

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
«__» _____ 2016 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Установление отцовства в административном и судебном порядке

Исполнитель
студент группы 221-об2

А.С. Доценко

Руководитель
доцент, канд.юрид.наук

С. А. Абрамова

Нормоконтроль

О. В. Громова

Благовещенск 2016

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
подпись И.О. Фамилия
« ___ » 2015 г.

ЗАДАНИЕ

К выпускной квалификационной работе (проекту) студента Доценко Алёне Сергеевне

1. Тема выпускной квалификационной работы (проекта): Установление отцовства в административном и судебном порядке

(утверждено приказом от _____ № _____)
2. Срок сдачи студентом законченной работы (проекта) 30 мая 2016 года

3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе (проекту): Конституция РФ, семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ, иные правовые акты, учебная и научная литература, публикации в периодических изданиях

4. Содержание выпускной квалификационной работы (проекта) (перечень подлежащих разработке вопросов): Установление происхождения детей, установление отцовства в добровольном порядке, установление отцовства в судебном порядке, установление факта признания отцовства, оспаривание отцовства.

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

6. Дата выдачи задания 30 сентября 2015 года

Руководитель выпускной квалификационной работы (проекта) Абрамова Светлана Андреевна, доцент, кандидат юридических наук

Задание принял к исполнению (дата): _____
(подпись студента)

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 64 с., 41 источник

УСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ДЕТЕЙ, ДОБРОВОЛЬНОЕ
УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА, УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА В СУ-
ДЕБНОМ ПОРЯДКЕ, УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТА ПРИЗНАНИЯ ОТЦОВСТВА,
ОСПАРИВАНИЕ ОТЦОВСТВА

В работе исследованы нормативно-правовые акты, принятые на уровне РФ и её субъектов, международные правовые акты.

Объектом исследования является комплекс семейных отношений, связанных с установлением отцовства регулируемых нормами права Российской Федерации.

Цель работы – рассмотрение особенностей установления отцовства, внесение предложений по совершенствованию законодательства в данной сфере, выявление проблем, возникающих при установлении отцовства и разработка путей их решения, оценка качества действующего законодательства и соответствия его потребностям современного общества.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	7
1 Установления отцовства в добровольном порядке	
1.1 Общие условия происхождения детей по российскому законодательству	10
1.2 Установление отцовства при рождении ребёнка у лиц, состоящих в браке	13
1.3 Установление отцовства ребёнка, рождённого у лиц, не состоящих в браке	
2 Установление отцовства в судебном порядке	
2.1 Установление отцовства в порядке искового производства	28
2.2 Установление факта признания отцовства	46
3 Оспаривание отцовства по российскому законодательству	
3.1 Субъекты оспаривания отцовства	52
3.2 Основания и порядок оспаривания отцовства	53
Заключение	60
Библиографический список	63

ОПРЕДЕЛЕНИЯ, ОБОЗНАЧЕНИЯ, СОКРАЩЕНИЯ

ГК РФ – Гражданский кодекс РФ;

ГПК РФ – Гражданско – процессуальный кодекс Российской Федерации;

КоБС РСФСР – Кодекс о браке и семье РСФСР;

СК РФ – Семейный кодекс РФ;

ФЗ – Федеральный закон

ВВЕДЕНИЕ

В соответствии со ст. 38 Конституции РФ, забота о детях, их воспитание являются равным правом и равной обязанностью родителей. Более подробно семейные отношения в вопросе воспитания детей регламентирует Семейный Кодекс РФ, который содержит в себе конкретный перечень таких прав и обязанностей родителей. Устанавливая равноправие супругов по всем вопросам семейной жизни, закон требует равного исполнения всех требований в этой области от обоих супругов. Это значит, что обязанность по обоюдному воспитанию детей лежит на родителях и возникает в силу происхождения ребёнка.

В соответствии со ст.7 Конвенции о правах ребёнка происхождение ребёнка должно устанавливаться сразу после его рождения, так как это требуется в силу беспомощности новорожденного и ответственности за него конкретных родителей.

Кроме того, каждый человек должен узнать, кто его отец и мать как можно раньше, в идеале – с рождения. Ребенку для гармоничного развития необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере любви и заботы, которую могут создать только родители. В современном мире выполнить данное требование не всегда возможно. Возникают проблемы с установлением отцовства. Это касается и детей, рожденных в браке, и тех, которые рождены вне брака.

Тема данной работы актуальна по нескольким причинам. Во-первых, один из аргументов, подтверждающих актуальность выбранной темы – множество споров об установлении и оспаривании отцовства. Во все времена у многих мужчин возникают сомнения в своем отцовстве. Во-вторых реализация права на установление отцовства напрямую зависит от эффективности процедуры установления отцовства, которая осуществляется в административном и судебном порядке. В силу несовершенства процессуального законодательства оказываются незащищёнными права и интересы тысячи детей, чьё отцовство остаётся не установленным. Кроме того, правовой механизм установления отцовства особенно привлекает внимание в условиях современных социальных

катаклизмов, когда в России значительно возрос уровень детской беспризорности и участилось количество случаев злоупотреблений с детьми. Возможность установления отцовства постороннего ребёнка лицом, имеющим умысел использования его в незаконных целях, и как следствие этого правовая связь ребёнка и данного лица, несёт в себе опасность для ребёнка. В такой ситуации исследование избранной темы вызвано необходимостью совершенствования, законодательных норм по которым осуществляется защита прав и интересов детей по установлению их отцовств

Таким образом, объектом исследования является комплекс семейных отношений, связанных с установлением отцовства регулируемых нормами права Российской Федерации.

Нормативную базу дипломной работы составили международные правовые акты, содержащие общепризнанные принципы и нормы международного права, в том числе, Конвенция о правах ребенка, Конвенция о защите прав человека и основных свобод, а также Конституция РФ, ГК РФ, ГПК РФ, СК РФ, КоБС РСФСР и подзаконные правовые акты.

Целью данной работы является рассмотрение особенностей установления отцовства в административном и судебном порядке, внесение предложений по совершенствованию законодательства в данной сфере, выявление проблем, возникающих при установлении отцовства и разработка путей их решения, оценка качества действующего законодательства и соответствия его потребностям современного общества.

Для достижения данной цели в работе предлагается решить следующие задачи:

- исследование теоретических познаний об установлении отцовства;
- анализ положений, действующих в современном праве РФ об установлении отцовства, а также анализ научных трудов ученых, занимающихся разработкой этой проблемы;
- анализ положений действующего СК РФ об установлении отцовства, факта отцовства и факта признания отцовства;

- изучение положений об оспаривании отцовства
- выработка законодательных предложений.

Научная новизна исследования состоит в том, что в нем сформулированы положения и выводы, в совокупности представляющие собой единую концепцию регулирования отношений, связанных с установлением отцовства.

Научная значимость исследования состоит в том, что предложенная концепция регулирования отношений, связанных с установлением отцовства может быть положена в основу законотворческой и правоприменительной деятельности при подготовке соответствующих национально-правовых актов.

1 УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА В ДОБРОВОЛЬНОМ ПОРЯДКЕ

1.1 Установление происхождения ребёнка

Основанием возникновения родительских прав и обязанностей является факт рождения ребенка у родителей. В соответствии со ст. 47 Семейного кодекса Российской Федерации возникновение родительских прав и обязанностей основывается на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке. Под термином «происхождение детей» подразумевается их кровное (биологическое) происхождение от конкретных родителей, зарегистрированное с соблюдением установленного порядка. Таким порядком является государственная регистрация рождения ребенка в органах ЗАГСа. Порядок государственной регистрации рождения ребенка установлен Федеральным законом «Об актах гражданского состояния»¹

Регистрация рождения ребенка производится органом ЗАГСа по месту рождения ребенка или по месту жительства его родителей либо одного из них². Регистрация рождения детей — граждан Российской Федерации, проживающих, за границей, может быть произведена в консульском учреждении РФ³

Государственная регистрация рождения ребенка производится на основании заявления родителей (или одного из них). Заявление может быть выражено устно или в письменной форме⁴. Если родители не имеют возможности лично обратиться в органы ЗАГСа, заявление о рождении ребенка может быть сделано родственником одного из родителей, иным уполномоченным на то родителями лицом или должностным лицом медицинской или иной организации в которой находилась мать во время родов или находится ребенок.

Заявление о рождении ребёнка должно быть подано не позднее чем через месяц после его рождения.

¹Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ, 1997. № 47. Ст. 534

² Там же

³ Там же

⁴ Там же

Одновременно с подачей заявления о рождении ребенка в орган ЗАГСа должны быть представлены следующие документы :

- документ , подтверждающий факт рождения ребенка ;
- документы , подтверждающие личности родителей или личность заявителя и подтверждающие его полномочия ;
- документы , являющиеся основанием для внесения сведений об отце и матери в запись акта о рождении ребенка.

Установление происхождения ребенка от матери чаще всего не вызывает затруднений. Доказательствами, подтверждающими рождение ребенка данной женщиной, являются указанные в п. 1 ст. 17 закона об актах гражданского состояния следующие документы:

- документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией , в которой происходили роды, независимо от ее организационно-правовой формы ;

- документ установленной формы о рождении, выданный медицинской организацией , врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов, либо лицом , занимающимся частной медицинской практикой , при родах в немедицинской организации.

- заявление лица , присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка — при родах вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи.

На основании данных документов в запись акта о рождении ребёнка вносятся сведения о матери. При их отсутствии государственная регистрация рождения ребёнка производится на основании решения суда об установлении факта рождения ребёнка данной женщиной.

Установление происхождения ребенка от отца значительно сложнее. Если ребенок родился в зарегистрированном браке, действует презумпция отцовства мужа матери ребенка. Отцовство этого лица предполагается, и доказывать этот факт не нужно. В случае рождения ребенка замужней женщиной для

регистрации отцовства ее мужа достаточно предъявления свидетельства о браке. Регистрация может быть произведена по заявлению любого из родителей.

Презумпция отцовства действует и в случае рождения ребенка в течение трехсот дней с момента расторжения брака, смерти мужа или признания брака недействительным. Если ребенок родился в течение указанного периода, доказывать отцовство бывшего супруга его матери не требуется. Если роды произошли по истечении трехсот дней, презумпция отцовства перестает действовать. На практике встречаются случаи протекания беременности значительно дольше нормального срока, в такой ситуации бремя доказывания отцовства бывшего супруга матери ребенка лежит на лицах, желающих установить его отцовство. Наличие презумпции отцовства не означает, что во всех этих случаях она не может быть опровергнута.

Оспорить отцовство могут как муж матери ребенка, так и сама мать, и действительный отец ребенка. Если мать ребенка, рожденного в зарегистрированном браке, заявляет, что отцом ребенка является не ее супруг или бывший супруг, презумпция отцовства ее мужа не применяется и отцовство устанавливается так же, как в отношении детей, рожденных вне брака. Действительный отец ребенка может признать отцовство добровольно. Если он отказывается это сделать, отцовство может быть установлено в судебном порядке.

Статистика органов ЗАГСa Российской Федерации за последние годы свидетельствует о росте количества регистрации установлений отцовства. Так, за 5 лет, с 2009 года по 2014 года количество актов о регистрации установления отцовства выросло почти на 23 %. Статистика же Амурской области свидетельствует о противоположной тенденции. В нашем субъекте наблюдается уменьшение регистраций таких актов.

С 2013 года количество обращений за регистрацией установления отцовства стало снижаться, если в 2013 году было зарегистрировано 2693 акта, то в 2015 году этот показатель уменьшился на почти на 25 процентов и составил

2046 актов о регистрации установления отцовства⁵, вероятно, это свидетельствует о более продуманном подходе молодых людей к созданию семьи и как следствие рождению детей после вступления в брак.

1. 2 Установление отцовства при рождении ребёнка у лиц, состоящих в браке

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное⁶. Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке. Таким образом, в случае рождения ребенка у лица, состоящего в браке с матерью ребенка, действует презумпция отцовства мужа матери ребенка.

Презумпция отцовства действует не только во время брака, но также и в течение этого указанного срока. Это связано с тем, что беременность — это биологический процесс, который начинается зачатием ребёнка и завершается после истечения определенного срока беременности, средний срок которой согласно медицинским исследованиям составляет чуть менее трехсот дней. Семейный Кодекс заменил срок в 10 месяцев, предусматривавшийся прежним законодательством, на срок 300 дней. Это сделано с целью уточнения возможных сроков вынашивания ребёнка и в общем и целом соответствует международной практике.

Таким образом, законодатель распространил правило установления отцовства для ребенка, рожденного от лиц, находящихся в браке на ребенка, зачатого в браке, но на момент рождения, которого брак был уже расторгнут, признан недействительным, либо прекращен со смертью супруга.

В российском семейном законодательстве не регулируется вопрос, о том, как определяется отцовство ребёнка, при конкуренции презумпций: если мать

⁵ Официальный сайт Правительство Амурской области - Управление ЗАГС Амурской области, статистика [Электронный ресурс]. URL: <http://www.amurobl.ru> (дата обращения: 15.04.16)

⁶ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

ребёнка до истечения срока 300 дней после расторжения брака, признания брака недействительным или с момента смерти супруга вступила в другой брак и родила ребёнка, а затем и этот брак расторгнут или признан недействительным или супруг умер. В зарубежном законодательстве подробно регулируется данная ситуация: если женщиной, повторно вступившей в брак, рождён ребёнок, который мог быть ребёнком, как первого, так и второго мужа, то он считается брачным ребёнком второго мужа. Если брачное происхождение оспорено и вступившим в законную силу решением установлено, что ребёнок не является брачным ребёнком второго мужа, то он считается брачным ребёнком первого мужа.

Если мать ребенка заявляет, что отцом ребенка является не ее супруг (бывший супруг) отцовство в отношении ребенка устанавливается по правилам, предусмотренным пунктом 3 ст. 48 СК РФ или ст. 49 СК РФ. То есть презумпция отцовства супруга (бывшего супруга) может быть изменена. В таком случае отцовство другого мужчины устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления матери и этого мужчины, либо в судебном порядке, если это лицо отказывается добровольно признать свое отцовство. КоБС РСФСР 1969 года прямо не предусматривал ситуации, когда мать ребенка, состоящая в зарегистрированном браке, возражала против включения в запись акта о рождении сведений о супруге на том основании, что он не является фактически отцом ребенка. Это регулировалось Инструкцией о порядке регистрации актов гражданского состояния. В ней предусматривалось, что в таких случаях сведения об отце ребенка записываются на основании записи акта об установлении отцовства либо запись об отце ребенка производится по фамилии матери; имя, отчество, национальность по ее указанию.

Таким образом, возражение матери против записи отцом ребенка ее супруга и отсутствие совместного заявления о добровольном признании отцовства у другого мужчины, не состоящего с ней в браке, приводило к тому, что отцовство в отношении этого ребенка оставалось не установленным, что противоречило интересам ребенка.

Семейный кодекс 1996 года предусмотрел, что презумпция отцовства мужа матери ребенка ограничивается в случае возражения матери записать отцом ребенка своего супруга. Тогда отцовство устанавливается по совместному заявлению матери и фактического отца либо по решению суда об установлении отцовства. Только в том случае, если ее супруг не записан отцом, иначе запись оспаривается в суде.

В правоприменительной практике распространены ситуации, когда суды неправильно подходят к презумпции отцовства, как к безусловному признанию отцом ребёнка мужа матери ребёнка. Так по иску Ю. К Ю. о расторжении брака мировой суд вынес решение, которым на основании п.2 ст. 24 Семейного Кодекса РФ брак был, расторгнут, и с ответчика были взысканы алименты на содержание дочери. Хотя истица в исковом заявлении указывала, что с ответчиком брачные отношения были прекращены много лет назад, у неё создана другая семья и родилась дочь от данного фактического брака. Суд необоснованно взыскал с ответчика алименты на содержание ребёнка, ссылаясь на презумпцию отцовства мужа матери ребёнка, несмотря на то, что в деле имелось свидетельство об установлении отцовства на основании добровольного признания отцовства О. в отношении данного ребёнка⁷.

Фактический состав, влекущий возникновение правоотношения между ребенком и родителями, состоящими в зарегистрированном браке, состоит из двух элементов: 1) рождение ребенка, 2) регистрация акта рождения ребенка в органе ЗАГСа. В основе такой регистрации рождения лежит наличие между родителями зарегистрированного брака, указывающего на возникновение родительских прав и обязанностей. Но если мать ребенка заявляет, что отцом ребенка является не ее супруг, то второй элемент фактического состава отпадает, так как между матерью и фактическим отцом ребенка отсутствует зарегистрированный брак. Таким образом, получается, что ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке.

⁷ Гражданское дело № 3-11-02 о расторжении брака. / Архив мирового судьи судебного участка № 10 Ленинского района г. Махачкалы. 2002.

Изучение практики Управления ЗАГСа Амурской области показывает, что регистрация установления отцовства не супруга матери ребенка, которая состоит в браке, а другого мужчины имеет место довольно редко — около 1.5-2% от всего количества регистрации рождений у лиц, состоящих в браке⁸. В Законе "Об актах гражданского состояния" никак не регулируется порядок государственной регистрации отцовства в случае заявления матери, что ребенок рожден ею не от мужа, а от другого мужчины. Видимо, предполагается, что в случае такого заявления матери установление отцовства ребенка регистрируется по правилам, установленным для ребенка, рожденного от лиц, не состоящих в браке.

1.3 Установление отцовства ребенка, рожденного у лиц, не состоящих в браке

1.3.1 По совместному заявлению отцом и матерью ребёнка

В случае если ребенок родился у лиц, не состоящих в браке, но отец ребенка добровольно признает отцовство и желает его установить в органе ЗАГСа, то Семейный кодекс РФ в п. 3 ст. 48 предусматривает административный порядок установления отцовства путем подачи в орган ЗАГСа совместного заявления отцом и матерью ребенка.

Совместное заявление об установлении отцовства отца и матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, подается ими в письменной форме в орган записи актов гражданского состояния по месту жительства одного из родителей ребенка либо по месту государственной регистрации рождения ребенка.⁹

Совместное заявление отца и матери об установлении отцовства может быть подано при государственной регистрации рождения ребенка, а также после государственной регистрации рождения ребенка.¹⁰

Для подачи заявления о признании отцовства не обязательно личное присутствие обоих лиц. В случае если отец или мать ребенка, не состоящие в браке

⁸ Официальный сайт Правительство Амурской области - Управление ЗАГС Амурской области, статистика [Электронный ресурс]. URL: <http://www.amurobl.ru> (дата обращения: 15.04.16)

⁹ Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ. 1997. № 47. Ст. 5340

¹⁰ Там же

между собой на момент рождения ребенка не имеют возможности подать совместное заявление об установлении отцовства ребенка, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установлении отцовства. При этом подпись лица, не имеющего возможности присутствовать, должна быть нотариально удостоверена.¹¹ В совместном заявлении об установлении отцовства должны быть подтверждены признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие матери на установление отцовства.¹²

Пункт 4 ст. 50 Федерального закона "Об актах гражданского состояния" устанавливает перечень сведений, которые указываются в данном заявлении:

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства лица, признающего себя отцом ребенка;

- фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения ребенка, а также реквизиты записи акта о его рождении (при установлении отцовства после государственной регистрации рождения ребенка)

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства матери ребенка;

- реквизиты записи акта о заключении брака (в случае вступления матери ребенка в брак с его отцом после рождения ребенка)

- фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства;

- реквизиты документов, удостоверяющих личности отца и матери ребенка.

Заявители подписывают совместное заявление об установлении отцовства и указывают дату его составления¹³.

Семейный кодекс Российской Федерации закрепил возможность предварительной подачи в органы ЗАГСа совместного заявления об установлении от-

¹¹ Левушкин А.Н., Серебрякова А.А. Семейное право учебник. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право. 2012. С. 205.

¹² Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ. 1997. № 47. Ст. 5340

¹³ Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ. 1997. № 47. Ст. 5340

цовства, во время беременности матери. Для подачи такого заявления необходимо:

- наличие обстоятельств, дающих полагать, что подача заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной;

- подтверждение факта беременности, медицинской справкой, выданной медицинской организацией или частнопрактикующим врачом.

Обстоятельствами, препятствующими установлению отцовства после рождения ребёнка, могут быть например, длительный отъезд отца в командировку, тяжелая болезнь, призыв в армию и т.д. В данном заявлении, поданном до рождения ребенка, подтверждается соглашение родителей будущего ребенка на присвоение ему имени и фамилии отца или матери.

В соответствии с п. 3 ст.50 Закона "Об актах гражданского состояния" при наличии такого заявления государственная регистрация установления отцовства производится одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка и новое заявление не требуется, если до государственной регистрации рождения ребенка ранее поданное заявление не было отозвано отцом или матерью. Из этой нормы закона вытекает, что такое предварительное заявление может быть отозвано до государственной регистрации рождения. После регистрации рождения на него распространяются правила о безотзывности акта добровольного признания отцовства.¹⁴

Так как ст. 49 СК РФ допускает при установлении отцовства в судебном порядке любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица, то в случае отзыва предварительного заявления сам факт его подачи имеет важное доказательственное значение в процессе об установлении отцовства в судебном порядке .

В законе конкретно не указываются обстоятельства, делающие невозможным либо затруднительным подачу совместного заявления об установле-

¹⁴ Ахмедханова А .М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук. Махачкала 2003. С. 83.

нии отцовства. Значит, эти обстоятельства могут быть различными, главное, чтобы работники ЗАГСа посчитали их уважительными и приняли заявление от будущих родителей. Видится необходимым, чтобы работники органов ЗАГСа шли навстречу таким совместным заявлениям об установлении отцовства и, так как в законе строго не определены эти обстоятельства, принимали бы эти заявления в любом случае, потому что это служит интересам ребенка.

В законодательстве никак не урегулирован вопрос, возможно ли в отношении усыновленного ребенка установить отцовство, если фактический отец желает его добровольно признать. В литературе высказано мнение о необходимости включения в законодательство правила, запрещающего установление отцовства ребёнка, усыновлённого другим лицом.¹⁵ Такой запрет, на наш взгляд, будет нарушать права не только фактического отца, но и ребёнка.

В решении данного вопроса существуют два проблемных аспекта:

1) первый - когда усыновление установлено, но согласно п.1 ст. 136 СК запись усыновителей в качестве родителей ребенка не произведена (усыновители не просили суд принять решение о записи их в качестве родителей) и на основании ч.1 ст. 134 СК за усыновленным ребенком сохранились его имя, отчество и фамилия. Таким образом, возможна ситуация, когда в свидетельстве о рождении сохраняется запись об отце, сделанная только по заявлению матери, а, значит, законодательством не исключается добровольное признание отцовства в отношении такого ребенка. Хотя абсурдность и нежелательность этой ситуации налицо, отказ органов ЗАГСа в регистрации добровольного признания отцовства в данном случае не будет основан на законе. Это связано с тем, что Семейный Кодекс РФ допускает усыновление без записи усыновителей в качестве родителей и не предусматривает оснований для отказа в установлении отцовства усыновленного ребенка. Затем фактический отец может потребовать, отмены усыновления, что создаст сложную ситуацию.¹⁶

¹⁵ Паластина С. Я. Спорные вопросы тайны усыновления // Советское государство и право. 1976. № 3. С. 121.

¹⁶ Ахмедханова А. М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук. Махачкала 2003. С. 87.

2) второй аспект связан с тем, что возникает проблематичная ситуация когда родителями ребенка в книге записей рождений указаны усыновители, а фактический отец подает в суд иск об установлении отцовства в отношении этого усыновленного ребенка. Представляется, что отцовство не может быть установлено до тех пор, пока не отменено усыновление. Но подпадает ли данная ситуация под основание для отмены усыновления, предусмотренное в п.2 ст.141 СК РФ; когда суд вправе отменить усыновление по другим основаниям, исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. В данной ситуации необходимо с учетом мнения ребенка индивидуально в каждом конкретном случае исходить из того, в каком случае интересы ребенка будут соблюдены — если будет установлено отцовство его биологического отца, лица, действительно находящегося в кровной связи с ребенком, или если отцом ребенка будет усыновитель.¹⁷

В случае если суд посчитает, что в интересах ребенка будет отмена усыновления для возможности установить отцовство биологического отца, то, необходимо решение об отмене усыновления выносить после того, как в орган ЗАГСа поступят материалы о признании отцовства (во избежание ситуации, когда установление усыновления суд отменит, а фактический отец свое отцовство не признает). Рассмотренная ситуация наступает, если мать усыновленного ребенка либо орган опеки и попечительства согласны на добровольное признание отцовства фактического отца. Но, если такое согласие отсутствует, то, на наш взгляд, более правильным будет обратиться в суд с двумя исками об отмене установления усыновления и установлении отцовства.

По своей правовой природе добровольное признание отцовства – это юридический акт в виде совместного волеизъявления мужчины и женщины, в результате которого возникают определенные правовые последствия. Эти последствия заключаются в том, что между мужчиной, подавшим такое заявление и родившимся ребенком возникают взаимные семейные права и обязанности.¹⁸

¹⁷ Ахмедханова А.М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук. Махачкала 2003. С. 89.

¹⁸ Гусев А. Гражданский брак. Алименты, наследование, раздел имущества. Ростов-на-Дону: «Феникс» 2014.

Как и любой другой юридический акт он требует определенного уровня психической зрелости и поэтому может быть по общему правилу совершен только дееспособным лицом. Таким образом, лицо, признанное в установленном порядке недееспособным не может его совершить. Исключение сделано для лиц, не ставших дееспособными в силу возраста.

КоБС РСФСР 1969 года не регулировал вопроса о праве несовершеннолетних родителей устанавливать свое отцовство. В юридической литературе высказывались различные мнения на этот счет. Семейный Кодекс снял споры о статусе несовершеннолетних родителей и прямо предусмотрел в п.3 ст.62, что несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Но п. 3 ст.62 СК РФ, не устранил проблемы соотношения права на установление отцовства несовершеннолетними лицами и их дееспособностью. Это связано с тем, что существует различие в гражданской и семейной дееспособности и даже сама семейная дееспособность в разных случаях наступает в разном возрасте, в частности - признавать и оспаривать свое отцовство можно в любом возрасте, самостоятельно осуществлять родительские права при отсутствии брака - с 16 лет, требовать установления отцовства в отношении своих детей — с 14 лет и т.д.

Как верно указывает М.В. Антокольская, возникает парадоксальная ситуация, когда несовершеннолетний родитель вправе признавать свое отцовство - то есть совершать важный семейно-правовой акт, влекущий серьезные последствия без возрастных ограничений, а родивший внебрачного ребенка с 16 лет может самостоятельно осуществлять свои родительские права, но в то же время сам не обладает полной дееспособностью и находится под попечительством¹⁹. Решение проблемы видится во включении в гражданское законодательство в

¹⁹ Семейное право: учебник / М.В. Антокольская. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С. 43

качестве дополнительного основания для эмансипации несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, рождение ребенка .

Акт добровольного признания несовершеннолетний родитель совершает самостоятельно, так как в законе не предусмотрена необходимость согласия со стороны родителей или попечителей несовершеннолетнего родителя. При ином решении вопроса отсутствие такого согласия со стороны родителей и попечителей ущемляло бы права и интересы несовершеннолетних родителей и, конечно, ребенка, так как препятствовало бы установлению его отцовства.

Недееспособные лица, признанные судом таковыми вследствие слабоумия или душевной болезни, не вправе признавать свое отцовство в ЗАГСе, поскольку действия такого лица, не обладающего ясным сознанием и волей не обладают юридической значимостью. В отношении такого лица отцовство может быть установлено в судебном порядке. Это в любом случае будет служить интересам ребенка: во-первых, его отец будет установлен, во-вторых, в его пользу могут быть взысканы алименты, а в дальнейшем обеспечены наследственные права.

В случае признания судом недееспособной матери ребенка, вместо нее согласие на добровольное признание отцовства дает орган опеки и попечительства (п.4 ст.48 СК РФ), т.е. ее мнение не может быть принято во внимание.

Лицо, ограниченное судом в дееспособности, вследствие злоупотребления алкоголем или наркотическими веществами, не лишено права признавать отцовство, поскольку в сфере личных неимущественных семейных отношений оно не ограничено в дееспособности. Признание отцовства всегда служит интересам ребенка. Если такой отец представляет опасность для ребенка, то, согласно ст.73 СК РФ, его можно ограничить в родительских правах

1.3.2 По заявлению отца ребёнка

Общее правило, содержащееся в СК РФ таково, что признание отцовства в органах ЗАГСа осуществляется по совместному заявлению отца и матери ребенка. Мать, таким образом, подтверждает, что данное лицо является отцом ребенка. В случае, если мать ребенка не желает, чтобы лицо признало свое отцов-

ство по каким бы то ни было мотивам (из-за неприязненных отношений с отцом, из мести, либо считает, что отцовство такого лица не принесет пользы ребенку из-за его аморального поведения), то в данном случае вопрос об отцовстве решается судом.²⁰

Если получение ее согласия невозможно по другим причинам, а именно: в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери, либо она лишена родительских прав, и тем самым лишена права давать такое согласие, то правомочие матери давать согласие переходит к органу опеки и попечительства.²¹

Согласно п.3 ст.49 КоБС РСФСР 1969 года при наличии этих же четырех оснований — смерти матери, признания ее недееспособной, лишения ее родительских прав, при невозможности установлении ее места жительства запись об отце производилась по заявлению отца. Согласия органа опеки и попечительства для этого не требовалось. Таким образом, введя в законодательство требование о получении согласия, государство в лице органа опеки и попечительства, усилило контроль за охраной прав и интересов ребёнка, в случае, если установление отцовства такого лица будет противоречить интересам ребенка.

Включение в п. 3 ст. 48 СК РФ требования о необходимости согласия органа опеки и попечительства было вызвано неблагоприятной криминальной обстановкой, сложившейся в России, когда распространились случаи, связанные с похищением детей с целью изъятия органов, торговлей детьми, принуждения детей к занятию проституцией. В этой ситуации возможны случаи, когда посторонними лицами будет устанавливаться отцовство детей, оставшихся без попечения родителей в этих противозаконных целях. Особенность данного добровольного установления отцовства в отличие от добровольного установления отцовства по совместному заявлению отца и матери ребёнка состоит в том, что в данном случае отсутствует мать, которая могла бы своим согласием подтвер-

²⁰Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

²¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

дить добрые намерения данного лица и не допустить признание отцовства в противозаконных целях.

Необходимость согласия органа опеки и попечительства в некоторых случаях становится проблематичной и вот почему: функцию матери подтвердить отцовство мужчины орган опеки и попечительства осуществить не может, значит, дача согласия органа опеки и попечительства сводится к соблюдению интересов ребенка, а это не всегда однозначно. С одной стороны, установление отцовства необходимо ребёнку для соблюдения его интересов: права на получение алиментов, получение наследства от такого родителя, и что самое важное - установление его отца. С другой стороны, в ситуации, когда за получением согласия обращается лицо, отрицательно характеризующееся, страдающее хроническим заболеванием, либо ребёнку назначен опекун, и он воспитывается другими лицами, спорным является вопрос, что более соответствует интересам ребёнка: установление его биологического отца страдающего каким-либо хроническим заболеванием, или отказ в даче согласия на установление отцовства и оставление ребёнка у других лиц, воспитывающих его. Недостаточная эффективность правила о необходимости согласия органа опеки и попечительства, на наш взгляд проявляется и в том, что если лицо, представляющее опасность для ребёнка, получившее отказ органа опеки и попечительства предъявит иск об установлении отцовства и докажет происхождение ребёнка от него, суд обязан удовлетворить иск, так как будет доказан факт происхождения, который является юридическим фактом, влекущим возникновение правоотношения между родителями и детьми. То есть в данном случае имеет место диктат биологического отцовства.

Согласно п.2 ст.51 Закона "Об актах гражданского состояния" одновременно с подачей заявления отца об установлении отцовства должно быть предъявлено свидетельство о смерти матери, решение суда о признании матери недееспособной или о лишении ее родительских прав либо решении суда о признании матери без вести отсутствующей или документ, выданный органом

внутренних дел по известному последнему месту жительства матери, подтверждающий невозможность установления ее места пребывания.

Изучение практики органов ЗАГС г. Благовещенска показывает, что в основном по заявлению отца отцовство устанавливается в случае смерти матери - 80 % от всего количества таких заявлений²², далее в количественном отношении идет установление отцовства в случае невозможности установления места нахождения матери (с согласия органа опеки и попечительства).

Признание отцовства по заявлению отца, в тех случаях, когда мать ребенка умерла, встречается часто в отношении довольно взрослых детей, а также в отношении совершеннолетних. Значит, хотя лицо и признавало себя отцом ребенка, но до смерти матери не подавало совместно с матерью заявления о признании отцовства. Эти факты свидетельствуют о сложившихся между отцом и матерью детей устойчивых длительных фактических брачных отношениях, которые ими не регистрируются в силу разных причин. Также новым правилом, отсутствующим в КоБС РСФСР 1969 года, явилось требование п.4 ст. 48 СК РФ о необходимости согласия лица, достигшего восемнадцати лет при установлении его отцовства, а в случае, если оно признано недееспособным - согласие его опекуна или органа опеки и попечительства.

До достижения восемнадцати лет государство в лице органа опеки и попечительства решает, соблюдаются ли в каждом конкретном случае интересы ребенка, а после 18 лет лицо уже самостоятельно определяет, нужно ли ему установление отцовства. Это ограничение согласием лица, достигшего 18 лет, либо его опекуна или органа опеки и попечительства связано с тем, что установление отцовства до 18 лет обеспечивает ребенку право на заботу и воспитание со стороны отца, в частности право на материальное содержание (алименты), а после совершеннолетия в результате установления отцовства возникшее правоотношение между совершеннолетним и отцом влечёт, в основном обязанности. С достижением 18 лет родительские права и обязанности прекращают-

²² Официальный сайт Правительство Амурской области - Управление ЗАГС Амурской области, статистика [Электронный ресурс]. URL: <http://www.amurobl.ru> (дата обращения: 15.04.16)

ся²³, а совершеннолетние трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них²⁴. Таким образом, можно сказать, что достижение ребёнком 18 лет кардинально меняет содержание его прав и обязанностей - если до 18 лет это в основном права, то после 18 лет это в основном обязанности. Законодатель предусмотрел право совершеннолетнего лица отказаться в даче согласия на установление отцовства. Его волеизъявление в данном случае будет препятствовать возникновению родительского правоотношения между совершеннолетним ребёнком и отцом. Видимо, правило о необходимости согласия совершеннолетнего лица включено в СК РФ в связи с возможностью таких жизненных ситуаций, когда в детстве фактический отец не признаёт своего отцовства, уклоняется от выполнения своих родительских обязанностей перед нуждающимся в заботе и воспитании ребёнком, а затем, когда ребёнок становится совершеннолетним, трудоспособным, такой отец желает установить своё отцовство из тех побуждений, чтобы обеспечить свою старость.

Назначение этого правила сходно с п. 5 ст. 87 СК РФ, предусматривающим, что дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения родительских обязанностей. Но в рассматриваемом нами случае правовой связи между ребёнком и отцом нет. В отличие от предусмотренного в п.5 ст. 87 СК РФ правила не суд будет устанавливать, уклонялся ли такой родитель от выполнения родительских обязанностей, а само совершеннолетнее лицо. Право решать принадлежит совершеннолетнему лицу, чьё согласие является семейно-правовым актом, необходимым для возникновения правоотношения между ним и отцом. Введение правила о необходимости согласия лица, достигшего совершеннолетнего возраста

²³ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

²⁴ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

при установлении его отцовства является обоснованным, потому, что институт установления отцовства служит прежде всего обеспечению интересов ребёнка.

2 УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ

2.1 Установление отцовства в порядке искового производства

Судебная защита прав и интересов ребенка осуществляется в исковом производстве путем предъявления иска об установлении отцовства. Решением суда об установлении отцовства удостоверяется наличие прав и обязанностей отца и ребенка. Органом ЗАГСа на основании этого судебного решения производится запись в книге регистрации актов об установлении отцовства. Родственные правоотношения образуются также между ребенком и родственниками отца. Между матерью и отцом ребенка, не состоящими в браке также образуются правоотношения, предметом которых являются права и обязанности родителей по участию в содержании и воспитании ребенка. Предпосылки права на предъявление иска об установлении отцовства, которые являются общими для всех исковых дел, предусмотрены в ст. 134 ГПК РФ. Первой такой предпосылкой является подведомственность дела судебным органам²⁵.

В ст. 49 СК РФ, в случае отсутствия совместного заявления родителей или заявления отца ребенка определена судебная подведомственность установления отцовства. Также судебная подведомственность установления отцовства предусмотрена при наличии спора не только между матерью ребенка и отцом, но и отцом и органом опеки и попечительства²⁶, так как в законе прямо указано, что при отсутствии согласия органа опеки и попечительства отцовство устанавливается по решению суда. В отличие от действующего СК РФ, прежний кодекс о браке и семье РСФСР не предусматривал согласия органа опеки и попечительства в случае смерти матери, признания матери недееспособной, лише-

²⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

²⁶ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

ния ее родительских прав, а также при невозможности установления ее места жительства — отцовство устанавливалось в органах ЗАГС по одному заявлению отца. Также суд в исковом порядке рассматривает и требования об исключении записи об отце, произведенной в актовой записи о рождении в соответствии с п.п.1 и 2 ст. 51 СК РФ, и внесении новых сведений об отце (то есть об установлении отцовства другого лица), если между заинтересованными лицами (например, между матерью ребенка, лицом, записанным в качестве отца, и фактическим отцом ребенка) отсутствует спор по этому вопросу, поскольку в силу п. 3 ст. 47 ГК РФ аннулирование записи акта гражданского состояния полностью либо в части может быть произведено только на основании решения суда²⁷.

Таким образом, даже при отсутствии спора суд в исковом порядке рассматривает требования об исключении записи об отце, произведенной в соответствии с п. 1 и 2 ст. 51 СК РФ и внесении новых сведений об отце. Следует отметить, что данное требование не является иском об оспаривании отцовства. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 9 от 25.10. 1996г. "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" это требование названо установлением отцовства нового лица.

Второй общей предпосылкой права на предъявление иска, согласно ст. 134 ГПК РФ является отсутствие вступившего в законную силу судебного решения вынесенного по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям, или отсутствие определения о принятии отказа от иска²⁸. Такая предусмотренная ст. 134 ГПК РФ предпосылка права на предъявление иска как отсутствие решения третейского суда по данной категории дел не действуют, так как дела об установлении отцовства этими судами не рассматриваются. Также не имеет практического значения и такая предпосылка, как

²⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9 (ред. от 06.02.2007) "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" // Российская газета. 1996. N 212.

²⁸ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

отсутствие мирового соглашения между сторонами. Неправильным, на наш взгляд, является мнение о возможности заключения мирового соглашения по делам об установлении отцовства. Взаимные уступки при заключении мирового соглашения по данной категории дел не представляются возможными, а условия и порядок установления отцовства определены законом.

Утверждение мирового соглашения при разбирательстве дела об установлении отцовства в любом случае нарушит интересы ребенка. На основании определения суда об утверждении мирового соглашения может быть получен исполнительный лист для взыскания алиментов, но это не дает права требования внесения в актовую запись сведений об отце, если ответчик не пожелает признать отцовство добровольно в органах ЗАГС, так как регистрация установления отцовства производится по совместному заявлению отца и матери, или по заявлению отца ребенка, или согласно решению суда²⁹.

Исходя из действующего законодательства — ст. 39 ГПК РФ — по делам об установлении отцовства, истец вправе отказаться от иска. Однако для предотвращения нарушений прав и интересов ребенка, видится необходимым изменение существующего правила.

Диспозитивное право истца отказаться от иска в данном случае влечет за собой нарушение прав и интересов ребенка, так как отцовство в результате остается не установленным, ответчик уклоняется от уплаты алиментов, а определение суда о принятии отказа истца от иска препятствует обращению с иском вновь. Субъективные интересы матери и ее отказ от иска, по каким бы то ни было личным соображениям не совпадает с интересами ребенка и приводит к неблагоприятным для него последствиям. В соответствии с п.2 ст.39 ГПК РФ суд не принимает отказ от иска и не утверждает мировое соглашение сторон, если это нарушает права и законные интересы других лиц. Поэтому вполне справедливы высказанные в литературе мнения о том, что мировые соглашения не могут заключаться между участниками процесса, если речь идёт о защите публично-правовых интересов; а также о том, что интересы ребёнка при утвер-

²⁹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

ждении мирового соглашения и принятии отказа от иска по делам об установлении отцовства нарушаются.³⁰ Однако, предложенный вариант решения проблемы, что суд должен убедиться в добровольности намерений истца и в том, что это соответствует интересам ребёнка, и только после этого выносить определение, которым прекращает производство по делу, является не достаточно эффективным, так как в данном случае возможны ситуации, когда отцовство ребёнка всё равно останется не установленным. Поэтому представляется необходимым усиление вмешательства государства при разбирательстве данной категории дел, введением императивных норм, путем законодательного закрепления запрета на заключение мирового соглашения и отказ от заявленного требования об установлении отцовства, кроме случаев, когда обращается сам ребёнок по достижении им совершеннолетия, что предотвратило бы нарушение прав и интересов ребёнка.

Также в литературе высказано мнение, что исключением из правила о недопустимости принятия отказа от иска могут являться такие случаи, как: обращение в ЗАГС для добровольного признания отцовства; если мать ребёнка выходит замуж и муж усыновляет ребёнка; в случае заявления матери, что она заблуждалась и иск предъявлен ею не к отцу ребёнка. С этим мнением нельзя согласиться. Было бы более правильным, чтобы отказ от иска не принимался судом в любом случае, так как указанные обстоятельства, повлекшие отказ от иска, могут в дальнейшем не осуществиться и отцовство так, и останется не установленным. Наиболее приемлемой видится позиция, при которой отцовство устанавливается в добровольном порядке в органах ЗАГСа. При предъявлении суду свидетельства об установлении отцовства дело может быть прекращено. В любой другой ситуации дело должно быть рассмотрено по существу.

Иски об установлении отцовства могут быть предъявлены только в случае, если отцовство ребёнка не установлено. Если же государственная регистрация отцовства уже произведена и происхождение ребёнка от конкретного лица удостоверено органом ЗАГСа, то в данном случае должен предъявляться иск об оспаривании отцовства.

³⁰ Комментарий к семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И.М. Кузнецова. М.:БЕК, 2011. С. 417.

В ст. 49 СК РФ указан перечень лиц, которые могут предъявить иск об установлении отцовства.

Во первых, один из родителей ребенка. Чаще всего это делает мать, но при определенных обстоятельствах иск может быть предъявлен и отцом ребенка, например если мать препятствует подаче совместного заявления об установлении отцовства. Несовершеннолетняя мать ребенка также вправе самостоятельно обратиться в суд с иском о установлении отцовства с 14-летнего возраста.

Во вторых, опекун (попечитель) ребенка, если в отношении него была установлена опека (попечительство), а также лицо, на иждивении которого находился ребенок.

В третьих, обратиться в суд с иском о установлении отцовства вправе и сам ребенок по достижении им совершеннолетия.

Так же дело об установлении отцовства может быть возбуждено и прокурором.

Однако, процессуальное положение лиц, участвующих по делам об установлении отцовства остается спорным, так как ст. 49 СК РФ не разграничивает, кто является истцом, а кто действует в интересах других лиц. По этому поводу существует дискуссия: одни авторы считают, что в качестве истца выступают мать и ребенок, другие - сам ребенок, также имеется мнение, что истцом является любое заинтересованное лицо. Сторонники первого мнения считают, что правовое положение матери ребенка как субъекта родительского правоотношения является основанием для признания ее стороной по делу, и что она имеет личную заинтересованность в установлении отца ребенка, чтобы привлечь его к выполнению родительского долга и тем самым облегчить свое положение по содержанию и воспитанию ребенка.

Исходя из поддерживаемой нами позиции в процессуальной науке о признании несовершеннолетнего стороной по делу, возбужденному в защиту его прав и интересов, независимо от имеющейся возможности их лично защищать, истцом по делам об установлении отцовства следует считать самого ребенка.

Обладателем субъективного права является сам ребенок, чье отцовство устанавливается, так как в ст. 49 СК РФ указано, что отцовство устанавливается также по заявлению самого ребенка после совершеннолетия. Данная трактовка позволяет обозначить ребенка истцом, а всех иных лиц, имеющих право возбудить дело подачей заявления - лицами, уполномоченными защищать в процессе интересы ребенка, - то есть истцом является не лицо, предъявившее иск, а лицо, в интересах которого заявлен иск. Истца, как сторону в процессе характеризует материально-правовая заинтересованность. Такую заинтересованность всегда имеет ребенок, так как решение суда об установлении отцовства влечет за собой возникновение правоотношения между отцом (а также его родственниками) и ребенком, независимо от того, кто возбудит дело: мать ребенка, опекун (попечитель) или сам ребенок, достигший совершеннолетия, или лицо, на иждивении которого находится ребенок. От истца необходимо отличать тех лиц, которым закон предоставляет право обращаться в суд за защитой чужих прав и охраняемых законом интересов.

Один из родителей, опекун (попечитель) являются законными представителями, которые могут возбуждать в суде любое требование в защиту прав своих подопечных. Для предоставления права предъявить иск об установлении отцовства другим гражданам - лицам, не являющимся законными представителями, необходимо было специальное включение в этот перечень лица, на иждивении которого находится ребенок, так как отношения иждивения не образуют законного представительства. Такими лицами, на иждивении которых находится ребёнок, могут быть любые лица, как находящиеся в родственной связи с ребёнком, так и нет, то есть те, которые обязаны его содержать в силу предписаний закона (например, дедушка и бабушка, совершеннолетние братья и сестры); и те, которые оказывают регулярную, достаточную для жизни материальную помощь ради выполнения каких-то нравственных обязательств, по соображениям религиозного порядка³¹.

³¹Ахмедханова А.М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук. Махачкала 2003. С. 201.

В данном случае, если иск предъявлен лицом, на иждивении которого находится ребенок и который не имеет с ребёнком никакой родственной связи, то есть, является посторонним лицом, целесообразно привлекать к участию в деле орган опеки и попечительства. Так как данное лицо не является законным представителем, дополнительной гарантией предотвращения нарушения прав ребенка будет выступать участие органа опеки и попечительства. Основания участия этого государственного органа предусмотрены ст.47 ГПК РФ. Законные представители, а также лицо, на иждивении которого находится ребёнок, попадают в категорию тех субъектов, которые обладают правом на обращение в суд в защиту чужих интересов в силу специальных указаний в законе — они указаны в ст. 49 СК РФ³².

Таким образом, материальным истцом по делам об установлении отцовства является ребенок, процессуальным истцом, который всегда действует в интересах ребенка - один из родителей, опекун (попечитель), лицо, на иждивении которого находится ребенок. Цель их участия — защита прав и интересов ребенка, не имеющего объективной возможности лично защищать свои интересы. Один из родителей, опекун либо попечитель как законные представители обладают объемом полномочий, принадлежащих представляемому лицу³³. При подаче заявления суду предоставляются документы, удостоверяющие их полномочия. Это документы о кровном родстве с ребенком (родителя) либо о назначении опеки и попечительства (опекуны, попечители). При подаче заявления об установлении отцовства лицом, на иждивении которого находится ребенок, такого документа, удостоверяющего его полномочия не предусмотрено. Предполагается, что это справка с места жительства о совместном проживании этого лица и ребенка. В дальнейшем, при привлечении к участию в деле органа опеки и попечительства, условия проживания и содержания ребенка лицом, которое заявляет, что ребенок находится на его иждивении, проверяются органом опеки

³² Ахмедханова А .М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук. Махачкала 2003. С. 198.

³³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

и попечительства. Включение в перечень лиц, по заявлению которых устанавливается отцовство, содержащегося в ст. 49 СК РФ, лица, на иждивении которого находится ребенок позволяет полагать, что в процессе это лицо занимает положение лица, предъявившего иск в защиту интересов других лиц, и обладает полномочиями, указанными в ст.46 ГПК РФ. Особенностью данной категории дел является то, что ребенок является стороной по делу, но об обстоятельствах своего происхождения он вряд ли может дать достоверную информацию. Поэтому мнение ребенка не учитывается. Некоторые авторы считают, что это необоснованно: "суд должен быть наделен правом отказать в иске об установлении отцовства, если ребенок старше 10 лет, его второй родитель или опекун возражает против этого и у суда сложится мнение, что установление отцовства противоречит интересам ребенка"³⁴.

Данная точка зрения, на наш взгляд, представляется неправильной. Природой так устроено, что родителей не выбирают. Ребенок даже старше 10 лет в силу своей психической незрелости и второй родитель, и опекун, по субъективным причинам возразив и воспрепятствовав установлению отцовства, могут в дальнейшем изменить свое отношение. Однако отцовство уже нельзя будет установить, так как согласно п.2 ст. 134 ГПК РФ имеющееся вступившее в законную силу решение суда, вынесенное по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям, будет являться основанием к отказу в принятии заявления. Другой вопрос, как уберечь ребенка от такого родителя, если нарушаются его интересы. В данном случае необходимо руководствоваться в зависимости от конкретной ситуации ст.ст. 69, 73, 77 СК РФ.

Так как недееспособность не исключает исполнения обязанностей, то иск об установлении отцовства может быть предъявлен к недееспособному лицу. Установление отцовства недееспособного лица преследует цель — установить правовую связь с отцом на основании его происхождения и возложить на отца обязанность по материальному содержанию ребенка. При предъявлении иска к

³⁴ Семейное право: учебник / М.В. Антокольская. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С.56.

недееспособному лицу его законным представителем в суде является опекун³⁵. В судебной практике встречаются случаи, когда иск об установлении отцовства предъявлен к лицу, страдающему психическим заболеванием, но его недееспособность не установлена в судебном порядке. В данном случае, в соответствии со ст. 35 ГК РФ, если лицу, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки и попечительства.

Семейный Кодекс РФ не содержит запрета на возможность привлечения в качестве соответчиков по делам об установлении отцовства двух или более предполагаемых отцов ребенка. Однако, не в интересах матери предъявлять иск к нескольким ответчикам, так как это будет ставить под сомнение ее утверждение, что ребенок происходит именно от данного лица. К тому же ссылка ответчика на связи с другими мужчинами в период зачатия является существенным основанием возражений ответчика против иска. Видимо, в связи с этим в судебной практике предъявление иска одновременно к нескольким ответчикам практически не встречается. Но если иск предъявлен не матерью, а другим лицом — опекуном (попечителем), лицом, на иждивении которого находится ребенок, то предъявление иска к нескольким ответчикам не свидетельствует о недостоверности происхождения ребенка от указанных лиц. Ведь кроме матери другие лица имеют лишь предположительные сведения о действительном отце ребенка. В такой ситуации предъявление иска к нескольким ответчикам видится нам приемлемым.

В п.2 ст.64 СК РФ предусмотрено, что родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей. На наш взгляд, данное правило необходимо применять и в случае, если мать ребёнка из каких-либо

³⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

личных соображений - неприязненных отношений, мести и другим субъективным причинам препятствует установлению отцовства. В данном случае, при предъявлении иска отцом к матери ребёнка об установлении отцовства интересы ребёнка - установить отцовство и матери - ответчицы по делу, которая одновременно является законным представителем ребёнка, не совпадают. В таких случаях суду на основании ст. 47 ГПК РФ необходимо привлечь орган опеки и попечительства к участию в деле.

Участие прокурора по делам об установлении отцовства связано с тем, что в законодательстве существуют некоторые пробелы, связанные с взаимодействием общих и специальных норм процессуального законодательства. Ст. 45 ГПК РФ, которая является в данном случае общей нормой, предусматривается возможность участия прокурора по своей инициативе путем подачи заявления в защиту прав, свобод, законных интересов граждан в данном случае прокурор действует в интересах других лиц и занимает положение процессуального истца. Однако, в ст.49 СК РФ, которая является специальной процессуальной нормой, в перечень лиц, по заявлению которых может быть возбуждено дело, прокурор не включен. Хотя законодатель указывает в других специальных процессуальных нормах на прокурора как на лицо, которым может быть предъявлен иск (ст.ст. 70,73,142 СК РФ), но можно предположить, что, несмотря на отсутствие его в перечне ст.49 СК РФ, он всё равно имеет право обращаться с иском об установлении отцовства. Данное положение подтверждается судебной практикой.

Глазовский межрайонный прокурор обратился в суд с иском в интересах несовершеннолетнего Ш.А.Н. к Ш.Н.В. об установлении отцовства и взыскании алиментов. Иск мотивирован тем, что ответчик является отцом ребенка, что подтверждается проведенной экспертизой по гражданскому делу, но добровольно установить свое отцовство в органах ЗАГС отказывается. Ребенок не получает содержания от отца. В частной жалобе межрайонный прокурор просит отменить определение суда, ссылаясь на то, что суд неправильно применил нормы процессуального права.

Судебная коллегия, изучив материалы дела, обсудив доводы частной жалобы, находит определение судьи подлежащим отмене. Суд первой инстанции, отказывая в принятии заявления, указал, что имеется вступившее в силу решение суда по тому же спору, между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, и прокурор не наделен правом обращаться в суд с таким иском. Выводы суда основаны на неправильном толковании норм процессуального права, и не соответствуют фактическим обстоятельствам дела. Действительно, положения ст. 49 СК РФ, определяют круг лиц, имеющих право на подачу иска об установлении отцовства. В тоже время, в силу ст. 45 ГПК РФ, прокурор вправе обращаться в суд с иском по отношениям связанным с защитой семьи, материнства, детства, в защиту прав и свобод лиц, которые по своему возрасту не могут самостоятельно защищать свои права и законные интересы. Таким образом, процессуальный закон наделяет прокурора правом в интересах несовершеннолетнего ребенка обращаться в суд с иском об установлении отцовства. Вывод суда, о том, что имеется вступившее в силу решение суда по тому же спору, между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, не подтвержден материалами дела. Таким образом, определение суда, нельзя признать законным, оно подлежит отмене³⁶.

Как видим, исходя из существующего законодательства такое участие прокурора все-таки возможно. Практика показала, что это необходимо: в судах рассматривается очень малое количество дел об установлении отцовства, ребенок является самой незащищенной категорией населения и при пассивности матери или других лиц, указанных в ст. 49 СК РФ, не обращающихся в суд с иском, его отцовство так и остается не установленным, что приводит к нарушению его прав и интересов. Участие прокурора в таких случаях в соответствии со ст.45 ГПК РФ как нельзя лучше служило бы цели такого участия прокурора в гражданском процессе - защите прав, свобод, и законных интересов граждан, когда заявление подаётся в случае, если гражданин по состоянию здоровья, воз-

³⁶ Кассационное определение Верховного Суда Удмуртской Республики № 33- 999 // Архив Верховного Суда Удмуртской Республики, 2013

расту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. А по данной категории такой уважительной причиной является возраст ребёнка.

Для предъявления иска об установлении отцовства законом не предусмотрен срок исковой давности. При наличии всех необходимых условий иск может быть предъявлен при жизни предполагаемого отца и ребенка в любое время. При достижении ребенком совершеннолетия возникает лишь необходимое дополнительное условие - его согласие на установление отцовства.

При разбирательстве дел об установлении отцовства действуют общие для всего искового производства принципы осуществления правосудия³⁷. Иски об установлении отцовства рассматриваются судьёй единолично, поскольку законодателем не установлено коллегиального состава суда для рассмотрения данной категории дел³⁸. В п.4 ст.23 ГПК РФ, определяющем подсудность дел мировым судьям специально указано, что мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства, об установлении отцовства. Таким образом, законодатель определил, что дела об установлении отцовства подсудны районным судам.

В соответствии со ст. 49 СК РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства суд принимает любые доказательства с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Но так было не всегда. В ст. 48 КоБС РСФСР был предусмотрен перечень обстоятельств, подтверждающий связь отца и ребенка. Таким образом, в отношении детей рожденных до введения в действие СК РФ суд, решая вопрос об отцовстве должен руководствоваться ч. 2 ст. 48 КоБС РСФСР. Суд должен принять во внимание и установить хотя бы одно из обстоятельств: совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совмест-

³⁷ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

³⁸ Там же

ное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком своего отцовства. В отношении детей, родившихся после 1 марта 1996 года суд руководствуется ст. 49 СК РФ и принимает во внимание любые доказательства происхождения ребенка от конкретного лица. Данное правило существенно расширило возможности судебной защиты установления отцовства.

Согласно ст.55 ГПК РФ при установлении отцовства могут использоваться такие средства доказывания, как: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства, заключения эксперта, аудио- и видеозапись. Так как, согласно ст.49 СК РФ суд учитывает любые доказательства, то он принимает во внимание и те обстоятельства, которые были указаны в ст. 48 КоБС РСФСР в качестве доказательств отцовства лица.

В ст.49 СК РФ также указывается, что эти доказательства должны с достоверностью подтверждать происхождение ребенка от конкретного лица. Оценка достоверности представляемых доказательств находится в исключительной компетенции суда и наряду с определением относимости, допустимости, достаточности и присутствия взаимной связи представляет важнейший момент судебного правотворчества. Суд, оценивая достоверность доказательств выносит суждение не только об истинности самих средств доказывания, но и о наличии или отсутствии факта конкретной действительности, ими подтверждаемого, то есть факта происхождения ребенка от конкретного лица.

Необходимость в некотором ограничении принципа состязательности в виде компетенции суда по оценке относимости и допустимости, а также достоверности представляемых доказательств вызвана тем, что истец и ответчик, используя средства доказывания, представляют суду свои версии имеющих место обстоятельств дела, которые являются противоположными: версией истца является происхождение ребенка от ответчика, а версией предполагаемого отца — то, что он не является отцом ребенка. В данной ситуации суд должен отдать предпочтение одной из версий сторон и опровергнуть другую.

Как показывает судебная практика, иски по делам об установлении отцовства в основном удовлетворяются, но так же имеются и случаи отказа судом в удовлетворении иска мотивированные тем, что истцом не представлены достоверные доказательства, подтверждающие исковое требование.

Объяснения сторон - первое средство доказывания, указанное в ст.68 ГПК РФ. Это средство доказывания, без которого не обходятся стороны ни по одному делу об установлении отцовства, за редким исключением, когда в деле отсутствуют объяснения ответчика из-за его неявки на судебное разбирательство. Особенность данного средства доказывания определяется заинтересованностью сторон в исходе дела. Каждая из сторон в своих объяснениях об обстоятельствах дела дает свою версию, противоположную версии другой стороны.

В связи с тем, что суд не располагает процессуальной гарантией правдивости сообщённых сведений, важный психологический фактор имеет точное и подробное разъяснение в судебном заседании сторонам всех прав и обязанностей, своевременное, точное и подробное составление протоколов судебных заседаний.

Интересными в судебной практике являются объяснения истицы по поводу того, почему ответчик не хочет добровольно признать свое отцовство. Так, в своих объяснениях суду истица А. показала, что ответчик М., к которому предъявлен иск об установлении отцовства и взыскании алиментов, уклонялся от добровольной подачи заявления об установлении отцовства в орган ЗАГСа, боясь ответственности за многоженство. По другому делу: истица Г. по иску к А. показала суду, что ответчик стал отказываться от подачи заявления в ЗАГС о признании отцовства на том основании, что он хотел девочку, а не сына, так как от законной жены уже имеет троих сыновей. Нелепость этих доводов можно объяснить желанием ответчиков любыми способами уйти от родительских обязанностей.

Следующее средство доказывания, предусмотренное в ст.55 ГПК РФ — свидетельские показания, также довольно широко используемые сторонами. Так как согласно ст.69 ГПК РФ свидетелем может быть любое лицо, которому

могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу, то сторонами привлекаются к делу (по ходатайству о вызове в качестве свидетеля) самые различные лица: родственники, соседи, сослуживцы, знакомые, сотрудники по работе, друзья. В судебной практике встречаются дела, когда в качестве средства доказывания используются показания в качестве свидетеля самого ребенка, отцовство которого устанавливается.

С введением правила о принятии любых доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение от конкретного лица, в судебной практике широко стали использоваться свидетельские показания о том, что ответчик в своих разговорах со свидетелем называл ребенка своим.

Письменные доказательства в судебной практике по делам об установлении отцовства также имеют большое распространение. К доказательствам признания отцовства могут относиться письма ответчика, его анкеты, заявления и другие фактические данные, которые с достоверностью подтверждают признание ответчиком отцовства. Такое признание может быть выражено как в период беременности матери (например, забота о матери будущего ребенка), так и после рождения ребенка.

Так, например, по иску Ш.О.Б. к П.В.Е. об установлении отцовства и взыскания алиментов факт признания ответчиком своего отцовства отражен в материалах уголовного дела при осуждении ответчика за совершенное преступление. Свободненский городской суд исследовал приговор, из которого следует, что П.В.Е. имеет на иждивении малолетнего ребенка. На этот факт ссылался ответчик и в кассационной жалобе на указанный приговор. На тот момент ребенок истицы достиг возраста одного года, о наличии другого ребенка стороны не заявляли³⁹.

Также письменным доказательством по делам об установлении отцовства является совместное заявление отца и матери ребенка об установлении отцовства, поданное в орган ЗАГСа во время беременности матери, но впоследствии

³⁹ Кассационное определение Амурского областного суда № 33-1241/11 // Архив Амурского областного суда, 2011

отозванное по каким-либо причинам. В данном заявлении содержится добровольное признание ответчиком отцовства в отношении будущего ребенка. Справки, выданные различными организациями, должностными лицами, также являются письменными доказательствами. Необходимо лишь, чтобы в них содержалась информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Широко используются справки, выданные ЖЭУ, администрацией населенных пунктов о составе семьи, о том, что ответчик проживал с матерью и (или) с ребенком одной семьей, вел общее хозяйство. Письма ответчика также являются письменными доказательствами, независимо от того, к кому они адресованы. Достаточно лишь указания в них на ребенка как на своего, то есть признание своего отцовства. Также данным средством доказывания могут быть письма ответчика к матери ребенка с просьбой сделать аборт и прервать беременность, так как ребенок является для него не желательным, что свидетельствует о непосредственном своем отношении к беременности такого ответчика.

Такие средства доказывания как вещественные доказательства по делам об установлении отцовства, за исключением фотографий, практически не используются. Фотографии, являясь предметом, который содержит информацию об обстоятельствах, имеющих значение для дела, могут довольно часто использоваться истцами по данной категории дел. В основном — это фотографии ответчика совместно с матерью и ребенком. Большое доказательственное значение имеет предоставление нескольких фотографий совместно ответчика и ребенка, так как единичные случаи фотографирования с ребенком не могут с достоверностью свидетельствовать о том, что раз ответчик фотографировался с ребенком, значит, ребенок происходит от него. Фотографии доказывают то обстоятельство, что ответчик, фотографируясь вместе с матерью и ребенком, тем самым признавал ребенка своим. В любом случае суд должен оценивать представленные доказательства в их совокупности с другими доказательствами по делу.

В качестве средства доказывания по делам об установлении отцовства довольно часто используются различные виды экспертиз: биологическая экспертиза крови, экспертиза судебно-гинекологическая, экспертиза для выяснения спо-

способности к оплодотворению (в случае, если ответчик ссылается на неспособность к деторождению).

Так, например, С.Е.В. обратилась в суд с иском к А.П.В. об установлении отцовства и взыскании алиментов. Решением Белогорского городского суда от 29 октября 2014 года исковые требования С.Е.В. удовлетворены в полном объеме. Однако, в апелляционной жалобе А.П.В. ставит вопрос об отмене решения суда и ходатайствует о проведении по делу молекулярно-генетической экспертизы на предмет его отцовства.

Так же при рассмотрении дел об установлении отцовства может возникнуть необходимость в назначении почерковедческой экспертизы, например, в случае, если признание ответчиком своего отцовства выражено им письменно (надпись на фотографии, письмо), а ответчик отрицает принадлежность ему этого письменного признания.

Заключение экспертизы, несмотря на исключительную ее достоверность, для суда не обязательно и оценивается судом по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении имеющихся в деле доказательств в их совокупности⁴⁰. В соответствии с п.2 ст. 67 ГПК РФ заключение эксперта, как и другие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

В постановлении Пленума Верховного суда РФ №9 от 25.10.96 "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов"⁴¹ указано, что исходя из ч.3 ст. 79 ГПК РФ, неявка стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой стороны экспертизу провести невозможно, либо непредоставление экспертам необходимых предметов исследования, сами по себе не являются безусловным основанием для признания судом установленным или опровергнутым фак-

⁴⁰ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

⁴¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9(ред. от 06.02.2007) "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" // Российская газета. 1996. N 212

та, для выяснения которого экспертиза была назначена, и этот вопрос разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от того, какая сторона, по каким причинам не явилась на экспертизу или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

Так на основании ч. 3 ст. 79 ГПК РФ был удовлетворен иск С.Н.А. к С.Д.В. об установлении отцовства. Разрешая спор и удовлетворяя иск С.Н.А. об установлении отцовства и взыскании алиментов, суд, руководствуясь положениями части 3 статьи 79 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, исходил из того, что ответчик уклонился от участия в судебно-медицинской (генетической) экспертизе, назначенной определением Чертановского районного суда г. Москвы от 1 сентября 2014 г. в ООО "Центр Молекулярной генетики", в связи с чем признал факт отцовства С.Д.В. в отношении сына установленным⁴².

В ст.55 ГПК РФ предусмотрены в качестве средств доказывания аудио- и видеозапись. По делам об установлении отцовства эти средства доказывания могут широко использоваться, так как на них могут быть запечатлены сведения о признании ответчиком своего отцовства. Например, это может быть аудио запись разговора ответчика с кем- либо, в котором он говорит о ребёнке, чьё отцовство устанавливается, как о своём. В этом случае имеет значение не только информация о признании предполагаемым отцом своего отцовства, но и речевое, интонационное отражение эмоций данного лица. Так же это может быть видеозапись какого- либо эпизода из жизни ответчика и ребёнка, где ответчик обращается к ребёнку, называет его своим сыном или дочерью (дня рождения, другого праздника).

2.2 Установление судом факта признания отцовства

⁴² Определение Верховного суда РФ.от 29 сентября 2005 года N 5-КГ15-75 // СПС Гарант

Установить факт отцовства можно не только при жизни предполагаемого отца, но и после его смерти. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" встречается понятия, которые необходимо разграничивать: «факт отцовства» и «факт признания отцовства». «Факт отцовства» употребляется при установлении происхождения ребенка от лица, не состоящего в браке с его матерью, в случае смерти этого лица, Такой факт может быть установлен в отношении детей, родившихся 1 марта 1996 г. и позднее, при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК РФ), а в отношении детей, родившихся в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., - при наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 48 КоБС РСФСР и принимать во внимание доказательства, подтверждающие совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком, совместное воспитание или содержание ребенка и другие доказательства.

«Факт признания отцовства» применяется в случаях, когда лицо признавало себя отцом, но ребенок родился перед или после смерти этого лица, а совместного заявления о добровольном признании отцовства подано не было.

Таким образом, эти два понятия разграничиваются временем смерти фактического отца и временем рождением ребенка. Законодатель, по-видимому, различает данные категории по допустимым доказательствам.

Для наибольшего удобства в данной работе будет применяться термин «факт признания отцовства», поскольку процедура установления вышеназванных фактов аналогична.

Факт признания отцовства устанавливается в порядке особого судопроизводства. Целью особого производства является не разрешение спор о гражданском праве, а подтверждение в бесспорном одностороннем порядке обстоятель-

ств, имеющих юридическое значение, бесспорных прав и защита интересов заявителя, связанная с реализацией принадлежащих ему прав⁴³

В отличие от КоБСа РСФСР 1969 г. в ст.50 действующего Семейного кодекса РФ предусмотрено, что в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке. А в ГПК РФ закреплён перечень фактов, имеющих юридическое значение и устанавливаемых в особом производстве, который включает в себя факт признания отцовства, что является специальной процессуальной нормой⁴⁴.

Правило Семейного кодекса РФ, содержащееся в ст. 50 предоставляет возможность установить происхождение ребенка от умершего лица только в случае признания им своего отцовства. Совершенно необоснованно законодатель включил в данное правило условие об обязательном признании своего отцовства при жизни умершего. До введения Семейного кодекса РФ факт отцовства устанавливался при наличии хотя бы одного из обстоятельств ст. 48 КоБС РСФСР, т.е. факт отцовства, мог быть установлен и при отсутствии признания своего отцовства.

Включая в законодательство правило, содержащееся в ст. 49 СК РФ, об установлении отцовства в исковом порядке, которое допускает любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение от конкретного лица, законодатель, непонятно, по каким причинам ввел такое ограничение прав ребенка при установлении его происхождения в особом производстве в случае смерти отца.

Таким образом, текст ст. 50 СК РФ "не предоставляет возможности положительного решения об установлении факта признания отцовства даже в том случае, если результаты генетической экспертизы подтверждают отцовство покойного, но отсутствуют какие бы то ни было доказательства признания им

⁴³ Треушников М.К. Гражданский процесс: учебник М.: Статут. 2014. С. 314.

⁴⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

своего отцовства при жизни"⁴⁵. В связи с тем, что в Семейном Кодексе РФ в особом производстве предусмотрено лишь установление факта признания отцовства, некоторые авторы предлагают следующую редакцию ст.50 СК РФ: "В случае смерти лица, не состоящего в зарегистрированном браке с матерью ребёнка, факт признания отцовства может быть установлен судом по правилам гражданского судопроизводства".

Заслуживает поддержки предложение об изменении редакции ст. 50 СК РФ о том, что в случае смерти фактического отца ребенка отцовство должно устанавливаться на основании тех же юридических фактов, что и при его жизни, т.е. фактов, подтверждающих происхождение ребенка от конкретного лица.

В отличие от установления отцовства в исковом производстве, при установлении факта признания отцовства отсутствует спор о праве. Если такой спор возникает (например, привлеченные к делу заинтересованные граждане и организации будут оспаривать заявление об установлении отцовства; или если возникает спор по поводу наследственного имущества), то заявление оставляется судьей без рассмотрения и заинтересованным лицам разъясняется их право на предъявление иска на общих основаниях⁴⁶. Также в особом производстве нет спорящих сторон, так как отсутствует по причине смерти субъект, с которым возможен спор о праве — ответчик. Установление факта признания отцовства производится по правилам, предусмотренным для установления фактов, имеющих юридическое значение. (ст. 262-268 ГПК РФ).

Специальными условиями подведомственности дел данной категории является следующее: 1) ребенок родился от лиц, не состоящих в браке; 2) отец ребенка умер. Цель обращения в суд по делам данной категории можно характеризовать как общую для всех дел и специальную. Общей целью обращения в суд с заявлением об установлении факта признания отцовства или факта отцовства является регистрация умершего лица в качестве отца ребенка, хотя по-

⁴⁵ Кузнецова И.М. Комментарий к семейному кодексу Российской Федерации М.: БЕК. 2011. С. 304.

⁴⁶ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

следний в зарегистрированном браке с заявительницей не состоял. Эта общая цель реализуется сама по себе независимо от того, была ли она указана или заявитель ограничился лишь ссылкой на какую-либо специальную цель возбуждения дела. Специальные цели различны, но все они основываются на общей цели — установление отцовства ребенка и внесение записи об его отце. Специальными целями могут быть получение в органах, совершающих нотариальные действия, свидетельства о праве на наследство, оформление права на пенсию по случаю потери кормильца, возмещение вреда вследствие смерти кормильца в связи с исполнением умершим (предполагаемым отцом ребенка) трудовых обязанностей и иные ситуации. Установление факта признания отцовства в судебной практике чаще всего преследует такую специальную цель, как оформление пенсии по случаю потери кормильца. Остальные обращения в суд с заявлениями имеют, в основном, цель возникновения наследственных правоотношений.

С.Т.А. обратилась в суд с иском к К.Л.А. об установлении факта признания отцовства, признании принявшей наследство. В обоснование требований указала, что она с 1964 года до 1993 года состояла в фактических брачных отношениях с Г. Д., с которым они вели общее хозяйство. 16 февраля 1968 года у них с Г. Д. родился сын С.А. А. 17 сентября 1982 года ими был приобретен по ½ доли жилой дом в г. Благовещенске. 17 апреля 1993 года Г. Д. скончался. При жизни её супруг высказывал желание о том, чтобы после его смерти ½ долю дома унаследовал их сын С. А. А. После смерти в 1993 году Г.Д., их сын переехал в купленный ими с Г. Д. дом и проживал там до дня своей смерти (02 февраля 2008 года), приняв, таким образом, наследство, открывшееся после смерти своего отца. После смерти сына она переехала в ту часть жилого дома, в которой после смерти своего отца проживал С. А.А.. В установленные законом сроки и порядке она (С.Т.А.) не оформила свои наследственные права, однако совершила все необходимые действия по принятию наследства умершего сына в виде жилого дома. Решением Благовещенского городского суда от 15 ноября 2012 года исковые требования С.Т.А. к К.Л.А. об установлении факта признания отцовства, признании принявшей наследства, удовлетворены.

В апелляционной жалобе ответчик не согласна с решением суда, просила его отменить и принять новое решение. Ссылается на то обстоятельство, что, фактически, Г. Д. отцом С.А.А. не являлся, отцовства в отношении С. А.А. не заявлял. Приводит доводы о том, что ей не были понятны содержание, значение и последствия признания иска в части признания отцовства. судебная коллегия решение Благовещенского городского суда от 15 ноября 2012 года оставила без изменения, а апелляционную жалобу ответчика К.Л.А. – без удовлетворения⁴⁷.

В ст. 50 СК РФ не содержится перечня лиц, по заявлению которых устанавливается факт признания отцовства. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ №9 от 25.10.96 г. так же, не указываются лица, по заявлению которых устанавливается факт признания отцовства.

Кроме заявителей, в таком процессе может участвовать широкий круг других заинтересованных лиц (граждан и организаций). Суд обязан выяснить круг лиц и организаций, заинтересованных в исходе дела, и принять меры для привлечения их к участию в процессе. К таким лицам, прежде всего, относятся родственники умершего лица, т.е. отца ребенка, так как установление факта с последующей записью умершего в качестве отца в актовой записи о рождении ребенка повлечет возникновение взаимных прав и обязанностей между этими лицами и ребенком. В процессе могут участвовать не все родственники умершего, а лишь те из них, заинтересованность которых носит правовой характер. Лица, чьи родственные отношения не попадают в сферу правового регулирования, не являются юридически заинтересованными в исходе дела. Однако, если их интерес не связан с фактом родственных отношений, а вытекает из других правовых отношений, их участие в процессе не исключается. Организациями в качестве заинтересованных лиц, привлекаемыми к делу, могут быть органы социального обеспечения (когда возникает вопрос о назначении пенсии ребенку), работодатели (по вине которых наступила смерть кормильца) и др.

⁴⁷ Апелляционное определение Амурского областного суда № 33АП-373/13// Архив Амурского областного суда, 2013

Всем заинтересованным лицам, участвующим в особом производстве, принадлежат права лиц, участвующих в деле, предусмотренные ст. 35 ГПК РФ. Предоставление широких прав заинтересованным лицам по делам об установлении этих фактов позволяет заинтересованным лицам активно защищать свои интересы, а также содействовать осуществлению состязательной формы процесса в делах особого производства.

Дел об установлении факта признания отцовства судами рассматривается немного. Однако, с учетом их особенностей, правильное разрешение споров об отцовстве имеет большое превентивное значение, способствует выполнению родителями обязанностей по надлежащему воспитанию детей, их содержанию, защите прав и интересов детей.

3 ОСПАРИВАНИЕ ОТЦОВСТВА ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

3.1 Субъекты оспаривания отцовства

Согласно действующему законодательству отцовство и материнство может быть оспорено. Данный институт регулируется, прежде всего, нормами СК РФ, а также ГПК РФ, Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" и КоБС 1969г.

Необходимо обратить внимание на то, что произведенная в установленном законом порядке запись родителей в книге записи рождений может быть оспорена только в судебном порядке. В соответствии с п.1 ст. 52 СК РФ данная запись может быть оспорена по требованию:

- 1) лица, записанного в качестве отца или матери ребенка;
- 2) лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка;
- 3) самого ребенка по достижении им совершеннолетия,
- 4) опекуна (попечителя) ребенка;
- 5) опекуна родителя, признанного судом недееспособным.

Несовершенные родители вправе оспаривать отцовство и материнство на общих основаниях (п.3 ст. 62 СК РФ). К родителям, указанным в п.1 ст. 52 СК РФ относятся и лица, лишённые родительских прав, так как лишение родительских прав не служит основанием для исключения сведений о родителях из записи о рождении ребёнка.⁴⁸

⁴⁸ М.В. Антокольская Семейное право: учебник 3-е изд., перер. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С.69..

Семейный Кодекс Российской Федерации устанавливает ряд ограничений, при которых требования об оспаривании отцовства не могут быть удовлетворены. Такие ограничения применимы к следующим ситуациям:

1) если лицо не состоящее в браке с матерью ребенка, добровольно признавшее себя отцом, фактически им не являлось в момент записи об отцовстве ему об этом было известно. Законодатель специально подчёркивает, что это исключение предусмотрено для лица, записанного отцом ребёнка на основании п.2 ст. 51 СК РФ, то есть для лица, не состоящего в браке с матерью ребёнка и признавшего своё отцовство добровольно в органах ЗАГС. Таким образом, можно сделать вывод о том, что это правило не распространяется на лицо, состоящее в браке с матерью ребёнка. Значит, супруг матери ребёнка может оспорить запись об отцовстве независимо от того, знал ли он в момент записи, что фактически не является отцом ребёнка.

2) супруг, давший в порядке, установленном законом, согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не вправе при оспаривании отцовства ссылаться на эти обстоятельства.

3) супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать (не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства).

3.2. Основания и порядок оспаривания отцовства

В соответствии с п. 3 ст. 47 ГК РФ аннулирование любой записи акта гражданского состояния, в том числе записи о родителях ребенка, полностью либо частично может быть произведено только на основании решения суда.

Пока запись о родителях не признана недействительной лица, записанные в качестве родителей ребенка не вправе отказаться от выполнения прав и обязанностей на основании неправильности произведенной записи.

К требованиям об оспаривании отцовства применяется исковой порядок даже если заинтересованные лица достигли между собой соглашения по данной проблеме. СК РФ не предусматривает оспаривания отцовства так же и в административном порядке путем обращения в органы ЗАГСа даже в том случае когда мать, фактический отец и лицо записанное в книге актов гражданского состояния в качестве отца ребенка желают изменить запись об отце ребенка.⁴⁹

При рассмотрении дел об оспаривании отцовства следует учитывать правило ст. 57 Семейного Кодекса о праве ребенка выражать свое мнение.

При подаче искового заявления в суд по делу об оспаривании отцовства или материнства необходимо приложить следующие документы:

1. копию свидетельства о рождении ребенка;
2. достоверные доказательства по делу об оспаривании отцовства;
3. достоверные доказательства, подтверждающие, что мужчина не давал своего согласия на запись его отцом ребенка в регистрационную книгу;
4. прочие доказательства.

Суд выносит решение об исключении сведений об отце в записи акта о рождении на основании достоверных доказательств, устанавливающих факт отсутствия биологической связи между ребенком и лицом, записанным отцом. Лицо, оспаривающее отцовство, должно доказать, что в период зачатия оно не имело с матерью ребенка половой связи. Если такая связь не исключена, то необходимо доказать неспособность стать отцом, которая наступила до зачатия ребенка. Для этого может быть назначена судебно-медицинская и генно-дактилоскопическая экспертизы.

Так, М. О.Г. обратился в суд иском к М.Е.В. об оспаривании отцовства. В обоснование заявленных требований указал, что в 1996 году он вступил в законный брак с М.Е.В. Совместная жизнь продолжалась до 2006 года, затем брак был расторгнут. От брака имеется несовершеннолетняя дочь - Полина, 18 сентября 2001 года рождения.

⁴⁹ Романенкова Е. Н. Семейное право: учебник М.: Проспект. 2015. С. 101.

С 1998 года ему был выставлен диагноз - абсолютное мужское бесплодие, при этом никакого лечения по этому поводу он не принимал. Один раз он давал согласие на применение метода искусственного оплодотворения, однако беременность у М.Е.В., в результате применения этого метода не наступила. Когда он узнал о беременности супруги он не спрашивал у нее, кто является отцом этого ребенка, поскольку полагал, что отцом является он, а свой диагноз расценивал как врачебную ошибку. В 2006 году, когда семейные отношения ухудшились, узнал, что не является отцом Полины. При расторжении брака М.Е.В. взыскала с истца алименты в пользу дочери на ее содержание.

На основании изложенного просил суд произвести изменение в актовой записи о рождении Полины, аннулировав запись об отцовстве. Ответчица против удовлетворения заявленных требований возражала, суду пояснила, что состояла в зарегистрированном браке с истцом, длительное время у них не было детей и после медицинского обследования в 1998 году, истцу был выставлен диагноз: абсолютное мужское бесплодие. Несколько раз они прибегали к методу искусственного оплодотворения, однако беременность не наступала. После чего по обоюдному согласию с истцом они приняли решение о том, чтобы она вступила в половую связь с другим мужчиной с целью родить ребенка, которого они воспитывали бы как своего родного. Она действительно вступила в половую связь с другим мужчиной, в результате чего у нее наступила беременность родилась дочь Полина. Истец изначально знал, что не является биологическим отцом ребенка, и этот ребенок рожден с его ведома и согласия иметь этого ребенка от нее. В интересах ребенка просила в удовлетворении требований М.О.Г. отказать.

Решением Благовещенского городского суда от 14 января 2008г. постановлено иски требования М.О.Г. - удовлетворить частично. Исключить из записи акта о рождении М.П.О. сведения о М. О.Г. как об отце ребенка.

В кассационной жалобе М.Е.В. просит постановленное решение отменить, указывает, что истец знал, что не является биологическим отцом ребенка, он дал свое согласие на рождение ребенка от другого мужчины. Таким образом,

полагает, что он дал свое согласие на запись в актовой записи о рождении ребенка в качестве отца. Просит оставить отцовство М.О.Г. в отношении ее дочери, и применить по аналогии закона ст. 51 СК РФ – как у лиц, не состоявших в браке между собой.

Изучив материалы дела, в соответствии с ч. 1 ст. 347 ГПК РФ, в пределах доводов жалобы, судебная коллегия приходит к следующим выводам. Как установлено судом первой инстанции, стороны состояли в зарегистрированном браке с 27.04.2006 г.

Согласно свидетельству о рождении, Полина родилась 1* сентября 2001 года, о чем в книге записей актов гражданского состояния о рождении произведена соответствующая запись; матерью является М.Е.В., отцом – М.О. Г.

В материалах дела имеется сообщение, поступившее из ОГУЗ «Амурская областная клиническая больница» из которого следует, что М. Е.В. в 1998 году обратилась к гинекологу-эндокринологу Центра планирования семьи и репродукции ОГУЗ «АОКБ» по поводу бесплодия в браке. В связи с выявленным фактором бесплодия у мужа – М. О.Г., истец и ответчица приняли решение о донорской инсеминации. М.Е.В.. За период с 1998 по 2000 год было проведено 10 донорских инсеминаций, в результате которых беременность не наступила.

Кроме того, судом первой инстанции была назначена судебная генетическая экспертиза, на разрешение которой был поставлен вопрос о том, является ли М.О.Г. отцом М.П.О. Согласно заключению эксперта ОГУЗ «Новосибирское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» № 284/к-07 от 06.12.2007 года отцовство М.О.Г. в отношении М.П.О. исключается.

К спорным правоотношениям судом первой инстанции верно применены правила ч. 1 и 2 ст. 51 СК РФ, согласно которым отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями ребенка в книге записей рождений по заявлению любого из них.

Если родители не состоят в браке между собой, запись о матери ребенка производится по заявлению матери, а запись об отце ребенка - по совместному

заявлению отца и матери ребенка, или по заявлению отца ребенка (пункт 4 статьи 48 настоящего Кодекса), или отец записывается согласно решению суда.

В силу ст. 52 СК РФ, запись родителей в книге записей рождений, произведенная в соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 51 настоящего Кодекса, может быть оспорена только в судебном порядке по требованию лица, записанного в качестве отца или матери ребенка, либо лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия, опекуна (попечителя) ребенка, опекуна родителя, признанного судом недееспособным.

Требование лица, записанного отцом ребенка на основании пункта 2 статьи 51 настоящего Кодекса, об оспаривании отцовства не может быть удовлетворено, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка.

Судом первой инстанции было правомерно установлено, что к моменту наступления беременности у М.Е.В. истец знал о своем диагнозе - абсолютное мужское бесплодие, лечению по этому поводу не проходил, давал согласие на применение метода искусственного оплодотворения, в связи с чем, суд пришел к выводу о том, что М.О.Г. еще до рождения М. П.О. знал о том, что не является биологическим отцом ребенка.

Однако, применение к сложившимся правоотношениям по аналогии ч. 2 ст. 52 СК РФ не представляется возможным, поскольку для применения указанной нормы необходимо соблюдение ряда условий: лица не должны состоять в браке между собой, и должны подать совместное заявление о внесении записи об отце ребенка, либо заявление должен подать отец ребенка. Указанное обстоятельство было исследовано судом первой инстанции, и нашло свое отражение в обжалуемом решении.

Вместе с тем, судебная коллегия не может согласиться с выводом суда о том, что семейным законодательством отказ в требовании об оспаривании отцовства по таким мотивам как интересы ребенка не предусмотрен. Пунктом 1 ст. 7 Конвенции о правах ребенка предусмотрено право ребенка, насколько это

возможно, знать своих родителей. Таким образом, судебная коллегия полагает, что правоотношения по оспариванию отцовства непосредственно затрагивают интересы ребенка. Однако, данное обстоятельство не влияет на правильность разрешения судом спора по существу.

На основании изложенного, судебная коллегия находит решение Благовещенского городского суда от 14 января 2008г. законным и обоснованным, постановленным в соответствии с нормами материального права. Выводы суда основаны на исследованных материалах дела и соответствуют действующему законодательству. Собранными по делу доказательствам дана надлежащая правовая оценка, а доводы кассационной жалобы являются несостоятельными, в связи с чем, решение суда подлежит оставлению без изменения, а кассационные жалобы – без удовлетворения⁵⁰.

Семейный кодекс не содержит указаний на срок давности относительно требований об оспаривании отцовства, а это значит, что в соответствии со ст. 9 Семейного кодекса подача исковых заявлений в суд об оспаривании отцовства сроками давности не ограничивается.

Исходя из существующих правил законодательства лицо, состоящее в браке с матерью и записанное отцом ребёнка, может оспорить эту запись в любое время. В результате возможна ситуация, когда супруг матери ребёнка, зная, что не является отцом, ребёнка не оспаривает в течение длительного времени запись об отце ребёнка, ребёнок считает его своим отцом, привыкает к нему, а он по каким либо соображениям по прошествии многих лет решает оспорить запись. Тем самым ставятся под удар интересы ребёнка, стабильность родительских отношений. Поэтому, на наш взгляд, правило п.5 ст. 49 КоБС РСФСР 1969 года о годичном сроке оспаривания записи об отцовстве с того времени, когда лицу стало или должно было стать известно о произведённой записи, более соответствует интересам ребёнка. Этот срок исковой давности позволяет своевременно разрешить вопрос об установлении отцовства, пока ре-

⁵⁰ Кассационное определение Амурского областного суда 33-422/08 // Архив Амурского областного суда, 2008

бёнок не осознаёт трагедию происходящего, пока не привык к лицу, как к своему отцу.

Следует учитывать, что в случае оспаривания записи об отце, произведенной в отношении ребенка, родившегося до 1 марта 1996 г., суду необходимо учитывать, что в силу ч. 5 ст. 49 КоБС такая запись могла быть оспорена в течение одного года с того времени, когда лицу, записанному в качестве отца ребенка, стало или должно было стать известным о произведенной записи. В этой связи Конституционный Суд РФ отказал в удовлетворении жалобы Воробьева, который считал, что п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ N 9 противоречит ст. 15 (ч. 3), 19 (ч. 1 и 2), 23 (ч. 1),... Конституции РФ, а также международным принципам защиты права на уважение частной и семейной жизни. В обоснование своего отказа Конституционный Суд РФ пояснил, что в соответствии с п. 2 ст. 168 СК РФ, КоБС, включая его ст. 49, признан утратившим силу с 1 марта 1996 г., содержащееся в ч. 5 ст. 49 КоБС положение о том, что лицо, записанное в качестве отца или матери ребенка, вправе оспорить произведенную запись в течение года с того времени, когда ему стало или должно было стать известным о произведенной записи, в СК РФ не воспроизведено. Пункт 1 ст. 169 СК и п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ N 9 лишь конкретизируют общий принцип действия нового закона во времени⁵¹.

Однако Европейский Суд по делу Шофмана признал, что годовой срок, установленный ст. 49 КоБС, для оспаривания отцовства с момента рождения ребенка нарушает право на частную жизнь мужа, который не является биологическим отцом⁵². Правила указанной статьи, отметил Европейский Суд, адекватно защищают интересы мужа, который сомневается в своем отцовстве, но не предусматривает возможности для мужей, в силу уважительных причин про-

⁵¹ Определение Конституционного Суда РФ от 19.06.2007 N 450-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Воробьева Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав частью пятой статьи 49 Кодекса о браке и семье РСФСР и пунктом 1 статьи 169 Семейного кодекса Российской Федерации" // СПС Гарант

⁵² Решение Европейского суда по правам человека по вопросу приемлемости жалобы № 74862/01, Леонид Шофман против РФ. // СПС Гарант

живающих отдельно, установить биологическую реальность более чем через год после рождения ребенка.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Несомненно, установление отцовства является важнейшим институтом семейного права. В данной работе всесторонне рассмотрены и выявлены проблемы, возникающие, на наш взгляд, при установлении отцовства.

На основании изученного и изложенного материала нами могут быть выделены следующие направления для решения выявленных проблем.

1. В современном обществе отцовство, как биосоциальная категория подвергается негативным изменениям, в связи с чем наблюдается тенденция к увеличению количества нерегистрируемых браков, и как следствие - внебрачных детей и неполных семей. Так как отцовские чувства формируются под воздействием социальных условий и общественного мнения, видится возможным изменить сложившуюся ситуацию мерами общественного воздействия, усилением пропаганды полноценной семьи для будущего становления личности ребенка, социальной значимости отцовского внимания и воспитания.

2. Выявлена необходимость включения в законодательство правовых норм, определяющих порядок признания недействительным акта об установлении отцовства, как это имеет место, например, в институтах семейного права о признании брака недействительным.

3. Представляется необходимым распространить действие п. 4 ст. 48 также на лиц, которые приобрели дееспособность в установленном законом порядке до достижения ими восемнадцати лет, так как названные лица также могут быть заинтересованы в разрешении данного вопроса, основная причина состоит в том, что родительские обязанности, предусмотренные главой 12 СК РФ, прекращаются не только по достижении детьми возраста восемнадцати лет, а

также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях

4. Также высказана точка зрения о включении в гражданское законодательство в качестве дополнительного основания для эмансипации несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, рождение ребенка.

5. Автором делается вывод, что некоторые общие предпосылки права на предъявление иска по данной категории дел не действуют (отсутствие решения третейского суда, отсутствие мирового соглашения), но по делам данной категории предусмотрена специальная предпосылка - согласие лица, достигшего возраста восемнадцати лет, в отношении которого отцовство устанавливается, а если оно признано недееспособным — согласие его опекуна или органа опеки и попечительства.

6. В случаях, если иск предъявлен лицом, на иждивении которого находится ребёнок и который не имеет с ребёнком никакой родственной связи, целесообразно привлекать к участию в деле орган опеки и попечительства.

7. Так же в ст. 49 СК РФ необходимо всё-таки включить прокурора, как лица, по заявлению которого может быть установлено отцовство, как это сделано по другим категориям дел (ст. ст. 70, 73, 142 СКРФ).

8. Представляется необходимым усиление вмешательства государства при разбирательстве данной категории дел, введением императивных норм, путем законодательного закрепления запрета на заключение мирового соглашения и запрета на отказ от заявленного требования об установлении отцовства, кроме случаев, когда обращается сам ребенок по достижении им совершеннолетия, во избежание нарушения прав и интересов ребенка

9. Предлагается дополнить ст. 52 СК РФ дублировав правило п. 5 ст. 49 КоБС РСФСР 1969 года о годичном сроке оспаривания записи об отцовстве с того времени, когда лицу стало или должно было стать известно о произведённой записи, так как на наш взгляд, это более соответствует интересам ребёнка.

10. В связи с тем, что среди населения распространены фактические сожительства, причём отцы своё отцовство признают, но не регистрируют это

признание в органах ЗАГСa, необходимо разъяснять населению в средствах массовой информации и другими средствами право- воспитательной работы, что для соблюдения интересов детей нужно устанавливать отцовство добровольном порядке. В дальнейшем это предотвратило бы необходимость обращения в суд.

В целом, на наш взгляд, задачи данной работы выполнены, цель достигнута. Подробно рассмотрены практически все аспекты установления отцовства и материнства, как в судебном, так и в добровольном порядке. Выявлены основные проблемы, внесены предложения их решения (в том числе, законодательные предложения). При внесении предложений автор исходит, прежде всего из интересов детей и их права знать своих родителей и воспитываться в семье, что соответствует Конвенции о правах ребенка и Конституции РФ.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. ФЗ от 30.12.2008 № 6-ФЗ, от 30.12.2008 № 7-ФЗ, от 05.02.2014 № 2-ФЗ, от 21.07.2014 № 11-ФЗ) // Собр. законодательства Российской Федерации. - 2014. - № 31. - Ст. 4398.

2 Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) // Российская газета. - 1995. - N 67.

3 Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Сборник международных договоров СССР. – 1993. - Выпуск XLVI.

4 Европейская конвенция о защите прав человека и основных (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) // Собрание законодательства РФ. - 2001. N 2. Ст. 163.

5 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. // Бюллетень международных договоров. – 1995. - N 2.

6 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 08.12.1995 г.// Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 1. - Ст. 16.

7 Кодекс о браке и семье РСФСР. (ред. от 07.03.1995, с изм. от 29.12.1995) // Ведомости Верховного Совета РСФСР. - 1969. - № 32. - Ст. 1086.

8 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 1994 N 51-ФЗ ред. от (23.05.2016) // Собр. законодательства РФ. - 1994. - N 32. - Ст. 3301.

9 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) Принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 23.10.2002 г. // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 46. - Ст. 4532.

10 Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ. - 1997. N 47. - Ст. 5340.

11 Федеральный закон от 24.07.1998 N 124-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. - 1998. - N 31. - Ст. 3802,

12 Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об опеке и попечительстве" // Собрание законодательства РФ. – 2008. N 17. - Ст. 1755,

13 Федеральный закон от 24.06.1999 N 120-ФЗ (ред. от 26.04.2016) "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" // Собрание законодательства РФ. – 1999. - N 26. - Ст. 3177.

14 Постановление от 4 апреля 2002 г. N 217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием» (в ред. Постановления Правительства РФ от 11.04.2006 N 210, с изм., внесенными Постановлением Правительства РФ от 10.03.2005 N 123) // Собрание законодательства РФ. - 2002. - N 15. - Ст. 1434.

15 Постановление Правительства РФ от 06.07.1998 N 709 (ред. от 16.04.2015) "О мерах по реализации Федерального закона "Об актах гражданского состояния" // Собрание законодательства РФ. – 1998. - N 28. - Ст. 3359.

II. Специальная литература

16 Абрамова, С.А. Особенности рассмотрения семейно-правовых споров мировыми судьями. Доклад на областной конференции «Мировые судьи – опыт и тенденции развития института» /С. А. Абрамова. – Благовещенск: Изд-во Амур. гос. ун-та, 2002.

17 Алексей, П.В. Семейное право: учебник / П. В. Алексей. – М.: Юнити-Дана, 2015. - 335 с.

18 Антокольская, М.В. Семейное право: учебник / М.В.Антокольская - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. - 432 с.

19 Ахмедханова, А .М. Установление отцовства в административном и судебном порядке (по материалам правоприменительной практики Республики Дагестан) : дис. ... канд. юрид. наук / А .М. Ахмедханова. - Махачкала 2003. - 223 с.

20 Беспалов, Ю.Ф. Семейное право: учебник / Ю.Ф. Беспалов, О. А. Егорова, О.Ю. Ильина – М.: Юнити-Дана, 2015. – 415 с.

21 Беспалов, Ю.Ф. Разбирательство дел об установлении отцовства/ Ю.Ф.Беспалов // Российская юстиция, 2000. - N 6.

22 Гусев, А. Гражданский брак. Алименты, наследование, раздел имущества. / А. Гусев. - Ростов-на-Дону: «Феникс», 2014. – 123с.

23 Ерохина, Е. Семейное право: учебник /Е. Ерохина., И. Найденова – М.: ОГУ, 2014. – 300 с.

24 Кузнецова, И.М. Комментарий к семейному кодексу Российской Федерации / И. М. Кузнецова - М.:БЕК, 2011. - 512 с.

25 Курбанов, Р. А. Семейное право: учебник / Р.А. Курбанов – Москва: Проспект, 2015. - 232 с.

26 Левушкин, А.Н. Семейное право: учебник. / А.Н. Левушкин А.А. Серебрякова — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. — 407 с.

27 Романенкова, Е. Н. Семейное право: учебник / Е.Н. Романенкова - М.: Проспект, 2015. – 128 с.

28 Пурге, А.Р. Правовые проблемы установления отцовства в России. / А.Р. Пурге // ЕврАзЮж - 2011. - № 10 (41)

29 Треушников, М.К. Гражданский процесс: учебник / М.К.Треушников - М.: Статут, 2014. — 504 с.

30 Ярычев, Н. У. Установление отцовства: гражданско-правовая характеристика / Н.У. Ярычев // фундаментальные исследования. – 2014. – № 12 (часть 8) – С. 1822-1825

III. Судебная практика

31 Определение Конституционного Суда РФ от 19.06.2007 N 450-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Воробьева Виктора Васильевича на нарушение его конституционных прав частью пятой статьи 49 Кодекса о браке и семье РСФСР и пунктом 1 статьи 169 Семейного кодекса Российской Федерации" // СПС Гарант

32 Решение Европейского суда по правам человека по вопросу приемлемости жалобы № 74862/01, Леонид Шофман против РФ // СПС Гарант

33 Определение Верховного суда РФ от 29 сентября 2005 года N 5-КГ15-75 // СПС Гарант

34 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9 (ред. от 06.02.2007) "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" // Российская газета. - 1996. N 212.

35 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2008 N 13(ред. от 09.02.2012) "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" // Российская газета. - 2008. N 140.

36 Апелляционное определение Амурского областного суда № 33АП-417/14 // Архив Амурского областного суда, 2014.

37 Апелляционное определение Амурского областного суда № 33АП-373/13 // Архив Амурского областного суда, 2013.

38 Апелляционное определение Амурского областного суда № 33АП-800/15 // Архив Амурского областного суда, 2015.

39 Кассационное определение Верховного Суда Удмуртской Республики № 33- 999/13 // Архив Верховного Суда Удмуртской Республики, 2013.

40 Кассационное определение Амурского областного суда 33-422/08 // Архив Амурского областного суда, 2008.

41 Кассационное определение Амурского областного суда № 33-1241/11 // Архив Амурского областного суда, 2011.

