

О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке (супружестве) и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей

Утративший силу

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года № 17. Утратило силу нормативным постановлением Верховного суда Республики Казахстан от 31 марта 2016 года № 2

Сноска. Утратило силу нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.03.2016 № 2 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

Сноска. Заголовок с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10; от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

Сноска. По всему тексту нормативного постановления после слова "браке" дополнено словом "(супружестве)", слова "орган опеки и попечительства", "органа опеки и попечительства", "органом опеки и попечительства" заменены соответственно словами "орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству", "органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству", "органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству" нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

В связи с изменением законодательства о браке (супружестве) и семье и в целях обеспечения наиболее полной защиты прав и охраняемых законом интересов несовершеннолетних при рассмотрении судами дел об усыновлении (удочерении) детей (далее по тексту - усыновление) пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет:

Сноска. Преамбула с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 22.12.2008 № 14 (порядок введения в действие см. п. 2).

1. Обратить внимание судов на то, что действующим правом Республики Казахстан об усыновлении на национальном и международном уровнях, является Конституция Республики Казахстан, Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления от 29 мая 1993 года, Кодекс Республики Казахстан "О браке (супружестве) и семье" от 26 декабря 2011 года (далее – Кодекс), Правила передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на

усыновление, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 380 от 30 марта 2012 года, Правила осуществления функций государства по опеке и попечительству, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 382 от 30 марта 2012 года, Правила назначения и размера выплаты пособия опекунам или попечителям на содержание ребенка-сироты (детей-сирот) и ребенка (детей), оставшегося без попечения родителей, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 383 от 30 марта 2012 года, Правила аккредитации агентств по усыновлению, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 385 от 30 марта 2012 года, Правила учета лиц, желающих усыновить детей, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 386 от 30 марта 2012 года, Правила деятельности и состава комиссии, выдающей заключение о возможности выдачи разрешения о передаче детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 387 от 30 марта 2012 года, Правила организации учета детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и подлежащих усыновлению, и доступа к информации о них, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан № 388 от 30 марта 2012 года, и иные соответствующие нормативные правовые акты , а также нормативные постановления Конституционного совета и Верховного суда Республики Казахстан .

Сноска. Пункт 1 в редакции нормативного постановления Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

2. В соответствии с пунктом 1 статьи 87 Кодекса дела об усыновлении рассматриваются судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством.

Лицо, желающее усыновить ребенка, приобретает права законного представителя ребенка лишь в случае удовлетворения судом его просьбы и только после вступления решения в законную силу (пункт 1 статьи 88 Кодекса).

Учитывая изложенное, судам следует иметь в виду, что не могут быть рассмотрены одновременно с заявлением об усыновлении требования заявителя о защите имущественных прав ребенка (например, о праве собственности ребенка на движимое или недвижимое имущество, перешедшее ему в собственность по договору дарения, в порядке наследования либо приватизации ж и л ь я и д р .) .

Сноска. Пункт 2 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

3. Принимая заявление об усыновлении, суд проверяет, соответствует ли

заявление по форме и содержанию требованиям, предусмотренным статьей 150 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее по тексту - Г П К) .

Исходя из специфики дел данной категории, суду необходимо проверять указание в заявлении сведений о самих усыновителях, детях, которых они желают усыновить, их родителях, просьбы о возможных изменениях в записи актов о рождении усыновляемых детей, об обстоятельствах, с которыми кодекс связывает возможность быть усыновителем, подтверждающие их доказательства, а также наличие в приложении к заявлению следующих необходимых документов :

- заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству по месту жительства (нахождения) ребенка об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого;
- акт обследования условий жизни усыновителей;
- копию актовой записи и свидетельства о рождении ребенка;
- медицинское заключение компетентного органа о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого;
- согласие родителей на усыновление ребенка, если оно требуется по закону;
- согласие ребенка на усыновление, если ребенок достиг возраста 10 лет;
- доказательства, подтверждающие, что заявитель может быть усыновителем данного ребенка .

В случае невозможности получения заявителем этих документов, они из соответствующих органов должны быть истребованы судом по ходатайству заявителя .

При усыновлении ребенка его отчимом или мачехой в соответствии с пунктом 3 статьи 93 Кодекса заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству об обоснованности и соответствии усыновления интересам усыновляемого не требуется.

Заявление должно быть подписано лично усыновителем (усыновителями), подача заявления кем-либо в интересах усыновителей недопустима.

Сноска. Пункт 3 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

4. Судам необходимо иметь в виду, что при усыновлении найденного или подкинутого ребенка недостаточно наличие протокола или акта об обнаружении ребенка, составленного органом внутренних дел или местным исполнительным органом. В отношении такого ребенка к заявлению должны быть приложены копия записи акта о рождении и свидетельство о его рождении, подтверждающие регистрацию ребенка в соответствии со статьей 196 Кодекса.

Если на момент подачи заявления об усыновлении найденный или подкинутый ребенок не зарегистрирован в порядке, предусмотренном статьей 196 Кодекса, то суд в соответствии со статьями 154 и 155 ГПК должен решить вопрос об оставлении заявления без движения или возвращении заявителю для устранения обстоятельств, препятствующих возбуждению дела.

Сноска. Пункт 4 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

5. В случае усыновления ребенка иностранным гражданином, суд обязан также истребовать от заявителя заключение об условиях жизни и возможности его быть усыновителем, выданное компетентным органом государства, гражданином которого он является либо государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства, документ дипломатического представительства или консульского учреждения Республики Казахстан, подтверждающий регистрацию в указанных органах иностранного гражданина как лица, желающего усыновить ребенка - гражданина Республики Казахстан.

При этом суд обязан удостовериться, что ребенок, об усыновлении которого ставит вопрос иностранный гражданин либо постоянно проживающий за границей гражданин Республики Казахстан, состоит на централизованном учете не менее трех месяцев .

Для проверки указанных требований закона суду следует истребовать данные о регистрации усыновляемого ребенка на первичный, региональный и централизованный учет .

Сноска. Пункт 5 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10 .

6. При рассмотрении дел об усыновлении детей - граждан Республики Казахстан иностранцами судам следует иметь в виду, что иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с гражданами Республики Казахстан (часть 2 статьи 413 ГПК). Документы, выданные, составленные или удостоверенные по установленной форме компетентными органами иностранных государств, совершенные вне пределов Республики Казахстан по законам иностранных государств в отношении граждан Республики Казахстан или иностранных лиц, принимаются судами Республики Казахстан при наличии консульской легализации, если иное не предусмотрено законом или международным договором Республики Казахстан .

Контроль за детьми, переданными на усыновление иностранцам, осуществляется посольствами или консульскими учреждениями Республики Казахстан и уполномоченным органом в области защиты прав детей Республики

Казахстан (пункт 2 статьи 251 Кодекса).

Судам следует иметь в виду, что под консульской легализацией понимается придание законной силы - засвидетельствование консулом своей подписью и печатью подлинности подписей на любом акте или документе, составленном в пределах его консульского округа и утвержденного местными властями. Консульская легализация совершается, когда документ, составленный за границей, должен быть предъявлен в стране, назначившей консула, и требуется по законодательству этого государства.

Вместе с тем, следует иметь в виду, что легализация документов не требуется в отношениях между государствами-участниками Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (г. Гаага, 05 октября 1961 года), вступившей в силу для Республики Казахстан 30 января 2001 г о д а .

В соответствии с требованиями статей 3, 5 настоящей Конвенции вместо дипломатической или консульской легализации официальных документов в государствах-участниках Конвенции в подтверждение подлинности подписей должностных лиц, печатей или штампов на документе, компетентным органом государства, в котором этот документ был совершен, проставляется апостиль.

Сноска. Пункт 6 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10; от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

6-1. Граждане Республики Казахстан, постоянно проживающие за пределами Республики Казахстан, и иностранцы, претендующие на усыновление ребенка, должны иметь с ребенком непосредственный контакт не менее четырех недель. Этот срок должен быть соблюден ими до подачи заявления об усыновлении в суд .

Заявление об усыновлении, поданное гражданином Республики Казахстан, постоянно проживающим за пределами Республики Казахстан или иностранцем до истечения этого срока, согласно части первой статьи 155 ГПК подлежит оставлению без движения, а в случае невыполнения требований, перечисленных в определении об оставлении заявления без движения, возвращается заявителю.

Сноска. Пункт 6-1 дополнен нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10; с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

6-2. Если апостилированный документ, выданный иностранным агентством, имеет ограниченный срок действия, который истек к моменту его предъявления суду, то необходимо решить вопрос о непризнании такого документа допустимым доказательством .

Сноска. Пункт 6-2 дополнен нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10 .

7. Дела об усыновлении ребенка рассматриваются с обязательным участием представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству. Кроме того, в целях максимального учета интересов ребенка суд должен привлечь к участию в деле родителей (родителя) усыновляемого ребенка, его близких родственников при отсутствии родителей, представителей учреждения, в котором находится оставшийся без попечения родителей ребенок, других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, если он достиг возраста 10 лет (статьи 93, 95 Кодекса, статья 9 Конвенции о правах ребенка).

Если суд придет к выводу о целесообразности опроса в судебном заседании усыновляемого ребенка, достигшего 10 лет, для выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу, то суду следует предварительно выяснить мнение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству с тем, чтобы присутствие ребенка в суде не оказало на него неблагоприятного воздействия.

При опросе необходимо выяснить, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на него одного из родителей или других заинтересованных лиц, осознает ли он свои собственные интересы при выражении этого мнения, и как он его обосновывает .

Сноска. Пункт 7 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

8. В целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления (статья 91 Закона) суд в соответствии со статьей 19 ГПК по ходатайству лиц, участвующих в деле, вправе рассмотреть дело в закрытом судебном заседании, включая обьявление решения .

9. Разрешая по существу требования об усыновлении, суду необходимо обсуждать вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (пункт 2 статьи 91, пункт 1 статьи 92 Кодекса).

Исходя из требований статьи 92 Кодекса о необходимости разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком не менее 16 лет и не более 45 лет, судам следует иметь в виду, что Кодексом допускается сокращение (увеличение) разницы в возрасте по причинам, признанным судом уважительными (нахождение в родственных отношениях или ребенок привязан к лицу, желающему его усыновить и считает его своим родителем и т. п.).

Сноска. Пункт 9 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

10. При наличии у ребенка родителей их согласие является обязательным

условием усыновления. Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. Согласие на усыновление, данное родителем в суде, должно быть отражено в протоколе и подписано им лично, а также отражено в решении. Однако, исходя из приоритета прав родителей, следует учесть, что любой из них может до вынесения решения отозвать данное им ранее согласие на усыновление независимо от мотивов, побудивших его сделать это (статья 93 Кодекса). В этом случае судом постановляется решение об отказе в удовлетворении требования об усыновлении.

Требование закона о согласии родителей на усыновление ребенка распространяется и на детей, имеющих родителей (родителя) и находящихся под опекой (попечительством), в приемных семьях, воспитательных, лечебных, лечебно-профилактических учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, кроме случаев, предусмотренных **статьей 94 Кодекса**.

При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с пунктом 7 статьи 77 Кодекса усыновление ребенка в случае лишения родителей родительских прав допускается по истечении шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда о лишении родителей родительских прав. Усыновление ребенка, один из родителей которого лишен родительских прав, допускается с согласия **другого родителя**.

Отказ опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителей указанных выше учреждений дать согласие на усыновление, в отличие от отказа родителей, не препятствует положительному разрешению судом вопроса об усыновлении, если этого требуют интересы ребенка (пункты 1, 4-6 статьи 93 **Кодекса**).

Сноска. Пункт 10 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

11. При усыновлении ребенка одним из супругов требуется письменное согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами **(статья 96 Кодекса)**.

Исключение составляют случаи, когда судом, рассматривающим заявление об усыновлении, будет установлено, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства супруга

заявителя неизвестно. Указанные обстоятельства могут быть установлены средствами доказывания, предусмотренными статьей 64 ГПК, а также вступившим в законную силу решением суда о признании этого супруга **б е з в е с т н о** **о т с у т с т в у ю щ и м**.

Сноска. Пункт 11 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

12. Усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей (например, дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья).

13. При решении вопроса о допустимости усыновления в каждом конкретном случае следует проверять и учитывать нравственные и иные личные качества усыновителя (обстоятельства, характеризующие поведение заявителя на работе, в быту, наличие на момент усыновления непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления), состояние его здоровья, возраст, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения, возникшие между этими лицами и ребенком, а также материальные и жилищные условия жизни будущих **у с ы н о в и т е л е й**.

При проверке документов, подтверждающих право лица быть усыновителем, судам следует иметь в виду, что факт наличия либо отсутствия судимости должен быть подтвержден только компетентным органом страны проживания лица, **ж е л а ю щ е г о** **у с ы н о в и т ь** **р е б е н к а**.

Для подтверждения правильности перевода документов, представляемых лицами, желающими усыновить детей, судам при необходимости следует привлекать к участию в деле соответствующих специалистов.

Сноска. Пункт 13 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10; от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

14. В силу требований пунктов 1 и 2 статьи 100 Кодекса усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству полностью приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Усыновленные дети утрачивают указанные выше права и освобождаются от обязанностей по отношению **к** **с в о и м** **к р о в н ы м** **р о д и т е л я м**.

Упомянутые правовые последствия наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о рождении этого ребенка. Исключение составляют случаи, когда один из родителей усыновленного

ребенка умер, и близкие родственники со стороны этого родителя, исходя из интересов ребенка, просят о сохранении прав и обязанностей родственников умершего по отношению к усыновленному.

Судом также могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности одного из родителей в случае, когда ребенок усыновляется только одним лицом, и об этом просят отец, если усыновитель - женщина, или мать, если усыновитель - мужчина (пункт 3 статьи 100 Кодекса).

О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указывается в решении суда об усыновлении ребенка.

Сноска. Пункт 14 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

15. В резолютивной части решения об усыновлении необходимо указывать об удовлетворении требования об усыновлении ребенка заявителем, а также о необходимости внести соответствующие изменения в запись акта о рождении, в том числе о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя в книге записей рождений, если такая просьба содержится в заявлении и дано согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет, об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка, а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя, если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц.

При этом следует обратить внимание судов на то, что изменение национальности ребенка при усыновлении не входит в компетенцию суда и определяется в соответствии со статьей 65 Кодекса.

Сноска. Пункт 15 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

16. Судам следует иметь в виду, что Кодексом предусмотрены основания как отмены усыновления, так и признания усыновления недействительным.

Правом требовать отмены усыновления ребенка в соответствии со статьей 108 Кодекса обладают его родители, супруг усыновителя, усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет, орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству, а также прокурор в интересах ребенка.

Требование об отмене усыновления может быть поставлено при наличии оснований, предусмотренных пунктом 1 статьи 106 Кодекса. При этом необходимо обратить внимание судов на то, что требование должно быть именно

об отмене усыновления, а не о лишении родительских прав, поскольку родительские права и обязанности возникают у усыновителей в результате усыновления, а не происхождения от них детей.

Выявление согласия ребенка на отмену усыновления в случаях, предусмотренных пунктом 1 статьи 106 Кодекса, не требуется.

Суд, исходя из требований пункта 2 статьи 106 Кодекса, вправе отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения. К таким обстоятельствам, в частности, можно отнести: несложившиеся взаимоотношения между усыновителем и усыновленным в силу их личных качеств; выявление после усыновления умственной неполноценности или наследственных отклонений в состоянии здоровья ребенка, существенно затрудняющих либо делающих невозможным процесс воспитания, о наличии которых усыновитель не был предупрежден при усыновлении; восстановление дееспособности родителей ребенка, к которым он сильно привязан, не может их забыть, что отрицательно сказывается на его эмоциональном состоянии и т. п.

Заявление об отмене усыновления рассматривается судом в порядке искового производства с обязательным привлечением усыновителей, органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, а также прокурора (пункт 2 статьи 107 Кодекса).

Сноска. Пункт 16 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

17. В соответствии со статьей 103 Кодекса усыновление признается судом недействительным в случаях:

- 1) принятия решения суда об усыновлении на основе подложных документов;
- 2) совершения усыновления без согласия лиц, указанных в статье 93 Кодекса;
- 3) усыновления лицом, состоящим в браке (супружестве), без письменного согласия другого супруга;
- 4) нарушения положений, предусмотренных пунктом 2 статьи 91 Кодекса.

Требование о признании усыновления недействительным вправе предъявить родители усыновленного, супруг усыновителя, лица, права которых нарушены усыновлением, прокурор, орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству.

Сноска. Пункт 16 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

18. Судам необходимо учитывать, что в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка выписка из этого

решения должна быть направлена в регистрирующий орган и в орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству, по месту вынесения решения об усыновлении, а выписка из решения суда об отмене усыновления и признании усыновления недействительным в такой же срок должна быть направлена в регистрирующий орган и органы, осуществляющие функции по опеке или попечительству, по месту государственной регистрации усыновления (статья 88 и пункт 4 статьи 105 Кодекса).

Сноска. Пункт 18 в редакции нормативного постановления Верховного Суда РК от 31.05.2012 № 2 (вводится в действие со дня официального опубликования).

19. При наличии исключительных обстоятельств непосредственно затрагивающих интересы ребенка, суд в соответствии со статьей 238 ГПК вправе по просьбе заявителя обратиться к немедленному исполнению, изложив мотивы, по которым он пришел к выводу о необходимости немедленного исполнения решения суда (например, требуется срочная госпитализация усыновленного для проведения курса лечения или оперативного вмешательства, и промедление ставит под угрозу жизнь и здоровье ребенка).

Сноска. Пункт 19 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 25.12.2006 N 10 ; от 22.12.2008 № 14 (порядок введения в действие см. п. 2).

20. Утратил силу нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25.06.2010 № 1 (порядок введения в действие см. п. 15).

21. Настоящее постановление вступает в силу со дня его опубликования.

П р е д с е д а т е л ь

Верховного Суда Республики Казахстан

С е к р е т а р ь

П л е н у м а ,

судья Верховного Суда Республики Казахстан