признание юридической силы за соглашениями мужчины-донора и женщины-реципиента или пары, определяющими их взаимные права и обязанности на случай рождения ребенка. Полагаем, что этот опыт может быть принят во внимание при совершенствовании российского законодательства.

6 Если мать ребенка до истечения срока 300 дней после расторжения брака, признания брака недействительным или с момента смерти супруга вступила в другой брак или родила ребенка, а затем и этот брак расторгнут или признан недействительным, или супруг умер. Зарубежное законодательство некоторых стран устанавливает, что если женщина повторно вступила в брак и родила ребенка, отцом которого может быть как первый, так и второй муж, отцом ребенка считается второй муж

Однако препятствием к его записи в качестве отца ребенка на основании презумпции отцовства является срок, который будет превышать установленные в СК РФ с учетом естественного зачатия ребенка в браке 300 дней. Таким образом, видится целесообразным снятие ограничения данного срока для

случаев участия супругов в программе искусственной репродукции человека. Это положение может быть прописано в п. 2 ст. 48 СК РФ в дополнение к правилам применения презумпции отцовства супруга матери: «...А также, если ребенок был зачат и родился после смерти супруга матери, давшего согласие на применение методов искусственной репродукции, с использованием его половых клеток».

7 ст. 48 СК РФ устанавливает, что отцом ребенка признается супруг матери ребенка, если не установлено иное. Однако отсутствует законодательный механизм реализации данной нормы. Иными словами СК РФ не определяет, в каком порядке можно «установить иное».

В связи с этим необходимо ввести данную норму в СК РФ; а именно, дополнить п. 3 ст. 48 СК РФ следующим абзацем: «Если женщиной, повторно вступившей в брак, рожден ребенок, который на основании абзаца 1 настоящего пункта может быть как ребенком первого, так и второго мужа, то он считается брачным ребенком второго мужа».

8 На практике также возникают ситуации, когда отцом ребенка записывается супруг матери ребенка, а третье лицо, считающее себя действительным отцом, ребенка, возражает против этого. Согласно семейному законодательству РФ лицо, считающее себя отцом ребенка, не может воспрепятствовать производству записи о рождении на основании свидетельств регистрации брака. Однако, в будущем оно может предъявить иск об оспаривании отцовства на основании статьи 52 СК РФ.

Необходимо дополнить статью 49 СК РФ, включив супруга матери ребенка в число лиц, имеющих право на обращение в суд с иском об установлении отцовства. Данное право следует ограничить определенным сроком, например, шестью месяцами с момента рождения ребенка.

9 Законодатель необоснованно не предусмотрел в СК РФ возможность установления факта отцовства, в ситуациях, когда при жизни умерший не признавал своего отцовства, но имеются доказательства с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от него.

9 Необходимо дополнить ст. 52 СК РФ следующим абзацем: «При оспаривании отцовства, установленного на основании п.2 ст. 48 настоящего кодекса, мужчиной, не состоящим в браке с матерью ребенка, суд может отказать в удовлетворении требований, если они не отвечают интересам ребенка».

10 Необходимо изменить и заголовок ст. 50 СК РФ, назвав ее — «Установление судом факта признания отцовства и факта отцовства», а также дополнить данную статью следующим абзацем: «Судом может быть установлен факт отцовства лица, умершего к моменту рассмотрения дела, если ребенок родился не позднее 300 дней после его смерти, если в деле имеются доказательства с достоверностью подтверждающие происхождения ребенка от умершего».

Нами сформулированы конкретные вопросы установления отцовства, требующие правового решения, и предложены рекомендации. Представляется, что положения закона, формирующие бережное и ответственное отношение мужчин к приобретению родительских прав, станут первыми правовыми этапами преодоления кризиса семьи и семейных ценностей в современной действительности.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

- 1 Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства РФ. 2009. № 4. Ст. 445.
- 2 Конвенция от 25.01.1996 № 160 «Об осуществлении прав детей»// Международные акты о правах человека. Сборник документов. М., 2013. С.733-741.
- 3 Семейный кодекс РФ от 29.12.1995. № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. ст. 16.
- 4 Гражданский кодекс РФ. Часть от 30.11.1995. №51-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1996. №1. Ст.16.
- 5 Гражданский процессуальный кодекс РФ от 25.11.2008 № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002.№ 46. ст. 4532.
- 6 Приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» // Российская газета от 11 апреля 2013 г. № 78/1 (специальный выпуск).
- 7 Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996. № 63-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст.2954.
- 8 Определение Конституционного Суда РФ от 17 февраля 2015 г. № 269-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Нашатыревой Ларисы Владимировны и Хаустова Максима Вячеславовича на нарушение их конституционных прав статьей 50 Семейного кодекса Российской Федерации». Доступ из справ.-правовой системы» КонсультантПлюс»
- 9 Федеральный закон "Об актах гражданского состояния" от 15.11.1997 N 143-ФЗ (последняя редакция)
- 9 Постановление Благовещенского областного суда от 09.03.2014 по делу № 3-2313//2014 // Архив

10 Решение Райчихинского областного суда от 14.04.2015 по делу № 5-2132//2015 // Архив Райчихинского областного суда

11 Решение Благовещенского областного суда от 12.09.2015 по делу № 4-3121//2015 // Архив Благовещенского областного суда

12 Решение Райчихинского областного суда от 12.12.2014 по делу № 2-4331//2014 // Архив Райчихинского областного суда

13 Решение Благовещенского районного суда от 15.06.2016 по делу № 2-1526//2016 // Архив Благовещенского районного суда

14 Решение Благовещенского районного суда от 16.02.2015 по делу № 3-3456//2015 // Архив Благовещенского районного суда

Исторические нормативные акты

15 Соборное уложение 1649 г.

16 Грамота Новгородского князя Всеволода Новгородскому владыке или с офийскому собору. Приложение к "Истории Русской Церкви" митрополита Макария. Книга 2, с. 578-580.

17 Закон от 12 марта 1891 «О детях усыновленных и узаконенных»

18 Декрет от 18.12.1917 «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» // Собрание Узаконений РСФСР. 1917. №11. Ст. 1160.// Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru>

19 Собрание Узаконений РСФСР. 1918. №76. Ст. 818.// Система ГАРАНТ:<http://base.garant.ru>

20 Конвенция о правах ребенка (Нью-Йорк, 20 ноября 1989 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов СССР Верховного Совета СССР от 7 ноября 1990 г. № 45 ст.955

21 Пакт от 16.12.1966 №2200А «О гражданских и политических правах»// Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17(1831). Ст. 291.

22 Декларация от 3.12.1986 №41/85 «О социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче

детей на воспитание и их усыновление на национальном и международном уровнях» [электронный ресурс] // СПС «Гарант».

23 Указ Президиума Верховного Совета СССР от 08.07.1944 «В отношении детей, родители которых не состоят между собой в зарегистрированном браке»// Ведомости Верховного Совета СССР. 1945. №15.// Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru>

24 Свод законов Российской Империи. Законы гражданские. - Спб.: Типография II отделения собственной Е.И.В. канцелярии, 1916. - Т. 10. - Ч. 1. С. 465,466.// Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru>

III Специальная литература

25 Асланов Х. Г. Обеспечение интересов отца в родительских правоотношениях по семейному законодательству Российской Федерации: автореф. дисс ... канд. юрид. наук. М., 2009. 29 с.

26 Бутаев М. В. Проблема отцовства в социальной философии: автореф. дисс ... канд. филос. наук. Саратов, 2013. 18 с.

27 Гаврилюк Е. Д. К вопросу о целесообразности принудительного установления отцовства // Семейное право на рубеже XX– XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: материалы Междунар. науч.- практ. конф. (г. Казань, Казан. (Приволжский) федер. ун-т, 18 дек. 2010 г.) / отв. ред. О. Н. Низамиева. М.: Статут, 2011. С. 20–23.

28 Мареева Н. С. Социальная трансформация отношений отца и сына в европейской истории: дис. ... канд. филос. наук. М., 2010. 23 с.

29 . Матвеева Н. А. Презумпция отцовства и проблемы ее опровержения // Семейное и жилищное право. 2014. № 4. С. 39–41.

30 Пергамент А. И. Правовое положение внебрачных детей должно быть изменено // Советское государство и право. 1956. № 9. С. 65–72.

31 Полянина А. К. Факт беременности как основание возникновения родительских обязанностей // Семейное и жилищное право. 2012. № 1. С. 9–11.

- 32 Рабец А. М. Право ребенка на выживание и здоровое развитие и его реализация в законодательстве Российской Федерации // Семейное право на рубеже XX–XI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: материалы Междунар. науч.-практ. конф. (г. Казань, Казан. (Приволжский) федер. ун-т, 18 дек. 2010 г.) / отв. ред. О. Н. Низамиева. М.: Статут, 2013. С. 221–229.
- 33 Свитнев К.Н. Правовые и этические аспекты посмертной репродукции // Правовые вопросы в здравоохранении. 2015. № 6 С. 30–43.
- 34 Стеблева Е. В. Проблема реализации прав участников отношений суррогатного материнства: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. 18 с.
- 35 Асламураева А. Суррогатное материнство: пробелы законодательства // ЭЖ-Юрист. 2015. № 30. С. 8-14.
- 36 Алексеева О.Г., Заец Л.В., Звягинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (под общ. ред. С.А. Степанова). - М.: «Проспект», 2015. - 352 с.
- 37 Антокольская М.В. Семенное право: учебник, изд 2-е, перераб. и доп. М.: Юристъ, 2002. – 275 с.
- 38 Ворожейкин Е.М. Семейные правоотношения в СССР - М.: Юрид. лит. 1972. - 336 с.
- 39 Батова О.С. Пути устранения противоречия гражданского процессуального и семейного законодательства при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей // Журнал российского права. 2012. № 6. С. 24.
- 40 Гаврилова С.Ю. Судопроизводство по делам об оспаривании отцовства (материнства): автореф. дис. к.ю.н. Саратов, 2013. - 34 с.
- 41 Муратова С.А. Семейное право: Учебник. 2-е изд., перераб. - М.: ЭКСМО, 2005. – 311 с.
- 42 Нечаева А.М. Россия и её дети (ребенок, закон, государство). - М.: Издательский дом «ГРААЛЬ», 2000. - 121 с.
- 43 Нечаева А.М. Семейное право: Учебник. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт, 2008. – 276 с.

- 44 Нечаева А. М. Правонарушения в сфере личных семейных отношений. М.: Наука, 1991. – 78 с.
- 45 Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. // СПС Консультант Плюс <http://civil.consultant.ru>
- 46 Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу РФ. М.: Норма, 2006. - 452 с.
- 47 Пиляева В. В. Римское право в вопросах и ответах. – М.: Кнорус, 2007 г.
240 с.
- 48 Рабец А.М. Ведение адвокатами дел об установлении отцовства и об оспаривании записей об отцовстве и материнстве. Практическое пособие с приложениями. Кемерово. Кемеровское книжное издательство, - 1988.
- 49 Российская Е. Р. Судебная экспертиза в гражданском, арбитражном, административном и уголовном процессе. М. Норма, 2005. 129 с.
- 50 Российское законодательство X-XX веков: в 2 т. Т.1. Законодательство Древней Руси / Под ред. В.Л. Янина. М.: Юридическая литература, 1984. – 423 с.
- 51 Семейное право/ Под ред. О.А. Рузаковой - М. Экзамен, 2007. 312 с.
- 52 Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. д.ю.н., проф. Решетниковой И.В. - 2-е изд., перераб. М, 2005. 359 с.
- 53 Шахматов В.П. Вопросы семейного права в практике судов. М.: РИО ВЮЗИ, 1963.-353 с.
- 54 Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: Фирма «СПАРК», 1995. – 556 с.
- 55 Муратова С.А. Семейное право: Учебник. 2-е изд., перераб. - М.: ЭКСМО, 2005. – 311 с.
- 56 Нечаева А.М. Россия и её дети (ребенок, закон, государство). - М.: Издательский дом «ГРААЛЬ», 2000. - 121 с.

- 57 Нечаева А.М. Семейное право: Учебник. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт, 2008. – 276 с.
- 58 Нечаева А. М. Правонарушения в сфере личных семейных отношений. М.: Наука, 1991. – 78 с.
- 59 Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. // СПС Консультант Плюс <http://civil.consultant.ru>
- 60 Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу РФ. М.: Норма, 2006. - 452 с.
- 61 Пиляева В. В. Римское право в вопросах и ответах. – М.: Кнорус, 2007 г.
240 с.
- 62 Рабец А.М. Ведение адвокатами дел об установлении отцовства и об оспаривании записей об отцовстве и материнстве. Практическое пособие с приложениями. Кемерово. Кемеровское книжное издательство, - 1988.
- 63 Российская Е. Р. Судебная экспертиза в гражданском, арбитражном, административном и уголовном процессе. М. Норма, 2005. 129 с.
- 64 Российское законодательство X-XX веков: в 2 т. Т.1. Законодательство Древней Руси / Под ред. В.Л. Янина. М.: Юридическая литература, 1984. – 423 с.
- 65 Семейное право/ Под ред. О.А. Рузаковой - М. Экзамен, 2007. 312 с.
- 66 Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. д.ю.н., проф. Решетниковой И.В. - 2-е изд., перераб. М, 2005. 359 с.
- 67 Шахматов В.П. Вопросы семейного права в практике судов. М.: РИО ВЮЗИ, 1963.-353 с.
- 68 Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: Фирма «СПАРК», 1995. – 556 с.