

Министерство образования и науки Российской Федерации  
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ  
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ  
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра теории государства и права

**ПРОБЕЛЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ (НА  
ПРИМЕРЕ УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ)  
АВТОРЕФЕРАТ БАКАЛАВРСКОЙ РАБОТЫ**

Студентки 4 курса 432 группы  
40.03.01 – «Юриспруденция»  
юридического факультета

**ШИН АЛЕКСАНДРЫ ВИТАЛЬЕВНЫ**

Научный руководитель  
доцент кафедры  
теории государства  
и права, к.ф.н.,

\_\_\_\_\_ «\_\_\_» \_\_\_\_\_ С.В.Стрыгина

Зав. кафедры теории  
государства и права  
к.ю.н., доцент

\_\_\_\_\_ «\_\_\_» \_\_\_\_\_ Т.В.Синюкова

Саратов, 2018

**Актуальность темы исследования** обусловлена важным социальным значением, которое придается семейной политике в Российской Федерации.

Анализ законодательства показывает наличие проблем в правовом регулировании усыновления детей, наличии в законодательстве пробелов, а в правоприменительной практике трудности, возникающие в вопросе защиты прав несовершеннолетних.

От правильности выбора и применения законодательных и договорных конструкций зависит не только должный уровень правовой защиты прав участников семейных правоотношений, но и социальная обстановка в стране в целом. Соответственно актуальным является выявление закономерностей правового регулирования семейных отношений и в том числе в защите прав усыновляемых и усыновленных детей.

Рост «пустот» и появление большого количества «белых пятен» в семейном праве, в указанной проблеме, показали неполноту и отставание законодательства, а также отсутствие его современного комплексного исследования, что обусловило актуальность теоретического исследования по обозначенной теме.

**Объектом исследования** общественные отношения, которые возникают в процессе применения права, вызванные отсутствием юридических норм, регулирующих семейные правоотношения.

**Предметом исследования** являются пробелы в области семейного права, связанные с усыновлением детей.

**Целью настоящего исследования** выступает анализ эффективности преодоления пробелов в праве на примере усыновления детей.

Для этого в работе обозначены такие задачи, как определение видов пробелов, причины их возникновения, а также способы и практика их восполнения.

**Задачами** данной работы является:

- Рассмотреть виды пробелов и способы их восполнения и устранения.

- Выявить причины возникновения пробелов в семейном законодательстве.
- Проанализировать наиболее частые проблемы в вопросах усыновления детей.
- Дать рекомендации по устранению пробелов, связанных с усыновлением детей.

Степень научной разработанности данной темы выражается глубиной её исследования в трудах ведущих специалистов, среди которых В. В. Лазарев, С. С. Алексеев, Н. С. Бондарь, Е.В. Кузнецова, Михеева Л.Ю., Г.Н. Скворцова, Д.И. Романенко, А.А. Саркисянц, О.С. Панасюк и др.

Основой исследования являются общенаучные методы: логический, исторический, аналитический. Кроме того, были использованы научные методы комплексного системного изучения явлений и процессов.

Работа состоит из введения, двух глав, разделённых на параграфы, списка источников.

### **Основное содержание работы**

**Глава 1 выпускной работы** посвящена теоретическим основам понятия пробелов и причинам их появления.

При изучении данной проблематики наиболее часто они используют два понятия, такие как: «пробел в праве» и «законодательный пробел», но они не всегда совпадают по своему содержанию. На такую категорию, как пробел в праве, существует несколько точек зрения. Наиболее точным определением, с нашей точки зрения, под понятием «пробел в праве» следует понимать полное или частичное отсутствие правовых норм, необходимость которых обусловлена развитием уже сложившихся общественных отношений и потребностями практического решения дела. Такой подход к пониманию сущности пробела в праве дает большой простор для поступательного развития правовых норм в рамках существующей правовой системы.

Любой закон, если он в своей основе социально обусловлен, может иметь пробел, так как ни одно законодательство не может учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования. Поэтому в практике правоприменения может оказаться, что определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не находятся в сфере правового регулирования.

Зачастую пробелы в праве возникают в силу того, что законодатель не в состоянии охватить формулировками нормативного акта всех жизненных ситуаций, требующих правового регулирования; в качестве недостатков юридической техники; а также в силу бурного и необходимого развития общественных отношений. Само существование пробелов объясняется тем, что невозможно создать абсолютное и совершенное право, так как ключевой особенностью познания является развитие, которое имеют тенденцию отставать от общественного бытия.

Традиционно в российской правовой науке в качестве способов преодоления законодательных пробелов используется аналогия. Она представляет собой способ, необходимый для правильного следования целям правоприменения. Таким образом, различают аналогию закона, которая регулирует сходные общественные отношения и аналогию права, в свою очередь, призванную стабилизировать общие начала и принципы правового регулирования соответствующей отрасли права или правового института. Следовательно, аналогия закона и аналогия права восполняют пробелы только в той сфере общественных отношений, которые подвергнуты правовому регулированию.

Семейным законодательством, так же как и гражданским предусмотрено применение к семейным правоотношениям аналогии.

**Глава вторая** исследования посвящена видам пробелов в семейном законодательстве, причинам их образования и проблемам в связи с этим, возникающим в вопросах усыновления детей и путям их решения.

На сегодняшний день существует достаточное количество пробелов в семейном законодательстве, которые исключают защиту в полной мере прав усыновляемых детей. Так, институт усыновления/удочерения за историю своего развития много раз изменялся и преобразовывался. ВВІ современной России каждый год выявляется значительное количество детей, оставшихся без попечения родителей. В семейном законодательстве, как и в ранее действовавшем, определения усыновления/удочерения не дается, но уделено немало внимания этой процедуре, ее этапам и правилам. Отсутствие этого понятие не позволяет в полной мере защищать права ребенка, в случае их нарушения усыновителя.

Можно выделить несколько научных точек зрения, которые имеют непосредственное отношение к изучаемому вопросу.

Так, усыновление/удочерение в науке семейного права определяется как:

1) форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, под которой понимается способ определения юридической судьбы ребенка посредством деятельности определенных органов власти, направленный на его устройство в семью усыновителей для воспитания;

2) форма воспитания детей в семье усыновителя, при которой для усыновленного создаются такие же условия (материальные, нравственные, духовные и т.п.) для жизни, как и для родных детей.

3) юридический факт, устанавливаемый решением суда и порождающий комплекс правоотношений, аналогичных по своему содержанию с родительскими;

4) юридический акт, «в силу которого между двумя лицами (усыновителем и усыновленным) возникают правовые (как личные, так и имущественные) отношения, существующие между родителями и детьми».

Как и родство первой степени, усыновление/удочерение влечет за собой существенные правовые последствия – возникновение у усыновленных

права на наследование за усыновителями (ст. 1147 ГК), права пользования жилым помещением собственника-усыновителя (ст. 137 СК; ст. 31 ЖК) и др.

Действующее законодательство установило жесткое правило, когда усыновление (удочерение) допускается только в отношении несовершеннолетних детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей. Преимущественное право на усыновление ребенка имеют граждане РФ и родственники ребенка независимо от их места жительства (на территории России или на территории другого государства).

Допускается усыновление (удочерение) российского ребенка иностранными гражданами и лицами без гражданства. При усыновлении ребенка гражданина России иностранцами, лицами без гражданства, а также гражданами РФ, проживающими за рубежом, затрагивается, прежде всего, интерес усыновляемого ребенка. В научной литературе, посвященной вопросам усыновления, говорится о том, что именно передача ребенка в семью граждан другого государства или в руки одного родителя - иностранного гражданина заслуживает повышенного внимания.

Несмотря на тенденцию сокращения числа российских детей, усыновляемых иностранцами, весьма сложным с юридической точки зрения остается вопрос обеспечения их социально-правовой защиты. Широкий общественный резонанс в свое время получили смерти российских детей, усыновленных гражданами США, такие как Дима Яковлев, Иван Скоробогатов, Максим Кузьмин и др. На этот счет и по сей день в СМИ содержатся многочисленные публикации о жестоком обращении иностранных усыновителей к усыновленным детям. Именно поэтому остро стоит вопрос об отмене международного усыновления в РФ.

На законодательном уровне в России предпринимаются определенные шаги в направлении запрета международного усыновления. 28 декабря 2012 г. был принят так называемый Закон «Димы Яковлева», который запретил передачу на усыновление российских детей гражданам США.

На сегодняшний день такое явление как фиктивное усыновление в России далеко не новое. Данный институт прошел большой путь развития, но с течением времени ситуация с фиктивным усыновлением изменилась не в лучшую сторону, и Семейный Кодекс Российской Федерации по-прежнему не дает определения понятия «фиктивное усыновление».

Причины фиктивного усыновления довольно разнообразны: получение каких-либо льгот, пособий как со стороны усыновителей, так и со стороны усыновленного ребенка, улучшение жилищных условий, получение гражданства усыновленного ребенка, отсрочка от службы в армии и т.д.

Так, фиктивными усыновителями могут стать лица, которые по закону не имеют такого права, к примеру, не имеющие постоянного места жительства, надлежащего уровня дохода и т.п.; лица, которые имеют такое право, но преследуют корыстные цели (получить возможность пользоваться жилой площадью или имуществом усыновляемого).

Поскольку усыновление – длительный процесс, в котором участвует большое количество должностных лиц, связанных с оформлением множества документов, нередко эти документы фальсифицируются. Следует учитывать, что многие факты незаконного усыновления не фиксируются в статистических данных. Нередко этому способствует то, что в процессе незаконного усыновления совершается множество других преступлений: злоупотребление должностными полномочиями, получение и дача взяток, фальсификация документов, купля-продажа ребенка. В случае фиктивного усыновления нарушаются права и законные интересы усыновленного ребенка – так, его могут использовать как прислугу, как няньку для родного ребенка, его имуществом могут незаконно распорядиться и т.п.

Фиктивное усыновление проявляется в том, что усыновитель не желает создать для ребенка надлежащие условия семейной жизни, и в дальнейшем его действия будут каким-то образом сигнализировать об этом. Фиктивность усыновления можно установить путем последующего контроля условий жизни усыновленного. В современных условиях нормы,

касающиеся фиктивности усыновления, могут применяться лишь в комплексе с нормами гражданского, административного, уголовного права, которые должны устанавливать юридическую ответственность за совершение данного деяния.

**Заключение** работы отражает основные выводы автора, сделанные в ходе всего выпускного исследования. Несмотря на то, что мы можем наблюдать положительную динамику в уменьшении численности детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, такие дети все еще остаются социально незащищенными.

Забота о них была и остается одним из главных условий для сохранения государства. Поэтому большое число сирот и детей, оставшихся без попечения родителей при уменьшающейся численности населения можно рассматривать как разрушение популяции, неэффективную деятельность государственных органов и моральное разрушение людей.

На сегодняшний день наличие пробелов в законодательстве усугубляет проблему. Разнообразие причин их возникновения объединяет одно – все они вызваны глубоким кризисом нашего общества, его состоянием, проявляющемся в разрушении норм и ценностей, в том числе связанных с семьей и детьми.

Одним из лучших решений проблем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения, является их устройство в семью, где им помогут адаптироваться к семейной жизни. Согласно законодательству РФ, существует несколько форм семейного устройства детей, оставшихся без попечения родителей: это усыновление и опека/попечительство.

Усыновление является старейшим институтом. Данный вид устройства позволяет ребенку чувствовать себя полноценным членом семьи, за ним сохраняются все отношения и права наследования, в том числе, по выходу из несовершеннолетнего возраста. Специфика усыновления как формы устройства заключается в ее бессрочном характере. Сегодня данная форма семейного устройства детей-сирот, и детей, оставшихся без опеки и

попечительства, не до конца подготовлена организационно, и не закреплена в сознании граждан как нормальное социальное явление.

Несовершенство законодательства оставляет таких детей можно также наблюдать и в отношениях в иностранной семье с детьми из России. Немаловажным фактором, влияющим на жизнь детей, по нашему мнению будет ужесточение законов в сфере международного усыновления, введение новых механизмов контроля над судьбой ребенка, передаваемого на усыновление в другую страну. Но запрещать международное усыновление в России на сегодняшний день нельзя, так как это будет способствовать снижению численности детей-сирот в России, скорее всего это усугубит их положение, в частности детей-инвалидов.

Необходимо, для решения данной проблемы эффективные вводить методы контроля над тем, в какой обстановке проживают российские дети в приемных семьях за границей, оказывается ли им помощь в изучении родного языка, имеют ли они возможность посещать русскоязычные образовательные учреждения.

Также, «следить» за судьбой усыновленного следует не только в случае международного усыновления. Каждый переданный в чужую семью ребенок, независимо от гражданства усыновителя, требует повышенного контроля со стороны органов власти, в том числе и со стороны общества. Благодаря СМИ всем известны случаи, когда усыновители, и не только граждане США, например, а в том числе, и граждане РФ жестоко обращались с усыновленными детьми, и даже убивали их. Эти случаи подтверждают позицию, что недопустимо «забывать» об усыновленных детях, даже если они устроены в семьи граждан РФ и проживают на территории России.

Если сравнивать различных форм семейного устройства детей-сирот, то можно сказать, что только такая форма как усыновление является полностью семейным устройством со всеми присущими семье признаками, принятием в семью и обретением родителей.

Для улучшения и совершенствования процесса усыновления надо лучше изучить все механизмы и трудности, с которыми могут столкнуться усыновители и дети. Поэтому, реализуя политику в области детей-сирот, и детей, оставшихся без попечения родителей, важно выполнить следующие задачи:

1. Закрепить норму права, согласно которой усыновленные дети будут знать информацию о своем происхождении, т.к. это позволит избежать неприятные переживания у ребенка.

2. Дать в семейном законодательстве легальное определение понятия «усыновление (удочерение)», и, таким образом, устранить данный правовой пробел.

3. Законодательно закрепить необходимость наличия ратифицированного двустороннего международного договора о сотрудничестве в области усыновления детей с каждым государством, при решении вопроса о передаче российского ребенка на международное усыновление гражданам данного государства.

4. Предусмотреть институт недействительности усыновления и, в частности, такое самостоятельное основание недействительности усыновления как фиктивность усыновления. Ее можно будет установить путем последующего контроля условий жизни усыновленного.

5. Запретить переход обязанностей несовершеннолетних подопечных на их опекунов, с целью покончить с практикой, когда на опекунов распространяются обязательства по выплате материальной задолженности несовершеннолетних подопечных.

Проведенные исследования показывают, что люди не всегда готовы усыновить детей, поскольку эта процедура достаточно сложная.

Государство должно активнее помогать семьям, решившимся на усыновление. Но для того, чтоб решить социальные проблемы детей-сирот, нужны не только усилия государства и специалистов, также очень важна позиция общества по отношению к детям-сиротам. Только такие

комплексные меры способны преодолеть существующие барьеры на пути к усыновлению.

Хотелось бы также обратить внимание на то, что генезис института усыновления (удочерения) показывает нам, что на протяжении всего периода его существования в нем была объективная необходимость. Он оправдал свое существование с положительной стороны. Разработано немало законов, указов, постановлений, регулирующих вопросы защиты и охраны интересов детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения. Однако на этом останавливаться не приходится, так как существуют еще не решенные задачи, которые нам предстоит решить, и остались без ответа некоторые вопросы, на которые нам придется искать ответ.