

01.12.2017 – 07.12.2017, № 46

ГЛАВНАЯ СТАТЬЯ

Компетентное мнение

[Как добиться проживания ребенка с отцом? Mission: Impossible](#)

[Установление факта проживания одной семьей](#)

[Ты мне еще заплатишь: алименты на родителей](#)

[Особенности международно-правового регулирования похищения детей](#)

[Раздел имущества супругов. Проблемные вопросы](#)

Судебный взгляд

[Корпоративные права как объекты раздела имущества супругов](#)

[С кем должен проживать малолетний ребенок: кардинальное изменение направления украинской судебной практики?](#)

[Обзор практики ЕСПЧ по разрешению семейных споров](#)

[Определение места жительства с отцом. Реально ли?](#)

[Раздел имущества супругов. Судебная практика](#)

Особенности регулирования семейных отношений: признание брака недействительным и институт усыновления как эффективные механизмы защиты прав супругов и детей

Общенациональным приоритетом и ключевым направлением деятельности государства и общества признается охрана материнства, детства и семьи, а обеспечение стабильности семейных отношений – залог гармоничного развития нации и общества.

Законодатель особое внимание должен уделять эффективному правовому регулированию общественных отношений, связанных с заключением и прекращением брака, а также способствовать обеспечению всех детей семейным воспитанием, возможностью физического и духовного развития.

Учитывая изложенное, особую актуальность приобретают проблемы правового регулирования признания брака недействительным и создания действенных механизмов усыновления в Украине.

Презумпция правомерности брака предусматривает, что брак, который был заключен и зарегистрирован в соответствии с законодательством, является действительным, создает правовые последствия вплоть до момента его аннулирования и/или принятия в судебном порядке решения о признании его недействительным.

На практике у судов особых трудностей, связанных с признанием брака недействительным, не

возникает, однако для граждан с целью избежания негативных и непредусмотренных последствий необходимой составляющей является четкая классификация порядка и нормативных оснований для признания его недействительным.

1. Классификация оснований для признания брака недействительным

Семейным кодексом Украины (далее – СК Украины) брак трактуется как своеобразный вид гражданско-правового соглашения, которое признается недействительным в порядке и на основаниях, установленных законодательством в зависимости от дефектов его заключения.

Так, в соответствии с **ч. 1 ст. 38 СК Украины** основанием недействительности брака является нарушение требований, установленных **статьями 22** (относительно брачного возраста), **24 – 26** (относительно добровольности, единобрачия и запрета заключать брак между отдельными лицами) настоящего Кодекса.

Учитывая изложенное, недействительный брак возможно условно разделить на:

- брак, который недействителен в силу закона (ничтожный);
- брак, который недействителен по решению суда;
- оспариваемый брак, который судом может быть признан недействительным.

1.1. Брак, который недействителен в силу закона (ничтожный)

Прежде всего следует обратить внимание на то обстоятельство, что **СК Украины** не употребляет дефиницию "ничтожный брак", однако с точки зрения теории права такое толкование обосновано и четко отражает суть указанного правового института.

Правовое регулирование "ничтожного брака" осуществляется **главой 5 СК Украины**, в которой приведен исчерпывающий перечень оснований, при наступлении которых он является недействительным автоматически.

Так, согласно **статье 39 СК Украины** недействительным является:

- брак, если он зарегистрирован с лицом, одновременно находящимся в другом браке (**ч. 1 ст. 39 СК Украины**);
- брак, если он зарегистрирован между родственниками прямой линии родства, а также между родными братом и сестрой (**ч. 2 ст. 39 СК Украины**);
- брак, если он зарегистрирован с недееспособным лицом (**ч. 3 ст. 39 СК Украины**).

При таких обстоятельствах признание недействительным брака в судебном порядке не требуется.

Следует подчеркнуть, что в случае заключения брака с вышеизложенными нарушениями законодательством не предусмотрено обращение по данному поводу в суд. Вместо этого в соответствии с **ч. 4 ст. 39 СК Украины** орган государственной регистрации актов гражданского состояния по заявлению заинтересованного лица аннулирует актовую запись о таком браке.

На практике граждане часто обращаются с соответствующим заявлением о признании

недействительным такого брака, что неправильно и влечет за собой соответствующие правовые последствия в виде оставления такого иска (заявления) без рассмотрения и т. п.

На указанных обстоятельствах, в частности, акцентирует внимание Верховный Суд Украины в постановлении Пленума от 21.12.2007 № 11 "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о праве на брак, расторжении брака, признании его недействительным и разделе совместного имущества супругов" (далее – Постановление № 11).

Как следует из положений п. 13 Постановления № 11, при наступлении вышеперечисленных обстоятельств имеет место исключительно внесудебный порядок признания брака недействительным.

Очевидно, что судом не должны рассматриваться заявления о признании недействительным брака на вышеизложенных основаниях.

1.2. Брак, который недействителен по решению суда

В соответствии со ст. 40 СК Украины к таким бракам относятся:

- брак, заключенный без свободного согласия одного из супругов (ч. 1 ст. 40 СК Украины);
- фиктивный брак (ч. 2 ст. 40 СК Украины).

Брак, который был зарегистрирован без наличия свободного согласия одного из супругов, подлежит обязательному признанию его недействительным с учетом нижеследующего.

По общему правилу, условием действительности брака является наличие взаимного согласия на то у супругов, причем их воля должна быть направлена именно на создание семьи.

Как предусмотрено ч. 1 ст. 40 СК Украины, если брак был зарегистрирован без свободного согласия женщины или мужчины, он признается недействительным по решению суда.

Согласие лица не считается свободным, в частности, когда в момент регистрации брака оно страдало психическим расстройством, находилось в состоянии алкогольного, наркотического опьянения и не осознавало в полной мере значение своих действий и (или) не могло руководить ими. Не считается свободным согласие и в том случае, если брак был зарегистрирован в результате применения насилия (физического и/или психического). При этом не имеет значения, от кого исходило принуждение: от одного из супругов или от третьих лиц.

С целью установления того факта, понимало ли лицо в таком случае значение своих действий и имело ли возможность сознательно руководить ими, на практике назначается экспертиза.

Фиктивный брак подлежит признанию его недействительным с учетом следующего.

Так, согласно ч. 2 ст. 40 СК Украины брак признается недействительным по решению суда в случае его фиктивности. Брак является фиктивным, если он заключен женщиной и мужчиной или одним из них без намерения создания семьи и приобретения прав и обязанностей супругов.

Представляется, что фиктивному браку присущи признаки мнимой сделки, ведь в обоих случаях сторонами совершаются юридически значимые действия без намерения наступления правовых последствий, предусмотренных законом.

Судебные дела о признании недействительным брака фиктивным довольно распространены, однако часто на практике их рассмотрение усложняется тем, что, как правило, намерения у супругов – разные.

Думается, что суду в таком случае необходимо исходить из конструкции правовой нормы, в которой прямо указано, что брак является фиктивным даже в том случае, если хотя бы один из супругов не имел намерения создания семьи.

Причины регистрации фиктивных браков – разные: как правило, их заключение мотивируется желанием лиц приобрести определенные права, для получения которых необходимо заключение брака. Наиболее распространенными примерами такового являются решение жилищных вопросов, оформление наследства и т. п.

В ходе рассмотрения дел соответствующей категории судами должна предоставляться правовая оценка действиям сторон в нематериальном выражении, как-то желание вести общее хозяйство, проживать одной семьей, заботиться о моральном состоянии семьи, ее благосостоянии и т. п.



При решении вопроса о фиктивности брака суд должен, в частности, определить: отношения супругов к браку, их длительность; факт совместного проживания; заботу отца о детях и жене; совместный отдых; личные отношения; посещение близких и родственников; причины раздельного проживания, если таковое имело место; факт ведения совместного хозяйства в браке; приобретение общего имущества; другие обстоятельства, которые свидетельствовали бы о наличии или отсутствии намерения создать семью.

Таким образом, брак может считаться фиктивным только в том случае, когда супруги или один из них действовали сознательно и не имели при этом намерения создать семью.

Следовательно, указанные обстоятельства являются безусловными основаниями для признания брака недействительным. Это означает, что заинтересованные лица могут обратиться в суд с соответствующим иском, однако должны при этом надлежащими и допустимыми доказательствами доказать их наличие.

В случае если судом будет установлено существование таких обстоятельств, брак подлежит признанию недействительным в обязательном порядке.

1.3. Оспариваемый брак, который судом может быть признан недействительным

Так, в соответствии с **ч. 1 ст. 41 СК Украины** брак может быть признан недействительным по решению суда, если он был зарегистрирован:

- 1) между усыновителем и усыновленным им ребенком;
- 2) между двоюродными братом и сестрой; между тетей, дядей и племянником, племянницей;
- 3) с лицом, которое скрыло свою тяжелую болезнь или болезнь, опасную для второго из супругов и (или) их потомков;
- 4) с лицом, не достигшим брачного возраста и которому не были даны права на брак.

2. Отдельные аспекты судебной практики при признании брака недействительным

Согласно [ч. 2 ст. 41 СК Украины](#) при решении дела о признании брака недействительным суд принимает во внимание, насколько этим браком нарушены права и интересы лица, длительность совместного проживания супругов, характер их взаимоотношений, а также другие обстоятельства, которые имеют существенное значение.

Как установлено в [п. 13 Постановления № 11](#), для признания брака недействительным наличия одного из указанных фактов недостаточно.

Таким образом, решая дела, связанные с признанием оспариваемых браков недействительными, судам следует учитывать, насколько этим браком нарушены права и интересы лиц, срок совместного проживания супругов, а также характер их взаимоотношений, другие обстоятельства, имеющие существенное значение.

Следовательно, в случае наличия перечисленных в [статье 41 СК Украины](#) обстоятельств судом выносится решение по своему внутреннему убеждению после рассмотрения поданных сторонами документов, материалов, заслушивания их пояснений и показаний свидетелей. Выяснив все фактические обстоятельства, на которых основываются иски, и руководствуясь [статьей 41 СК Украины](#), судом принимается решение или о признании брака недействительным, или об отказе в удовлетворении такого иска.

3. Лица, которые наделены правом на подачу в суд искового заявления с требованием о признании брака недействительным

[Статьей 42 СК Украины](#) четко установлен исчерпывающий перечень лиц, имеющих право инициировать признание брака недействительным. Это, в частности:

- муж или жена;
- другие лица, при условии, что их право нарушено в связи с регистрацией данного брака;
- законные представители лица, то есть родители, попечители ребенка, опекуны недееспособного лица;
- орган опеки и попечительства, если защиты требуют права и интересы ребенка, лица, которое признано недееспособным, или лица, дееспособность которой ограничена;
- прокурор.

Таким образом, только определенный круг лиц, прав и законных интересов которых это касается, наделен правом обратиться по этому поводу в суд. Это обусловлено необходимостью обеспечить существование стабильности гражданских правоотношений и соблюдение общих принципов гражданского судопроизводства.

4. Правовые последствия признания брака недействительным

Институт признания брака недействительным направлен как на восстановление положения, существовавшего до его заключения, так и на прекращение правоотношений, который могут возникнуть в будущем.

Специфическим в семейном законодательстве является наличие двух групп правовых последствий признания брака недействительным: общих и особых.

По общему правилу, установленному [статьей 45 СК Украины](#), недействительный брак не создает для супругов никаких юридических последствий и не обуславливает для них наступление соответствующих прав и обязанностей; считается, что они в браке не находились.

Не возникают в связи с заключением такого брака, в частности, имущественные права.

Так, согласно [ч. 2 ст. 45 СК Украины](#), если во время пребывания в недействительном браке лица приобрели имущество, считается, что оно принадлежит им на праве общей долевой собственности, а размер долей определяется пропорционально вкладу каждого. Нормативно их размер не установлен, он определяется судом или по договоренности сторон в каждом конкретном случае с учетом индивидуальных обстоятельств дела.

Подлежит возврату и сумма алиментов, полученных в результате недействительности брака.

Как регламентировано [ч. 4 ст. 45 СК Украины](#), в случае если в связи с заключением брака, который со временем был признан недействительным, лицо вселилось в жилое помещение, оно не получает права на проживание в нем и может быть выселено.

Лицо, которое в результате регистрации недействительного брака изменило свою фамилию, считается именуемым этой фамилией без достаточного правового основания ([ч. 5 ст. 45 СК Украины](#)).



Однако законодателем сделано исключение из вышеуказанного правила, которое заключается в том, что правовые последствия недействительности брака наступают в случае, если лицо было осведомлено о наличии препятствий для заключения брака и преднамеренно скрывало их существование от другого из супругов.

Поскольку факт такой осведомленности не имеет объективного выражения и носить исключительно субъективный характер, это порождает дополнительные трудности в правоприменительной практике судов. Любое заинтересованное лицо может утверждать о том, что ему было известно или неизвестно о препятствиях в зависимости от желаемых правовых последствий. В таком случае суды должны давать правовую оценку обстоятельствам дела исходя из имеющихся в материалах дела доказательств и осуществлять анализ поведения лица.

С вышеизложенным аспектом тесно связаны и особые последствия признания брака недействительным.

Так, в соответствии с требованиями [ст. 46 СК Украины](#) в случае если лицу не было и не могло быть известно о препятствиях к регистрации брака, оно имеет право:

- на проживание в жилом помещении, в которое лицо поселилось в связи с недействительным браком;
- на раздел имущества, которое было приобретено в недействительном браке, как общая совместная собственность супругов;
- на алименты;

– на фамилию, выбранную при регистрации брака.

Приведенный перечень особых последствий признания брака недействительным не является исчерпывающим в связи со следующим. Брак сам по себе порождает широкий спектр прав и обязанностей, а в процессе его существования супруги вступают в большое количество правоотношений, как имущественных, так и неимущественных. Поэтому могут иметь место другие, кроме вышеперечисленных, правовые последствия недействительности брака исходя именно из особенностей конкретных обстоятельств дела.

В то время как эффективное правовое регулирование признания брака недействительным способствует стабильности семейных отношений, чем обеспечивается оптимальная защита интересов супругов и детей, институт усыновления введен с целью гарантирования безопасных и гармоничных условий жизни детей.

Однако несмотря на то, что усыновление является действительно оптимальным способом обеспечения брошенным детям достойных условий проживания, в правоприменительной практике в данной сфере до сих пор остается много пробелов.

Учитывая изложенное, необходима разработка предложений относительно решения проблемных моментов усыновления, усовершенствования законодательства в рассматриваемой сфере, в частности относительно осуществления усыновления иностранцами и закрепления дополнительных мер, направленных на соблюдение тайны.

5. Правовое регулирование усыновления

Правовое регулирование усыновления осуществляется [СК Украины](#), [законами Украины "Об охране детства" от 26.04.2001 г. № 2402-III](#), ["Об обеспечении организационно-правовых условий социальной защиты детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения" от 13.01.2005 г. № 2342-IV](#), [Порядком осуществления деятельности по усыновлению и осуществлению надзора за соблюдением прав усыновленных детей, утвержденным постановлением КМУ от 8 октября 2008 г. № 905](#), и т. п. Процедура вынесения судами решений об усыновлении, кроме вышеизложенных, детально регламентируется [ГПК Украины](#).

Следует обратить внимание, что [СК Украины](#) предусмотрено, что усыновление осуществляется исключительно на основании решения суда. Это обусловлено тем, что усыновление осуществляется в интересах ребенка и этот процесс требует всестороннего и объективного рассмотрения всех обстоятельств, а также четкого соблюдения всех норм процессуального и материального права.

5.1. Лица, которые могут быть усыновлены

[Семейным кодексом](#) установлено то, что усыновлен может быть только ребенок ([ст. 208 СК Украины](#)), причем если ребенок был брошен в роддоме или другом заведении, то он может быть усыновлен только после достижения двухмесячного возраста ([ст. 209 СК Украины](#)).

Правда, законодатель предусмотрел и исключения: согласно [ч. 2 ст. 208 СК Украины](#) в исключительных случаях суд может постановить решение об усыновлении совершеннолетнего лица.

5.2. Требования к лицам, которые могут быть усыновителями

Семейным законодательством приведен четкий перечень критериев, которым должны отвечать

потенциальные усыновители. Это, в частности, следующие требования (ст. 211 СК Украины):

- дееспособность;
- минимальный возраст – 21 год;
- лицо должно быть старше ребенка не менее чем на пятнадцать лет.

Кроме того, в [статье 212 СК Украины](#) приведен перечень лиц, которые не имеют права быть усыновителями. К ним, в частности, отнесены недееспособные, ограниченно дееспособные; те, кто был осужден за ряд преступлений; которые уже были усыновителями, однако усыновление было отменено; имеющие необходимость в постороннем уходе; находящиеся на лечении в наркологическом или психоневрологическом диспансере и т. п.

Более того, [частью 2 ст. 212 СК Украины](#) предусмотрено, что усыновителями не могут быть лица, интересы которых противоречат интересам ребенка.

Такие ограничения направлены на недопущение злоупотреблений со стороны отдельных лиц, исключение возможности усыновления отдельными категориями "асоциальных элементов" по корыстным мотивам и нарушения интересов детей. Требования относительно удовлетворительного состояния здоровья усыновителей и наличия достаточного материального обеспечения имеют целью обеспечить ребенку надлежащие условия воспитания и абсолютно обоснованы.

6. Нюансы правоприменения в делах, связанных с усыновлением

Как уже указывалось, усыновление в Украине возможно исключительно на основании решения суда, что обусловлено особой уязвимостью объекта правовой защиты – детей, подлежащих усыновлению. На этих основаниях исключительно суд по результатам тщательного изучения всех фактов, личности усыновителя, соответствия его необходимым критериям, установленным законом, дает правовую оценку обстоятельствам дела и приходит к выводу об усыновлении или об отказе в этом.

В правоприменительной практике в отдельных случаях в ходе рассмотрения данной категории дел случаются ошибки, на что обращает внимание суд кассационной инстанции при подготовке Обобщений.

Одной из наиболее распространенных проблем является согласие родителей на усыновление ребенка.

Как следует из [ст. 217 СК Украины](#), усыновление осуществляется по свободному согласию родителей ребенка, которое должно быть безусловным.

При этом в соответствии с [ч. 5 ст. 217 СК Украины](#) письменное согласие родителей на усыновление их ребенка должно быть нотариально удостоверено.

На практике распространены случаи, когда суды в качестве такого согласия принимают письменные заявления родителей или одного из них об отказе забрать ребенка или оставлении его в роддоме или другом заведении здравоохранения. Такие документы не могут рассматриваться как допустимые подтверждения согласия на усыновление ребенка, поэтому его наличие/отсутствие должно выясняться на основании надлежащих доказательств.

В Обобщениях судебной практики по делам об усыновлении Верховный Суд Украины также

акцентирует внимание на необходимости получения согласия ребенка на усыновление.

Как указывает суд, факт наличия или отсутствия согласия ребенка на усыновление является существенным обстоятельством, подлежащим обязательному учету при решении дела. Отсутствие согласия со стороны ребенка на усыновление должно рассматриваться судом как препятствие для усыновления, а принятие судебного решения вопреки мнению ребенка не допускается.

7. Проблемы обеспечения тайны усыновления

Немалую настороженность вызывает ситуация, связанная с тайной усыновления. Несмотря на то обстоятельство, что [Конституцией Украины](#) декларируется недопустимость вмешательства в личную жизнь лица, а широкий спектр правовых норм [СК Украины](#) направлен на соблюдение тайны, реальный механизм обеспечения такого права оставляет желать лучшего.

С одной стороны, [СК Украины](#) закреплено право лиц на тайну пребывания на соответствующем учете, поиска ребенка для усыновления и тайну подачи заявления и вынесения соответствующего решения суда.

Вместе с тем другими нормативно-правовыми актами вышеупомянутые положения в данной сфере полностью проигнорированы.

Так, [законами Украины "О государственной помощи семьям с детьми", "О государственной социальной помощи малообеспеченным семьям"](#) и другими правовыми актами социального направления предусмотрено право на назначение и выплату материальной помощи усыновителям. При этом в соответствующих правовых нормах прямо употребляются термины "усыновление", "усыновленный ребенок".

Более того, [ст. 4 Закона Украины "Об отпусках"](#) перечень отпусков дополнен новым видом – "отпуск в связи с усыновлением ребенка".



Следовательно, при использовании указанных льгот еще больше расширяется круг лиц, которые, учитывая выполнение служебных обязанностей, становятся осведомлены об информации об усыновителях и усыновленных. Представляется, что в данной ситуации усыновители, которые записаны родителями ребенка и хотят при этом сохранить тайну усыновления, подвергнутся дискриминации.

Конечно, необходимость предоставления усыновителям вышеуказанных льгот не ставится под сомнение, однако сам механизм их предоставления требует пересмотра. Так, целесообразным представляется приравнять усыновителей в определенных случаях к родителям путем принятия отдельной законодательной нормы.

В связи с приведенным отпадет необходимость в использовании в правоотношениях, связанных с получением социальных льгот, специального термина "усыновитель", что приведет к недопущению необоснованного раскрытия тайны усыновления.

8. Особенности усыновления при участии иностранного элемента

Межгосударственное усыновление – самостоятельный институт международного частного права, основной целью которого является предоставление детям, оставленным без родительской заботы,

достойных семейных условий воспитания и развития.

Отечественное законодательство в данной сфере далеко от совершенства и не отвечает международным стандартам защиты прав ребенка, учитывая, что на практике воплощение данных процедур существенно усложняется.

К регулированию указанной сферы применяются международные нормативно-правовые акты, в частности, [Гагская конвенция о защите детей и сотрудничестве в области межгосударственного усыновления от 1993 г.](#), [Гагская конвенция об юрисдикции, применимом праве и признании решений об усыновлении от 1965 г.](#)

Действительно, международное усыновление связано с:

- отсутствием нормативно-правового регулирования механизма проведения надзора за дальнейшей судьбой детей, усыновленных за границей;
- отсутствием юридических процедур, направленных на возвращение в Украину детей, усыновленных иностранными гражданами, в случаях грубого нарушения усыновителями прав и интересов детей.

С целью предотвращения наступления негативных последствий и минимизации рисков, связанных с тем, что иностранные граждане выступают усыновителями детей в Украине, законодатель установил ряд ограничений, среди которых следующие:

- у иностранца имеется возможность усыновить ребенка в Украине только в случае исчерпания всех национальных возможностей устройства его в семью ([ст. 24 Закона Украины "Об охране детства"](#));
- усыновителями могут выступать исключительно иностранцы, находящиеся в браке (за исключением, когда иностранец является родственником ребенка) ([ст. 24 Закона Украины "Об охране детства"](#));
- иностранец может усыновить ребенка, который является гражданином Украины, при условии его нахождения на учете в соответствующем центральном органе исполнительной власти в течение одного года и достижения возраста пяти лет ([ст. 283 СК Украины](#));
- преимущественным правом на усыновление ребенка в Украине наделены иностранцы, являющиеся родственниками ребенка или гражданами государств, с которыми Украиной заключен договор о предоставлении правовой помощи.

Думается, что с целью улучшения условий проживания детей крайне необходимо усовершенствование процедур международного усыновления, установление реально действующих механизмов контроля за этим процессом и построение эффективной системы надзора за соблюдением прав детей, которые усыновлены иностранцами.

ВЫВОД:

Итак, семейным законодательством четко разграничиваются критерии для признания брака недействительным. Условно недействительные браки можно разделить на абсолютно недействительные (ничтожные); браки, подлежащие признанию их недействительными в обязательном порядке, и браки, которые могут быть признаны недействительными на

усмотрение суда. Отличается и процедура признания их недействительными. Законодательством установлен исчерпывающий перечень лиц, наделенных правом на обращение в суд с требованием о признании брака недействительным: это могут быть исключительно заинтересованные лица. По общему правилу, недействительный брак не создает для сторон никаких правовых последствий, как и не порождает прав и обязанностей.

Правоотношения в сфере усыновления, в целом, регулируются на надлежащем уровне. Однако в правоприменительной практике судебные органы иногда допускают ошибки при определении подсудности дел, наличия согласия ребенка и/или родителей на усыновление и т. п. Особого внимания требует усовершенствование механизма контроля за усыновлением украинских детей иностранными гражданами и необходимость обеспечения тайны усыновления.

**Юрий Асадчев,
адвокат, партнер
LEXLIGA Law Firm**



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2017.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2017.