

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право, гражданский процесс и трудовое право»

030900.62 «ЮРИСПРУДЕНЦИЯ»

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско - правовой

(наименование профиля, специализации)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Правовые проблемы установления отцовства в судебном порядке»

Студент(ка)

Ильина Н.В.

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Джалилова Е.А.

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой канд.юрид.наук, доцент О.Е. Репетева

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

(личная подпись)

« _____ » _____ 2016 г.

Тольятти 2016

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право, гражданский процесс и трудовое право»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Гражданское право,
гражданский процесс и трудовое право»

О.Е.Репетева

(подпись)

(И.О.Фамилия)

« ____ » _____ 2015 г.

ЗАДАНИЕ

на выполнение бакалаврской работы

Студент(ка): Ильина Наталья Владимировна.

1. Тема: Правовые проблемы установления отцовства в судебном порядке.
2. Срок сдачи студентом законченной бакалаврской работы _____
3. Исходные данные к бакалаврской работе:
 - Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г;
 - Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г;
 - Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»;
 - Научная и учебная литература;
 - Материалы судебной практики.
4. Содержание бакалаврской работы (перечень подлежащих разработке вопросов, разделов):
 - Установление отцовства по законодательству Российской Федерации;
 - Порядок установления отцовства в органах ЗАГС;
 - Порядок установления отцовства в судебном порядке.
5. Дата выдачи задания « ____ » _____ 2015 г.

Руководитель бакалаврской
работы

_____ (подпись)

_____ (И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

_____ (подпись)

_____ (И.О. Фамилия)

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право, гражданский процесс и трудовое право»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Гражданское право,
гражданский процесс и трудовое право»

О.Е.Репетева

(подпись)

(И.О.Фамилия)

« ____ » _____ 2015 г.

**КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН
выполнения бакалаврской работы**

Студент(ка): Ильина Наталья Владимировна.
по теме: «Правовые проблемы установления отцовства в судебном порядке».

Наименование раздела работы	Плановый срок выполнения раздела	Фактический срок выполнения раздела	Отметка о выполнении	Подпись руководителя
Составление плана работы и библиографии	Ноябрь 2015			
Обсуждение I главы работы	Январь 2016			
Обсуждение II главы работы	Февраль 2016			
Обсуждение III главы работы	Март 2016			
Предоставлен черновой вариант работы				
Представление бакалаврской работы для проверки в системе «Антиплагиат»				
Предзащита				
Корректировка бакалаврской работы				
Защита бакалаврской работы перед ГАК				

Руководитель бакалаврской работы

_____ (подпись)

_____ (И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

_____ (подпись)

_____ (И.О. Фамилия)

Аннотация
к бакалаврской работе

«Правовые проблемы установления отцовства в судебном порядке»
студентки группы ЮРб-1202 Ильиной Натальи Владимировны

Тема бакалаврской работы :«Правовые проблемы установления отцовства в судебном порядке»

Объем бакалаврской работы: 59 страниц, 42 источника литературы.

Ключевые слова: установление отцовства, факт признания отцовства, факт отцовства, родительские правоотношения, ребенок, родители, отцовство.

Цель работы - исследование особенностей и отдельных проблем установления отцовства в судебном порядке.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в сфере установления происхождения детей, в частности, в связи с установлением отцовства.

Предметом исследования являются нормы материального и процессуального права, предусматривающие основания и порядок установления отцовства, научная и учебная литература по вопросам, рассматриваемым в настоящем исследовании, материалы судебной практики.

Во введении обосновывается актуальность выбранной темы, формулируются цель и задачи исследования, указывается объект и предмет исследования.

В первой главе автор определяет понятие отцовства и способы его установления по законодательству Российской Федерации, выявляет правовые последствия установления отцовства, рассматривает особенности доказывания и оценки доказательств по вопросам установления отцовства.

Во второй главе автором изучен порядок установления отцовства в органах ЗАГС, а также исследованы вопросы установления отцовства в судебном порядке,

В третьей главе подробно рассмотрены особенности установления отцовства при применении методов вспомогательных репродуктивных технологий и проанализирована роль экспертных исследований при установлении отцовства.

Заключение содержит основные выводы и предложения, направленные на улучшение правоприменительной практики.

Содержание

Введение	6
Глава 1. Установление отцовства по законодательству Российской Федерации ...	8
1.1. Понятие отцовства и способы его установления по законодательству РФ....	8
1.2. Правовые последствия установления отцовства.....	11
1.3. Доказательства и доказывание по вопросам установления отцовства ...	16
Глава 2. Порядок установления отцовства в органах ЗАГС.....	19
2.1. Порядок установления отцовства по совместному заявлению родителей ребенка.....	19
2.2. Основания установления отцовства по заявлению отца ребенка	21
Глава 3. Порядок установления отцовства в судебном порядке.....	29
3.1. Установление отцовства по заявлению матери ребенка.....	29
3.2. Установление отцовства при применении методов вспомогательных репродуктивных технологий.....	43
3.3. Установление отцовства с помощью экспертных исследований.....	46
Заключение	52
Список используемой литературы	56

Введение

Актуальность темы. Современные миграционные процессы, происходящие на постсоветском пространстве, демографическая ситуация в Российской Федерации свидетельствуют о том, что ребенок не всегда знает своих обоих родителей, поскольку часто воспитывается одним из родителей. В настоящее время каждый третий ребенок в России воспитывается одинокой женщиной. Следует отметить, что родители иногда искусственно создают ситуацию, когда ребенок фактически воспитывается и отцом, и матерью, а юридически он считается рожденным вне брака, поскольку родители стремятся получить соответствующую государственную помощь одиноким матерям. В любом случае, когда ребенок рождается вне брака, и запись об отце ребенка делается по указанию матери, можно утверждать, что нарушено право ребенка знать своих родителей, и можно обращаться в суд за защитой своих нарушенных прав путем предъявления иска об установлении отцовства.

Правоотношение между родителями и детьми возникает с момента рождения ребенка. Тем не менее, права и обязанности, вытекающие из родства, необходимо подтвердить в формальной форме, для установления отцовства и материнства. После регистрации рождения в ЗАГСе, родители получают свидетельство о рождении - документ, подтверждающий права и обязанности, вытекающие из родства с ребенком.

Если в отношении матери данный вопрос решается на основании медицинских документов и, как правило, это не сложно, то установление отцовства иногда приводит к спорам и даже может стать предметом судебного разбирательства. Учитывая, что отцовство влияет не только на социальный статус ребенка, но и на его имущественные права (например, в части оплаты алиментов), важно понять, как установить отцовство в добровольном и в судебном порядке.

Объект работы - общественные отношения, складывающиеся в сфере установления происхождения детей, в частности, в связи с установлением отцовства.

Предмет работы - нормы материального и процессуального права, предусматривающие основания и порядок установления отцовства, научная и

учебная литература по вопросам, рассматриваемым в настоящем исследовании, материалы судебной практики.

Цель работы - исследовать особенности и отдельные проблемы установления отцовства в судебном порядке.

Для достижения указанной цели перед работой были поставлены следующие задачи:

- 1) Определить понятие отцовства и способы его установления по законодательству Российской Федерации.
- 2) Выявить правовые последствия установления отцовства.
- 3) Рассмотреть особенности доказывания и оценки доказательств по вопросам установления отцовства.
- 4) Изучить порядок установления отцовства в органах ЗАГС.
- 5) Исследовать вопросы установления отцовства в судебном порядке.
- 6) Рассмотреть особенности установления отцовства при применении методов вспомогательных репродуктивных технологий.
- 7) Проанализировать роль экспертных исследований при установлении отцовства.

Методологическая основа работы - общенаучные методы исследования, а также специальные, такие как: метод комплексного правового анализа, системный метод, формально-юридический, сравнительно-правовой и др.

Структурно настоящая работа состоит из введения, трех глав, объединяющие восемь параграфов, заключения и библиографического списка.

Глава 1. Установление отцовства по законодательству Российской Федерации

1.1. Понятие отцовства и способы его установления по законодательству РФ

Согласно ст. 47 СК РФ¹ права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Для возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей, родительских правоотношений, необходим сложный юридический состав, который включает в себя:

- 1) установление происхождения ребенка от конкретных лиц;
- 2) регистрация (удостоверение) факта рождения детей от конкретных родителей в органах загса.

Происхождение ребенка от родителей означает, прежде всего, существование кровного родства между ними. К кровному родству также приравниваются отношения родителей, которые дали свое согласие на искусственное оплодотворение или на имплантацию эмбриона (п. 4 ст. 51 СК РФ).

Важно учитывать, что на содержание прав ребенка (равно как на содержание прав и обязанностей его родителей) не оказывает никакого влияния факт того состоят ли отец и мать в зарегистрированном браке или нет.

Что касается причин для регистрации рождения ребенка, то их несколько: рождение ребенка в зарегистрированном браке; признание мужчиной факта своего отцовства, если он не состоит в браке с матерью ребенка; признание отцовства (материнства) в суде и т.д.

Отцовство является своего рода разновидностью отношений родства между людьми, которое возникает на основании происхождения ребенка от конкретного мужчины. СК РФ определяет отцовство как происхождение ребенка от человека, удостоверенное в соответствии с законом (ст. 47, 48, 49).

Отцовство - это одновременно биологическое и социальное явление. Преувеличение одного из этих свойств за счет другого недопустимо, так как

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.

отцовство включает в себе и кровное родство, а также весь комплекс социальных отношений, складывающихся между мужчиной и его ребенком, так что по сути отцовство - биосоциальное явление.

В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке (ст. 49 СК РФ).

Установление отцовства в судебном порядке следует рассматривать как правовой акт и как способ защиты прав ребенка, так как в случае удовлетворения иска восстанавливаются нарушенные права последнего: право жить и воспитываться в семье, знать своих родителей.

Основная цель процедуры установления отцовства - обеспечение благополучия ребенка. Этот принцип четко прослеживается в судебных решениях. Ученые относят иски об установлении отцовства к положительным искам о признании. В настоящее время доля исков, связанных с установлением происхождения детей, мала. В этом случае можно считать, что интенсивность поступления в суды исков о признании отцовства отражает число внебрачных детей в некоторых регионах.

Основанием возникновения отцовства в таких случаях является решение суда. Многие теоретики семейного права не разделяют эту позицию, считая, что уже отцовство возникает уже при рождении на основе биологического родства или других фактов, решение суда лишь подтверждает отцовство юридически². С этой точки зрения согласиться нельзя, потому что СК РФ прямо предусматривает, что отцовство как правовая категория - это происхождение ребенка от мужчины, удостоверенной в правовом порядке (то есть, для его возникновения необходимо наличие одновременно двух юридических фактов - биологическая происхождение и юридическое подтверждение).

Внесудебный порядок установления отцовства предусмотрен в п.п. 2-4 ст. 48 СК РФ. Содержание указанного порядка зависит от факта наличия или отсутствия зарегистрированного брака между матерью и отцом ребенка.

² Шух В. Отца - детям // ЭЖ-Юрист. 2014. № 50. С. 14.

Если отец ребенка состоит в браке с его матерью, то для установления (государственной регистрации) отцовства достаточно заявления и предъявления свидетельства о государственной регистрации брака.

В случае, если брак был прекращен (или был признан недействительным), то действует презумпция отцовства супруга в течение 300 календарных дней с момента прекращения брака (вступления в силу решения суда о его недействительности) до рождения ребенка. В данном случае помимо свидетельства о государственной регистрации брака в орган загса предоставляется также свидетельство о государственной регистрации прекращения брака или вступившее в силу решение суда о признании брака недействительным.

В иных случаях, когда родители родившегося ребенка в браке не состояли отцовство может быть установлено:

- по совместному заявлению родителей, подаваемому в орган загса. Здесь следует уточнить, что, во-первых, данное заявление может быть подано в любой момент, как до рождения ребенка (если есть основания полагать, что после рождения ребенка, например, в связи с призывом отца в армию, этого сделать не получится), так и после его рождения, вплоть до достижения ребенком совершеннолетия, во-вторых, такое совместное заявление могут подать также несовершеннолетние родители ребенка;
- по заявлению одного отца в следующих случаях:
 - а) мать ребенка умерла;
 - б) мать ребенка была признана судом в установленном порядке недееспособной;
 - в) мать ребенка была лишена судом в установленном порядке родительских прав;
 - г) местонахождение матери ребенка установить невозможно.

Во всех этих случаях отцовство устанавливается на основании заявления лица при наличии согласия органа опеки и попечительства.

Во всех иных случаях, в частности, при неполучении согласия органа опеки и попечительства на установление отцовства в указанных выше случаях, отцовство может быть установлено в судебном порядке.

1.2. Правовые последствия установления отцовства

Установление отцовства в силу ст. 47 СК РФ является основанием для возникновения прав и обязанностей родителей и детей.

Правоотношения между родителями и детьми занимают основную нишу в сфере семейных отношений. СК РФ включает в себя специальный раздел «Права и обязанности родителей и детей», нормы которого определяют права несовершеннолетних детей, права и обязанности родителей, регулируют часть имущественных и личных неимущественных отношений, возникающих между родителями и детьми. Несмотря на наличие в структуре Кодекса отдельный раздела, нормы, регулирующие правоотношения родителей и детей, также содержатся в других статьях СК РФ.

Отношения, возникающие в семье между родителями и детьми, представляют собой сложный комплекс взаимосвязей между родителями и ребенком и между самими родителями. Будучи урегулированы законом, эти отношения объединены общей концепцией родительских отношений.

Таким образом, родительство - это не только забота матери, но и забота отца. Семейные узы, забота о детях - это величайшая ценность, которой должны обладать как женщины, так и мужчины.

Несомненна также практическая значимость вопроса о соотношении прав и обязанностей в том или ином семейном правоотношении, особенно в родительском. Во-первых, рано или поздно теоретические выводы находят свое практическое воплощение в нормотворческой и правоприменительной практике, что подтверждает конструкция ст. 63 СК РФ. Во-вторых, в действующем СК РФ в главе 11 в соответствии с требованиями Конвенции «О правах ребенка»³ закреплены права несовершеннолетних детей; тем самым законодатель акцентирует внимание к личности ребенка не как объекта воздействия на него норм права, а как непосредственного участника правоотношений, в которых эти права реализуются. Но если ребенок является управомоченным субъектом того

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

или иного правоотношения, то в нем, безусловно, должен быть и обязанный субъект, который может и должен нести юридическую ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение соответствующих обязанностей. К сожалению, СК РФ далеко не всегда четко обозначает таких обязанных субъектов, а потому некоторые права несовершеннолетних детей, закрепленные в главе 11, по существу, лишь декларированы.

Прежде всего, речь идет об основополагающем праве ребенка - о праве жить и воспитываться в семье. Разумеется, нельзя утверждать, что это право реализуется только в семейных правоотношениях, в которых обязанными субъектами выступают родители, обеспечивающие ребенку надлежащую семейную обстановку. В условиях современной России многие родители при всем желании не смогут этого добиться, поскольку семья разрушается под влиянием целого ряда факторов, мало зависящих либо вовсе не зависящих от родителей, которые сами нуждаются в помощи и поддержке со стороны государства и всего общества в целом. Однако в тексте ст. 54 СК РФ мы не находим никаких других обязанных субъектов и никаких других правоотношений, в которых реализуется данное право, за исключением правоотношений по устройству детей, оставшихся без попечения родителей, в которых обязанными субъектами являются органы опеки и попечительства⁴.

Довольно удачно с точки зрения конкретизации правоотношений, в которых реализуется право ребенка на общение с родителями и иными кровными родственниками, сконструирована ст. 55 СК РФ. В п. 1 предусмотрена обязанность родителей обеспечивать общение ребенка с другими родственниками (дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и др.), а также обязанность родителя, проживающего совместно с ребенком, не препятствовать общению ребенка с родителем, проживающим отдельно. В данном пункте, хотя и в неявной форме, зафиксировано требование Конвенции «О правах ребенка» к странам-участницам обеспечивать общение ребенка с родителями, проживающими в разных

⁴ Тарусина Н.Н. Об элементах «родительской власти» в российском законодательстве // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2013. № 33. С. 55-61.

государствах, путем свободного выезда его за пределы страны его проживания и свободного возвращения. Таким образом, помимо чисто семейных правоотношений по поводу общения ребенка с родителями и другими кровными родственниками, указанное право ребенка реализуется в административных правоотношениях о въезде ребенка в РФ и выезде за пределы РФ.

Из смысла п. 2 ст. 57 СК РФ следует, что право ребенка на общение с родителями и другими родственниками реализуется в целом ряде процедурных и процессуальных правоотношений, складывающихся в сфере деятельности правоохранительных органов, медицинских организаций и иных структур, где может оказаться ребенок при возникновении экстремальной ситуации. Однако ни в обычной, ни в экстремальной ситуации реализация права ребенка на общение с родителями и иными родственниками не предполагает встречной обязанности указанных субъектов общаться с ребенком. К примеру, нельзя принудительно возложить на родителя, проживающего отдельно от ребенка, на дедушку и бабушку, на других родственников обязанность общаться с ним, если они сами этого не желают. Правда, если родитель длительное время без уважительных причин не общается с ребенком, не принимает участия в его воспитании, это может повлечь для него ряд неблагоприятных последствий, в частности, усыновление ребенка без его согласия.

Таким образом, умолчание в ст. 55 СК РФ об обязанности отдельно проживающего родителя общаться с ребенком дает основания для двоякого толкования указанных выше неблагоприятных последствий: с одной стороны, можно считать, что такая обязанность существует, а усыновление без согласия родителей есть не что иное, как мера юридической ответственности за ее неисполнение; можно также считать, что такой обязанности на родителя не возлагается, а усыновление ребенка без его согласия не является санкцией, а относится к иным мерам защиты законных интересов ребенка. Предпочтительным представляется первый вариант толкования, с учетом того, что ст. 38 Конституции

РФ⁵ и ст. 61 СК РФ исходит из принципа равенства прав, обязанностей и ответственности родителей в правоотношениях по воспитанию детей.

В соответствии со ст. 56 СК РФ ребенок имеет право на защиту своих прав и законных интересов (пункт 1), в том числе право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей и заменяющих их лиц (пункт 2). В качестве обязанных субъектов правоотношений, в которых реализуется данное право, выступают родители, усыновители, опекуны и попечители, а также органы опеки и попечительства, прокурор и суд. Можно отнести к таким субъектам также должностных лиц организаций и иных граждан, если им станет известно об угрозе жизни и здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов. Правда, эта обязанность не связана с защитой его нарушенных прав, поскольку они обязаны лишь сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. Но, как известно, эта обязанность носит декларативный характер, так как ответственность за ее неисполнение не возлагается ни на должностных лиц, ни тем более на иных граждан.

Если в данной статье обязанности родителей, иных законных представителей и органов опеки и попечительства по защите прав и законных интересов ребенка, в том числе от злоупотреблений со стороны родителей и заменяющих их лиц, обозначены достаточно четко, то этого нельзя сказать о возможностях самого ребенка реализовать свое право на защиту в судебном порядке, поскольку в СК РФ и в ГПК РФ четко не обозначены категории дел и характер исковых требований для обращения ребенка в суд за защитой его нарушенных прав. Можно суверенно констатировать, что по достижении 14 лет ребенок вправе самостоятельно обратиться в суд лишь с иском об установлении или об оспаривании отцовства или материнства, но только как несовершеннолетний родитель (ст. 62 СК РФ), а не как ребенок в отношении своего отца или своей матери, хотя установление отцовства в органах ЗАГС или в судебном порядке в отношении уже подросткового ребенка не всегда

⁵ Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (ред. от 30.12.2008 г.) // Российская газета. 2009. № 7.

соответствует его желанию и отвечает его интересам. Четко регламентировано также право усыновленного ребенка на самостоятельное обращение в суд с иском об отмене усыновления. Однако нельзя с достоверностью утверждать, что действующие СК РФ и ГПК РФ дают ребенку по достижении им 14 лет возможность самостоятельно обращаться в суд с иском о взыскании алиментов либо об изменении, расторжении или о признании недействительным соглашения об уплате алиментов, хотя он признается субъектом алиментного обязательства и субъектом соглашения об уплате алиментов, которое он заключает с согласия своего законного представителя. Представляется, что именно ребенок, а не его законный представитель должен быть стороной в таком соглашении. Это означает, что он может самостоятельно оспаривать соглашение или при его отсутствии предъявлять иск о взыскании алиментов. Однако для полной ясности в данном вопросе необходимо внести соответствующие дополнения в ст. 106 СК РФ.

Что касается правоотношений, в которых может быть реализовано право ребенка выражать свое мнение о решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы (ст. 57 СК РФ), то соответствующая норма сконструирована, как представляется, с серьезными дефектами, делающими ее во многих отношениях, скорее, декларативной, чем реально исполняемой. Во-первых, на родителей и заменяющих их лиц прямо не возлагается даже пассивной обязанности - не препятствовать ребенку выражать свое мнение, не говоря уже об активной обязанности - считаться с ним и учитывать его при решении соответствующих вопросов жизни семьи. Следовательно, данное внутрисемейное правоотношение является, скорее, абстрактным, чем конкретным, ибо от родителей нельзя потребовать надлежащего исполнения их обязанности прислушиваться к мнению ребенка и считаться с ним, поскольку такая обязанность прямо не сформулирована.

Во-вторых, в ст. 57 СК РФ предусмотрено, что ребенок вправе быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, но не предусмотрена процедура такого заслушивания, что дает возможность судам и органам, рассматривающим дела об административных правонарушениях,

игнорировать это положение. Но даже если ребенок и был заслушан в ходе судебного или административного разбирательства, то не решен вопрос, обязательен ли анализ этого мнения и реакция на него соответствующего органа в мотивировочной части судебного решения или административного акта. Но если такой анализ не обязателен, то спрашивается, зачем заслушивать мнение ребенка?

В-третьих, представляется, что понятие «учет мнения ребенка» в известной мере отождествляется с понятием «согласие с мнением ребенка». Так, в ст. 57 СК РФ предусмотрено, что учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Думается, что учет мнения ребенка, особенно достигшего десятилетнего возраста, должен быть обязателен во всех случаях, т.е. в соответствующем судебном или административном акте должно быть выражено отношение к этому мнению: с ним можно мотивированно согласиться или не согласиться, но нельзя его полностью игнорировать. Если мнение ребенка противоречит его интересам, с ним не следует соглашаться, но необходимо мотивировать такое несогласие. Таким образом, в соответствующем изменении нуждается сам подход к регулированию отношений, складывающихся при реализации права ребенка выражать свое мнение.

Таким образом, сложность правоотношений родителей и детей заключается, в том, что, во-первых, правам детей корреспондируют соответствующие обязанности родителей, во-вторых, многие из родительских прав одновременно являются и родительскими обязанностями. В итоге, эффективное регулирование и гарантии одного комплекса права и обязанностей существенным образом влияет на права и обязанности иных участников семейных правоотношений.

1.3. Доказательства и доказывание по вопросам установления отцовства

Предметом доказывания в подобной категории является установление происхождения ребенка от конкретного лица, а также факты, на которые ссылается ответчик в возражениях.

К числу доказательств по данной категории дел в РФ могут быть отнесены любые, с достоверностью свидетельствующие о происхождении ребенка от конкретного лица⁶.

Наиболее широко распространенными являются генетические и иные медицинские экспертизы, которые определяют период зачатия и срок родов. Заключение экспертизы о происхождении ребенка, в том числе осуществляемой методом генетической дактилоскопии, является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися доказательствами по делу. Сегодня в мире экспертиза ДНК признана одним из самых перспективных направлений в развитии судебно-медицинской экспертизы. Экспертиза проводится экспертами судебно-медицинских учреждений учреждений по поручению руководителей этих учреждений или другими экспертами, которым она поручена судом.

Необходимо подчеркнуть, что результаты генетической экспертизы не имеют для суда заранее установленной силы. Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности (ст. 67 ГПК РФ).

При установлении (оспаривании) факта признания отцовства в отношении детей, рожденных после введения СК РФ, вы должны предоставить доказательства, подтверждающие субъективное отношение предполагаемого отца к ребенку. К таковым следует отнести участие в воспитании или содержании ребенка, письменные заявления об отцовстве, до и после рождения ребенка. Другие доказательства, на основании требований ст. 50 СК РФ, в этом случае, не принимаются во внимание. Так, совместное проживание, ведение общего хозяйства не могут свидетельствовать о признании лицом отцовства.

Как правило, необходимыми и достаточными доказательствами по рассматриваемой категории дел являются:

- копия актовой записи о рождении ребенка, которая запрашивается судом в порядке подготовки дела к судебному разбирательству из органа загса по месту регистрации рождения, указанному в свидетельстве о рождении ребенка.

⁶ Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 02.02.2016 г. по делу № 33-326/2016 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

- копия свидетельства о рождении ребенка;
- справка, свидетельствующая о месте жительства ребенка, нахождении его на иждивении заявителя, нахождении ребенка под опекой или попечительством и т.п.;
- копия свидетельства о смерти матери ребенка, решение суда о признании ее недееспособной, о лишении ее родительских прав, справка органов внутренних дел об отсутствии сведений о месте жительства или пребывании матери ребенка и нахождении ее в розыске, а также постановление органа опеки и попечительства об отказе в даче согласия на установление отцовства заявителя по его заявлению, поданному в орган загса;
- доказательства, которые подтверждают происхождение ребенка от того или иного лица; в качестве таких доказательств могут выступать результаты судебно-биологической, молекулярно-генетической экспертизы, иные доказательства, в частности, письменные документы, свидетельствующие о признании ответчиком отцовства и т.п.

Распределение обязанностей по доказыванию основывается на общем правиле п. 1 ст. 56 ГПК РФ, в соответствии с которым каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В частности, истец предоставляет доказательства и приводит доводы, свидетельствующие о происхождении ребенка от ответчика, о признании ответчиком отцовства, иные обстоятельства, положенные в основание иска.

Ответчик, в свою очередь, предоставляет доказательства, подтверждающие его возражения против иска, чтобы опровергнуть доказательства истца.

Стороны могут заявить ходатайство о предоставлении им помощи в сборе доказательств, просить суд назначить экспертизу.

Подводя итог, следует отметить, что в судебном порядке могут быть установлены отцовство, факт отцовства и факт признания отцовства, а также рассмотрены требования об исключении записи об отце и внесении новой актовой записи о рождении.

Глава 2. Порядок установления отцовства в органах ЗАГС

2.1. Порядок установления отцовства по совместному заявлению родителей ребенка

Ст. 50 Закона об актах гражданского состояния⁷ предусматривает основания и процедуру установления отцовства на основании совместного заявления матери и отца ребенка.

Закрепленные в указанной статье правила сводятся к тому, что мать и отец ребенка в орган загса подают совместно подписанное заявление по форме, установленной Постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274⁸. В данном заявлении родители указывают свои фамилии, имена, реквизиты документов, удостоверяющих личность. В данном заявлении отец ребенка, не состоящий в браке с его матерью, должен достаточно четко и однозначно выразить свою волю на установление отцовства. При этом мать ребенка должна выразить свое согласие на установление отцовства в отношении ребенка конкретным гражданином, который будет указан в качестве отца в свидетельстве о рождении.

В соответствии со ст. 49 Закона об актах гражданского состояния вышеназванное совместное заявление может быть подано в орган загса, расположенный по месту жительства любого из родителей или по месту государственной регистрации рождения ребенка.

Совместное заявление об установлении отцовства может быть подано в орган загса в любое время после рождения ребенка и до достижения им совершеннолетнего возраста. Как уже было отмечено выше, в отдельных случаях заявление об установлении отцовства может быть подано и до рождения ребенка.

Законом допускается также государственная регистрация установления отцовства по совместному заявлению матери и отца ребенка и в отношении совершеннолетнего гражданина. В этом случае требуется также получение

⁷ Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (ред. от 28.11.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 47. Ст. 5340.

⁸ Постановление Правительства РФ от 31.10.1998 г. № 1274 «Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния» (ред. от 02.02.2006 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 45. Ст. 5522.

согласия совершеннолетнего гражданина на установление в отношении него отцовства. Такое согласие может быть выражено как в отдельном заявлении, так и путем подписи совместного заявления отца и матери.

Совместное заявление об установлении отцовства должно быть подписано обоими родителями, выступающими заявителями, с обязательным указанием даты его составления. При подаче заявления родители ребенка предъявляют документы, удостоверяющие их личность. Основным таким документом является паспорт гражданина РФ. Однако документом, удостоверяющим личность заявителя может быть также военный билет, паспорт моряка и другие предусмотренные законом документы.

Если совместное заявление об установлении отцовства подается после рождения ребенка и государственной регистрации его рождения, то в заявлении также указывается фамилия, имя ребенка, в отношении которого устанавливается отцовство, а также сведения свидетельства о рождении, номер актовой записи государственной регистрации рождения и наименование органа, который такую государственную регистрацию осуществил.

Необходимо обратить внимание на то, что если орган загса осуществляет государственную регистрацию установления отцовства одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка, то в силу ст. 17 Закона об актах гражданского состояния сведения об отце ребенка вносятся в запись акта о рождении ребенка на основании записи акта об установлении отцовства. Если же государственная регистрация рождения ребенка состоялась ранее до подачи совместного заявления об установлении отцовства, то на основании ст. 57 Закона об актах гражданского состояния сведения об отце ребенка вносятся в запись акта о рождении ребенка в порядке, предусмотренном для внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния⁹.

Если есть все основания полагать, что после рождения ребенка подача совместного заявления его родителей об установлении отцовства может быть затруднительной в силу

⁹ Байдо К.А., Третьякова Ж.В. К вопросу об установлении отцовства // Актуальные направления фундаментальных и прикладных исследований: материалы V Международной научно-практической конференции. North Charleston, USA. 2015.С. 231.

различных жизненных обстоятельств (например, тяжелое заболевание отца ребенка, его призыв в армию и т.п.), то родители вправе подать заявление в орган загса и до рождения ребенка. В этом случае к заявлению об установлении отцовства необходимо прилагать документы, свидетельствующие о беременности заявителя, выданные медицинской организацией, а также документы, свидетельствующие о наличии обстоятельств, позволяющих установить отцовство до рождения ребенка. Однако запись об отце ребенка на основании такого заявления вносится органом загса одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка¹⁰.

Поскольку заранее поданное совместное заявление ребенка не подлежит немедленному исполнению в виде осуществления государственной регистрации установления отцовства, оно может быть отозвано любым заявителем до государственной регистрации рождения ребенка.

В случае если, совместные заявители (мать и отец ребенка) в период после государственной регистрации рождения ребенка, но до момента установления отцовства вступили в брак, зарегистрированный в установленном законом порядке, то в заявлении об установлении отцовства также указываются сведения о дате регистрации брака и органе, осуществившем его регистрацию. Кроме того, в данном заявлении можно изменить фамилию и отчество ребенка.

Осуществление государственной регистрации установления отцовства требует личной явки заявителей в орган загса. Исключения предусмотрены на случай объективной невозможности обеспечения явки. В этом случае волеизъявление родителей на установлении отцовства может быть выражена в разных заявлениях, а подпись заявителя, который свою явку обеспечить не может, должна быть удостоверена нотариально.

2.2. Основания установления отцовства по заявлению отца ребенка

Рассмотренный выше порядок установления отцовства в органах загса является общим, поскольку обязательно необходимо учитывать волю матери ребенка на установление отцовства конкретного мужчины в отношении ребенка.

¹⁰ Егорова О.А. Государственная регистрация установления отцовства как акт гражданского состояния // Образование. Наука. Научные кадры. 2014. № 6. С. 73-76.

Однако Закон предусматривает ситуации, при которых волеизъявление матери ребенка не требуется или его невозможно получить. В этой связи ст. 51 Закона об актах гражданского состояния регулирует процедуру государственной регистрации установления отцовства по заявлению только отца ребенка.

Основанием для подачи такого заявления являются следующие случаи, когда:

1) Мать ребенка умерла.

К заявлению прилагается свидетельство о государственной регистрации смерти или вступившее в законную силу решение суда об объявлении гражданина умершим.

2) Мать ребенка признана недееспособной.

Ст. 29 ГК РФ предусматривает основания признания гражданина недееспособным. Исходя из содержания норм названной статьи можно выделить два критерия для признания лица недееспособным.

Первый критерий (медицинский) заключается в наличии у лица психического расстройства. Для определения характера и степени такого расстройства используется судебно-медицинская экспертиза, проводимая соответствующим учреждением. В действующем законодательстве отсутствует легальное понятие психического расстройства. В широком смысле психическое расстройство (психическое заболевание, душевная болезнь) - это состояние психики, отличное от нормального, здорового; это заболевания, нарушающие нормальное мышление, поведение и эмоциональные ощущения человека.

Второй критерий - юридический. Он складывается из двух составляющих: интеллектуального - это невозможность лица осознавать свои действия и отдавать отчет об их совершении и волевого - это неспособность лица руководить своими действиями. Для признания лица недееспособным необходимо наличие обоих элементов юридического критерия. Определение наличия или отсутствия данного критерия - это прерогатива суда.

Основанием для признания гражданина недееспособным требуется установление факта неспособности данного гражданина понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства.

И именно установление данных фактов (психическое расстройство, неспособность понимать значения своих действий) является ключевым при рассмотрении судом дела о признании гражданина недееспособным. При невозможности установления данных фактов, суд отказывает заявителю в признании гражданина недееспособным¹¹.

Рассмотрим пример.

В судебном заседании установлено, что М.Л.А. является дочерью М.А.Н.

С 1968 года М.А.Н. зарегистрирован в квартире № 23, по адресу <...>. В данной квартире также зарегистрированы его дочь - М.Л.А. и внучка О. Решением Пресненского районного суда г. Москвы от 12 апреля 2011 года было признано право собственности М.А.Н. на 1/3 квартиры № 23, расположенной по вышеуказанному адресу.

Заявитель М.Л.А. ссылается на то, что у ее отца - М.А.Н. наблюдаются проблемы с памятью, было несколько травм головы, и над ним нужно установить опеку.

Из объяснений М.А.Н. в суде первой инстанции, а также суде апелляционной инстанции следует, что он самостоятельно за собой ухаживает, получает пенсию, наблюдается у врачей, в посторонней помощи не нуждается, проживает в настоящее время у второй супруги, на поставленные вопросы отвечает ясно. В заседании судебной коллегии М.А.Н. пояснил, что после смерти первой супруги, он повторно женился в 1997 году, также он пояснил, что признание его недееспособным необходимо его дочери для получения его доли в квартире по Скатертному переулку.

Из медицинского заключения Поликлиники № 220 г. Москвы следует, что М.А.Н. был осмотрен психиатром, под консультативным наблюдением у психиатра не состоит.

Таким образом, в удовлетворении заявления о признании М.А.Н. недееспособным отказано правомерно, поскольку заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что гражданин является недееспособным, не может понимать значения своих действий или руководить ими¹².

¹¹ Шепель Т.В. Проблемы применения норм о недееспособности граждан с психическими расстройствами в судебной практике и пути их решения // Вестник Омского университета. 2011. № 2 (27). С. 88-92.

¹² Апелляционное определение Московского городского суда от 16.11.2012 г. по делу № 11-27211 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

В рассмотренном примере необоснованность заявленного иска была очевидна и способность гражданина понимать значение своих действий, а также отсутствие у него психических заболеваний следовали из различных источников доказательств. В большинстве же случаев по данной категории дел судом назначается экспертиза. Однако установление самого факта психического расстройства недостаточно для признания лица недееспособным. Психическое расстройство должно влиять на возможности лица руководить своими действиями и осознавать значение своих действий.

- 3) Отсутствуют какие-либо сведения о месте пребывания матери ребенка или имеется вступившее в законную силу решение суда о признании матери ребенка безвестно отсутствующей.

Согласно абз. 1 ст. 42 ГК гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Таким образом, обращение в суд именуется в данном случае не иском, а заявлением, и дело рассматривается в порядке особого производства (гл. 30 ГПК). ГК РФ не раскрывает понятия «заинтересованные лица». Однако исходя из сути и цели института признания гражданина безвестно отсутствующим можно заключить что к таким лицам в первую очередь необходимо отнести супруга безвестно отсутствующего гражданина, его несовершеннолетних детей, иных иждивенцев, а также иных лиц, которые заинтересованы в защите своего имущественного интереса (кредиторы, налоговые органы и т.п.). С соответствующим заявлением может обратиться также прокурор, органы государственной власти и местного самоуправления. Таким образом, перечень заинтересованных лиц является достаточно широким, что, как уже было сказано, вытекает из целей рассматриваемого института - обеспечить правовую определенность в отношении статуса пропавшего гражданина и определить юридическую судьбу его имущества, в отношении которого интерес может существовать у большого количества лиц, в правоотношениях с которыми состоял отсутствующий гражданин. Кроме того, представляется, что в ряде случаев (например, при необходимости управления недвижимым имуществом или предприятием) также обеспечивается и публичный интерес.

Обязательным условием признания гражданина безвестно отсутствующим является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение не менее одного года. День получения последних известий может быть подтвержден, например, показаниями свидетелей. При невозможности установить этот день, началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние известия, а при невозможности установить этот месяц - первое января следующего года (абз. 2 ст. 42 ГК).

Гражданин может быть признан безвестно отсутствующим по решению суда при условии, что его текущее место пребывания установить не представляется возможным. В этой связи до вынесения соответствующего решения суда необходимо провести тщательную проверку и убедиться, что такой гражданин отсутствует по последнему месту пребывания, в иных возможных местах, а родственники и иные любые знакомые лица не располагают сведениями о том, где пребывает в настоящее время отсутствующий гражданин¹³.

Безвестное отсутствие гражданина имеет вероятностный характер, в этой связи суду следует установить не только сам факт отсутствия гражданина в течение длительного времени в месте своего жительства, но и обстоятельства, при которых гражданин пропал без вести.

При этом единственным условием для признания судом гражданина безвестно отсутствующим является отсутствие в течение года в месте его жительства сведений о месте его пребывания.

Сам факт признания лица безвестно отсутствующим не свидетельствует о его противоправном поведении, поскольку из анализа абз. 1 ст. 42 ГК РФ следует, что единственным условием для признания судом гражданина безвестно отсутствующим является отсутствие в течение года в месте его жительства сведений о месте его пребывания.

4) Мать ребенка лишена решением суда родительских прав.

¹³ Гордеева К.А., Толстокопа Д.В. Порядок и последствия признания гражданина умершим и безвестно отсутствующим // Конституционные основы гражданского судопроизводства. Саратов: Изд-во ФГБОУ ВПО «Сарат. гос. юр. акад.», 2012. С. 267-269.

Лишение родительских прав - один из важнейших институтов семейного права. Провозглашая принципы приоритета заботы о благосостоянии и развитии детей, а также приоритеты защиты их прав и интересов ст. 69 СК РФ предусматривает лишение родительских прав в судебном порядке, как меру семейно-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение родительских обязанностей, обозначив исчерпывающий (закрытый) перечень оснований для его применения. На сегодняшний день число дел о лишении родительских прав, рассматриваемых судами РФ, остается значительным.

Лишение родительских прав - строжайшая мера семейно-правовой ответственности. Это является мерой государственного принуждения, применение которой влечет за собой потерю родителями всех прав на ребенка, вытекающих на основании кровного родства с ним, ограничение их дееспособности, для осуществления защиты интересов ребенка, и реабилитацию родителей. При этом имущественные обязательства родителей сохраняются. Лишение родительских прав возможно только в судебном порядке. Обратиться с иском о применении такой меры могут один из родителей (лицо, их заменяющее), прокурор, органы, на которые законом возложена обязанность по охране прав несовершеннолетних (орган опеки и попечительства, комиссия по делам несовершеннолетних, организации по детей-сирот и другие). При рассмотрении дела о лишении родительских прав, суд должен принять решение о взыскании алиментов с родителей, лишенных родительских прав (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»¹⁴).

В качестве условий лишения родительских прав рассматриваются противоправность и вина в форме умысла родителей. Невинным признается лишь психическое отношение лица к своему противоправному поведению, которое неприемлемо с точки зрения закона, договора и моральных принципов. При этом вина не исключается, если субъект семейных правоотношений, например, родитель,

¹⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (ред. от 06.02.2007 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 7.

посредством употребления спиртных напитков или наркотических веществ привел себя в такое состояние. Он несет ответственность за это преступление.

Лишение родительских прав является наказанием и носит карательный характер. Но, к сожалению, далеко не все родители негативно воспринимают лишение их прав в отношении своих детей как наказание. Напротив, некоторыми из них оно воспринимается как освобождение от обременяющих их обязанностей по воспитанию и содержанию ребенка, что свидетельствует о недостаточной эффективности этой санкции.

СК РФ предусматривает следующие основания для лишения родительских прав:

- если родители (один из них) уклоняется от выполнения родительских обязанностей, в т.ч. при злостном уклонении от уплаты алиментов;
- если родители отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иной медицинской организации, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или других аналогичных учреждений;
- когда родители злоупотребляют своими родительскими правами. Это возможно, если они используют свои права вразрез с правами и законными интересами детей, например, приобщают их к воровству, попрошайничеству, употреблению наркотических средств, алкогольных напитков;
- если родители жестоко обращаются с детьми, в т.ч. осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность;
- когда родители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Для использования этого основания при лишении родительских прав достаточно установить сам факт наличия у родителей таких заболеваний;
- если родители совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга. Вина в форме умысла в совершении преступления родителя должна быть доказана приговором суда.

Заявление об установлении отцовства от лица одного отца также может быть подано по месту жительства заявителя или по месту государственной

регистрации рождения ребенка. Форма заявления утверждена Постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274.

В заявлении указываются все те же сведения, что были рассмотрены выше. Однако учитывая особенности порядка установления отцовства в данном случае в заявлении обязательно указывается основание, по которому волеизъявление матери ребенка не может быть получено или является необязательным. Соответственно прикладываются документы, подтверждающие эти обстоятельства: свидетельство о смерти, решение суда о признании матери недееспособной, безвестно отсутствующей, об объявлении ее умершей или о лишении ее родительских прав. Подтвердить невозможность установления места жительства и пребывания матери ребенка, может соответствующий документ из органов внутренних дел.

Кроме того, обязательно письменное согласие органа опеки и попечительства на установление отцовства в отсутствие волеизъявления матери ребенка. В этой связи в заявлении об установлении отцовства необходимо указать реквизиты документа, которым выражено согласие органа опеки и попечительства.

Если заявление подается об установлении отцовства в отношении совершеннолетнего ребенка согласие истребуется не у органа опеки и попечительства, а у совершеннолетнего гражданина, которое может быть выражено как в самом заявлении об установлении отцовства, так и в самостоятельном отдельном заявлении.

Глава 3. Порядок установления отцовства в судебном порядке

3.1. Установление отцовства по заявлению матери ребенка

Ст. 7 Конвенции о правах ребенка провозглашает, что ребенок регистрируется сразу же после рождения и с момента рождения имеет право на имя и на приобретение гражданства, а также, насколько это возможно, право знать своих родителей и право на их заботу. Согласно п. 2 ст. 54 СК РФ каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Судебное установление отцовства не обладает качеством кары, наказания лица, признанного родителем внебрачного ребенка, поэтому оно не относится к санкции семейно-правовой ответственности. Установление отцовства в судебном порядке следует рассматривать как способ защиты семейных прав¹⁵.

Статья 49 СК РФ предусматривает, что в случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка (п. 4 ст. 48 СК РФ) происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Не все мужчины готовы признавать отцовство в добровольном порядке. В этом случае для защиты прав ребенка существует судебный механизм установления отцовства при подаче иска матерью либо иными заинтересованными лицами¹⁶. Или же наоборот, бывают ситуации, когда мать ребенка не желает, чтобы биологический отец был записан в свидетельстве о рождении ребенка в качестве

¹⁵ Маслов И.И. Общая характеристика права на предъявление иска об установлении отцовства // Государственный советник. 2013. № 2. С. 75-81.

¹⁶ Апелляционное определение Рязанского областного суда от 23.04.2014 г. № 33-743 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

отца¹⁷. Также, бывают ситуации, когда женщина, состоящая в браке, рождает ребенка от мужчины, который не является ее официальным супругом. Согласно нормам семейного права, в такой ситуации муж женщины (но не биологический отец малыша) автоматически считается отцом родившегося ребенка. В соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ отцовство официального супруга матери появившегося малыша удостоверяется записью о браке. Соответственно, сотрудники ЗАГСа регистрируют новорожденного на супруга этой женщины или бывшего супруга, если ребенок появился в течении трехсот дней после развода соответствующей супружеской пары или смерти супруга. В таких случаях, не биологический отец может оспорить свое отцовство¹⁸.

Вопрос целесообразности принудительного установления отцовства вызывает дискуссию. Е.Д. Гаврилюк¹⁹ исходит из давно сложившейся в обществе презумпции «плохого» отца, хотя состояние современного общества и рассматриваемые в судах споры между родителями ребенка свидетельствуют об обратном. Достаточно часто сейчас суды выносят решения об определении места жительства ребенка с отцом, и, в отличие от «феминизма», появилось такое движение, как «маскулинизм», в рамках которого значительное внимание уделяется правам отца относительно детей, особенно после развода с матерью ребенка. Учитывая эмансипацию женщин, активное занятие их трудовой и предпринимательской деятельностью, успешность их карьерного роста, неоднократно являются и случаи обращения с иском о признании отцовства мужчин, поскольку ребенок рождается вне брака, а женщина-мать ребенка не всегда желает подавать совместное заявление о признании такого мужчины отцом ребенка. Признание или установление отцовства в судебном порядке является эффективным способом защиты прежде всего права ребенка знать своих родителей.

В пункте 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 указывается, что в случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между

¹⁷ Апелляционное определение Московского областного суда от 24.09.2014 г. по делу № 33-21170/2014 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

¹⁸ Апелляционное определение Московского городского суда от 30.06.2014 г. по делу №33-24325 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

¹⁹ Гаврилюк Е.Д. К вопросу о целесообразности принудительного установления отцовства // Семейное право на рубеже XX-XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: материалы Международной научно-практической конференции (г. Казань, Казанский (Приволжский) федеральный университет, 18 декабря 2010 г.) / Отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011. С. 23.

собой, и при отсутствии совместного заявления родителей вопрос о происхождении ребенка разрешается судом в порядке искового производства по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, либо по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия (ст. 49 СК РФ). Суд также вправе в порядке искового производства установить отцовство по заявлению лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае, когда мать ребенка умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения либо она лишена родительских прав, если орган опеки и попечительства не дал согласие на установление отцовства этого лица в органе записи актов гражданского состояния только на основании его заявления (ч. 1 п. 4 ст. 48 СК РФ). Семейное законодательство Российской Федерации допускает подачу иска об установлении отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, не в любом случае, а только при определенных обстоятельствах, например, в случае смерти матери, признания ее недееспособной и т. п. Хотя В.А. Рясенцев, рассматривая особенности установления отцовства по решению суда, указывал, что из положения «отцовство может быть установлено в судебном порядке по заявлению одного из родителей» следует, что вовсе не обязательно, чтобы данный иск был предъявлен матерью ребенка (тогда бы законодатель употребил выражение «мать ребенка»), а не «один из родителей»²⁰.

Законодательство допускает подачу иска о признании отцовства самим ребенком, достигшим совершеннолетия, поскольку юридический интерес в установлении отцовства имеется у ребенка, родителей ребенка, у лиц, на содержании которых находится ребенок.

Признание (установление) отцовства в суде должно осуществляться исключительно в интересах ребенка. М.В. Антокольская верно указывает на то, что установление отцовства в отношении несовершеннолетних детей далеко не всегда происходит в их интересах. Таким образом, нет никаких оснований не принимать во внимание мнения ребенка до 18 лет и не позволит суду руководствоваться принципом защиты его интересов при принятии решений. Соображения биологического происхождения не должны преобладать над

²⁰ Рясенцев В.А. Семейное право. М.: Юрид. лит., 1971. С. 171.

социальной стороной установления отцовства. Суд вправе отказать в удовлетворении требования об отцовстве, если ребенок старше 10 лет, его второй опекун или опекун возражает против этого и у суда сложилось мнение, что установление отцовства противоречит интересам ребенка²¹.

Согласно ст. 49 СК РФ суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. При этом следует также применять положения п. 2 ст. 68 ГПК РФ, согласно которым признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств.

Так, например, обращаясь в суд, истец утверждал, что является биологическим отцом ребенка «...», 17 июня 2010 года рождения.

Ответчик данное обстоятельство признала. Кроме того, основываясь на факте биологического отцовства истца и ребенка, ответчик предъявила исковое заявление о взыскании алиментов с истца на содержание ребенка.

В отзыве на исковые требования А.Е. указано, что П. является биологическим отцом ее сына, родившегося 17 июня 2010 года, аналогичные факты подтверждены представителем А.Е.

Принимая во внимание изложенное, суд первой инстанции пришел к выводу, что в ходе судебного разбирательства нашел подтверждение тот факт, что П., <...>, является отцом «...», «...» года рождения, уроженца г. Москвы.

Удовлетворяя требования в этой части, суд указал, что решение является основанием для внесения Царицынским отделом ЗАГС Управления ЗАГС Москвы изменений в актовую запись № «...» от «...» года о рождении «...», 17 июня 2010 года рождения, уроженца г. Москвы²².

Что касается сведений, удостоверяющих происхождение ребенка от определенного лица, собранных в соответствии с ГПК РФ, то они могут быть подтверждены разными средствами доказывания. Следует отметить, что

²¹ Антокольская М.В. Семейное право: учебник. Изд. 2-е, перераб. и доп. М.: Юристъ, 2003. С. 177.

²² Апелляционное определение Московского городского суда от 14.10.2014 г. по делу № 33-34758 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

предоставление таких доказательств почти ничем не ограничивается. Так, по одному из дел в качестве доказательства признания отцовства суд принял во внимание татуировку на руке ответчика «сын Аркадий»²³. Суд исследует обстоятельства дела на основании представленных сторонами доказательств. Доказательства представляются на началах состязательности, и каждая из сторон не лишена права заявлять ходатайство о назначении судебно-генетической экспертизы²⁴.

Впервые результат экспертизы, которая была проведена на основе анализа структуры ДНК, был принята в качестве доказательства в деле об установлении отцовства в 1987 году в Великобритании. В СССР разработали свой собственный метод «ДНК-дактилоскопии». Первая экспертиза была проведена в 1987 году в Бюро главной судебно-медицинской экспертизы РСФСР.

Интересная позиция Европейского Суда изложена в решении от 7 мая 2009 г. «Калачева против России», когда заявитель обжаловал отказ судов РФ установить происхождение ее незаконнорожденного ребенка от биологического отца на основании экспертизы ДНК. Суд указал, что на сегодняшний день анализ ДНК является единственным научным методом установления отцовства конкретного ребенка и его доказательственное значение существенно выше, чем любые другие доказательства, представленные сторонами, для подтверждения или опровержения их близких отношений.

Принятие такого решения свидетельствует, что целесообразно установить иерархию средств доказывания и заключениям экспертов необходимо придать первостепенное значение.

На сегодняшний день выводы экспертизы, в том числе судебно-генетической, необходимо оценивать с учетом правила о том, что ни одно доказательство не имеет для суда заведомо установленного значения: суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства отдельно, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности, а результаты оценки доказательств отображает в решении с приведением мотивов их принятия или отказа в принятии.

²³ Отказ от отцовства // URL: <http://duvl.ru/konsult/?tm=2012&vp=7>

²⁴ Валиева А.Ш., Халиуллина А.З. Порядок и практика установления отцовства в судебном порядке // Наука и образование: проблемы и стратегии развития. 2015. № 1 (1). С. 233-235.

Пункт 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 предусматривает, что при подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела судья (суд) в необходимых случаях для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу. Заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом «генетической дактилоскопии», в силу ч. 3 ст. 86 ГПК РФ является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 67 ГПК РФ никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Срок исковой давности для дел данной категории законодателем не установлен. Это означает, что отцовство может устанавливаться в судебных инстанциях в любое время после появления ребенка, даже после достижения последним совершеннолетия. Однако в этом случае необходимо будет согласие самого ребенка²⁵.

Судебное установление отцовства бывает двух видов:

- установление отцовства через исковое судопроизводство;
- установление отцовства с использованием порядка особого судопроизводства.

Большинство судебных дел об установлении отцовства рассматриваются в порядке искового судопроизводства. Установление отцовства с использованием порядка особого судопроизводства применяется в случае, когда отец ребенка, фактически признававший себя отцом этого ребенка, но не состоявший в брачно-семейных отношениях с матерью данного ребенка, уже умер, и судебное установление отцовства потребовалось для защиты наследственного права ребенка.

В исковом производстве отцовство устанавливается, когда предполагаемый отец ребенка жив, в этом случае спор ведется о наличии либо отсутствии родительских прав и обязанностей у ответчика (ст. 49 СК РФ). При этом истец часто соединяет требование об установлении отцовства с требованием о взыскании алиментов, т.е. требование, связанное с признанием родительского правоотношения как основания возникновения

²⁵ Гусейнова С.Ф. Правовые аспекты установления отцовства в РФ // Закономерности и тенденции развития науки Сборник статей Международной научно-практической конференции / Отв. ред.: А.А. Сукиасян. Екатеринбург. 2015. С. 130-131.

прав и обязанностей, и требование об исполнении обязанности по содержанию ребенка. В особом производстве суд выясняет два юридических факта: факт признания отцовства и факт отцовства. Оба факта устанавливаются в порядке гл. 28 ГПК РФ и только при условии, что предполагаемый отец ребенка умер.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 262 ГПК РФ в порядке особого производства суд рассматривает дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение. В частности, согласно п. 4 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ суд рассматривает дела об установлении факта признания отцовства.

В силу ч. 3 ст. 263 ГПК РФ в случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Определением судебной коллегии по гражданским делам Кемеровского областного суда от 23.04.2008 г. оставлено без изменения определение Заводского районного суда г. Кемерово от 27.02.2008 г., которым оставлено без рассмотрения заявление К.Н.В. об установлении факта отцовства М.И.Г., 1971 г. р., в отношении К.Г.И., 07.06.1993 г. р. Определением Заводского районного суда г. Кемерово от 27.02.2008 г. заявительнице разъяснено право на разрешение спора в порядке искового производства путем подачи искового заявления, поскольку между ней и М.Г.В. имеется спор о праве, подведомственный суду.

Судебная коллегия указала, что суд первой инстанции обоснованно применил положения ч. 3 ст. 263 ГПК РФ, поскольку из материалов дела следует, что в производстве Заводского суда г. Кемерово находится гражданское дело по иску М.Г.В. к К.Н.В. о признании завещания на квартиру, расположенную по ул. 50 лет Октября, 9 - 14 в г. Кемерово, недействительным. Именно вследствие наличия указанного спора доводы о том, что между К.Н.В. и М.Г.В. при установлении факта отцовства никакого спора о праве не возникает, и факт отцовства должен устанавливаться в порядке

особого производства, признаны несостоятельными - основанными на неправильном толковании нормы процессуального права - ч. 3 ст. 263 ГПК РФ²⁶.

Однако при рассмотрении дел в порядке особого производства суды не всегда приходят к обоснованному выводу как о наличии спора о праве, так и о его отсутствии.

Ю. обратилась в суд с исковым заявлением к администрации Котельниковского городского поселения Котельниковского муниципального района <адрес> об установлении факта признания отцовства, восстановлении пропущенного срока для принятия наследства, признании наследника принявшим наследство и признании права собственности на жилой дом в порядке наследования.

В обоснование заявленных требований указала, что ее мать - П. проживала совместно с Е. в жилом доме, принадлежащем родителям Е. - С. и Д., по адресу: <адрес>. В период совместного проживания родилась дочь - Л. (после регистрации брака Ю.), ДД.ММ.ГГГГ года рождения. Е. с момента рождения признавал ее своей дочерью. Однако совместная жизнь родителей не сложилась. В ДД.ММ.ГГГГ году П. переехала на постоянное место жительства в <адрес>. После переезда Л. навещала отца и его родителей. Е. приезжал в <адрес>. ДД.ММ.ГГГГ Е. умер. После его смерти осталось наследственное имущество в виде жилого дома общей площадью 11,3 кв. м, по адресу: <адрес>.

Просила установить факт признания отцовства Е., умершего ДД.ММ.ГГГГ, в отношении дочери - Ю. (до регистрации брака - Л.), ДД.ММ.ГГГГ года рождения; восстановить срок для принятия наследства после его смерти и признать ее принявшей наследство; признать за ней право собственности на жилой дом общей площадью 11,3 кв. м, расположенный по адресу: <адрес>.

В силу пункта 4 части 2 статьи 264 ГПК РФ суд рассматривает дела об установлении факта признания отцовства.

Согласно части 3 статьи 263 ГПК РФ в случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления

²⁶ Обзор Кемеровского областного суда от 07.05.2008 г. № 01-19/260 «Обзор о практике применения судами Кемеровской области Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и дел, вытекающих из алиментных обязательств» // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Судебная коллегия полагает, что у судьи отсутствовали основания для оставления искового заявления без движения, поскольку Ю. обратилась в суд с несколькими связанными между собой требованиями, в том числе о праве на наследство. Учитывая, наличие спора о праве ею правильно было предъявлено в суд исковое заявление, а не заявление об установлении факта в порядке особого производства²⁷.

Как показывает анализ судебной практики, часто наряду с иском требованием об установлении отцовства возможно предъявление требования о взыскании с отца алиментных платежей на несовершеннолетнего ребенка, в отношении которого и предполагается установить отцовство. Это является весьма целесообразным, поскольку оба требования рассматриваются в процессе одного судебного разбирательства, и матери ребенка не придется проходить судебную процедуру дважды. Алиментные платежи в случае удовлетворения иска истца будут взысканы лишь с момента установления отцовства. Как следует из законодательства, за предыдущий период (до установления факта отцовства) с момента рождения ребенка алиментные взыскания не производятся²⁸.

Заявление об установлении факта признания отцовства подается в суд по месту нахождения заявителя. В данном случае по месту жительства матери ребенка, умершего отца. По данной категории дел в качестве заинтересованных лиц выступают наследники первой очереди или той очереди, которые имеют право наследовать. Так, например, если у умершего отца имеются родители, то соответственно в качестве заинтересованных лиц указываются родители. Также по такой категории дел в качестве заинтересованного лица выступают органы социального обеспечения - Управление пенсионного фонда РФ. Управление пенсионного фонда РФ является заинтересованным лицом, так как ребенок

²⁷ Апелляционное определение Волгоградского областного суда от 16.05.2013 по делу № 33-5016/2013 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

²⁸ Апелляционное определение Московского городского суда от 14.10.2014 г. по делу № 33-34758 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

умершего отца имеет право после установления факта признания отцовства на получение пенсии по потере кормильца.

Необходимо подавать заявление об установлении факта признания отцовства в том случае, если потенциальные наследники не возражают против установления такого факта. В противном случае подается исковое заявление с требованием об установлении факта признания отцовства. Такое исковое заявление рассматривается по правилам искового производства. Однако невозможно установление отцовства в отношении умершего лица в исковом производстве.

Так, истец утверждал, что его отцом является не П.А.В., а К.В.В. Как правильно указал суд первой инстанции, истцом выбран ненадлежащий способ защиты, поскольку предполагаемый отец истца - К.В.В. скончался, в связи с чем истец должен был обращаться в суд с требованием об установлении факта признания отцовства, а не об установлении отцовства, в связи с чем доводы о непроведении судебно-генетической экспертизы несостоятельны, т.к. не имеют правового значения по делу²⁹.

При рассмотрении дела в особом производстве в обоснование заявленных требований предоставляются доказательства признания отцовства умершим отцом. В качестве доказательства можно заявить ходатайство о допросе свидетелей, также предоставить совместные фотографии (видео), электронные сообщения с электронной почты, личные письма (переписка), справки из детского сада (школы).

Вопросы о процессуальном порядке рассмотрения дела, о виде гражданского судопроизводства имеют значение для лиц, участвующих в деле, поскольку от этого зависят время, которое они затратят на ведение дела в суде, расходы по делу, содержание процессуальных прав и обязанностей и правовой эффект от решения, которое постановит суд. Оставление заявления без рассмотрения в связи с установлением в деле особого производства спора о праве не препятствует реализации заявителем права на судебную защиту, поскольку он может обратиться в суд с иском для разрешения возникшего правового спора. В то же время окончание производства по делу,

²⁹ Апелляционное определение Московского городского суда от 20.11.2015 г. по делу № 33-43457/2015 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

возбужденному в порядке особого производства, увеличивает время на защиту права заинтересованным лицом, поскольку требует времени на подготовку искового заявления, подачу его в суд, срок рассмотрения дела начинает исчисляться снова по делу, возбужденному в порядке искового производства.

Также изменение вида гражданского производства может привести к изменению территориальной подсудности, что окажется менее удобным для лица, устанавливающего отцовство в суде. В делах об установлении фактов отцовства (признания отцовства) территориальная подсудность определяется законом в интересах заявителя по месту его жительства, что делает более доступной судебную защиту. В исковом производстве территориальная подсудность закреплена законом в интересах ответчика, поэтому при наследственном споре его рассмотрение должно происходить территориально более удобно для ответчика. Поэтому при поступлении возражений заинтересованных лиц против рассмотрения дела в особом производстве в связи со спором о наследстве, суды учитывают в том числе этот их процессуальный интерес, поскольку он связан с правом на рассмотрение дела судом, к подсудности которого оно отнесено законом (ст. 47 Конституции РФ).

Вполне можно констатировать, что при возникновении минимальных разногласий между заявителем и заинтересованными лицами по наследственным правам ребенка, в отношении которого устанавливается отцовство, суды оставляют заявление без рассмотрения с разъяснением права на разрешение спора в исковом производстве. К сожалению, этим нередко пользуются наследники для создания дополнительных препятствий для заявителя на пути к установлению отцовства. Однако доказать именно эту цель крайне сложно, возражения ответчика против возникновения наследственных прав ребенка формально свидетельствуют о наличии спора именно о праве, а не только о факте родства.

Исковое производство при наличии разногласий по поводу наследства на самом деле может оказаться более удобной формой защиты и для заявителя, поскольку часто возникает необходимость применения мер обеспечения иска в отношении наследственного имущества. Если нотариус еще не выдал

свидетельства о праве на наследство, то в порядке обеспечения иска возможно запретить совершение нотариальных действий по оформлению наследственных прав. Принятие мер обеспечения иска является средством исковой защиты и не применяется в особом производстве.

При выборе искового производства для установления происхождения ребенка от умершего лица нужно выяснить предмет иска. От этого зависит объем судебной защиты, размер уплачиваемой при подаче заявления госпошлины. Также возникает вопрос о рассмотрении дела по правилам исключительной территориальной подсудности по месту нахождения наследственного недвижимого имущества.

Очевидно, что исковое требование должно быть направлено на защиту того права, которое является спорным. Факт отцовства (признания отцовства) - правопроизводящий факт для возникновения наследственных прав, он устанавливается судом как обстоятельство, имеющее значение для дела. Однако требование об установлении факта отцовства (признания отцовства) должно быть включено в исковое заявление в том случае, когда истец помимо возникновения наследственных прав желает, чтобы решение являлось основанием для внесения изменений в актовую запись о рождении ребенка и в резолютивной части решения отразился вывод о факте рождения ребенка от конкретного лица (либо о признании этим лицом своего отцовства, что также будет основанием для внесения изменений в актовую запись). Наличие вывода об отцовстве в резолютивной части решения суда также может понадобиться и для наступления иных (кроме наследования) юридических последствий (назначение пенсии и пр.). Исковое заявление не должно содержать только требование об установлении отцовства, поскольку такое требование характеризует спор о родительских правоотношениях, которые не могут возникнуть после смерти отца. Отсутствие другого искового требования свидетельствует об отсутствии спора о праве и, следовательно, отсутствии необходимости рассматривать дело в исковом производстве.

На практике исковые заявления нередко содержат только одно требование, причем это может быть исковое требование как об установлении отцовства, так и

об установлении факта отцовства (признания отцовства). Оба эти требования искусственны и некорректны, поскольку требование об установлении отцовства направлено на установление родительского правоотношения и может быть предъявлено к живому лицу, а требования об установлении фактов, имеющих юридическое значение, могут быть заявлены только в особом производстве. В то же время ошибка истца в выборе искового производства для защиты своих прав или некорректное формулирование искового требования не может препятствовать реализации его права на судебную защиту, суд должен рассматривать исковое заявление в пределах заявленного требования.

Исковое требование по наследственным спорам, возникающим в связи с оставлением без рассмотрения заявления об установлении факта отцовства (признания отцовства), чаще всего направлены на признание за ребенком права наследования (именно это право является спорным для заинтересованных лиц - наследников). Также возможно заявление требования об оспаривании зарегистрированного права собственности, если наследники уже оформили в ЕГРП права на недвижимое имущество, перешедшее им от наследодателя; о признании недействительным свидетельства о праве на наследство, когда оно уже получено наследником; о разделе наследственного имущества, если истец желает получить в решении ответ о его доле в праве на наследственное имущество или о праве на конкретное имущество.

От того, как будет квалифицирован иск о признании права наследования, зависит и территориальная подсудность дела. При подходе судов к требованию о признании права наследования как к спору о праве на имущество, наличие в наследственном имуществе объектов недвижимости определяет необходимость предъявления иска по правилам ст. 30 ГПК РФ - по месту нахождения объекта недвижимости.

Сложившаяся судебная практика по вопросам, связанным с подсудностью и судебными расходами, создающая неудобства для лиц, заинтересованных в установлении отцовства умершего лица, вынуждает последних идти на процессуальные уловки: не указывать требование о признании права наследования (или права на наследство) в исковых заявлениях, ограничиваться только требованием об установлении отцовства. При этом суд, связанный пределами исковых требований,

принимает решение лишь по данному требованию. Для истца этого оказывается вполне достаточно, чтобы добиться желаемого результата: отцовство установлено, решение суда, вступившее в законную силу, будет основанием для включения ребенка в число наследников нотариусом по месту открытия наследства.

В качестве вывода обозначим следующее.

- 1) При заявлении в особом производстве заинтересованными лицами спора о праве наследования ребенка, в отношении которого устанавливается отцовство умершего лица, дело должно рассматриваться в исковом производстве по правилам подсудности, предусмотренной для искового производства.
- 2) При заявлении истцом требования о признании права наследования (возможно, вместе с требованием об установлении факта отцовства или факта признания отцовства) дело должно рассматриваться по правилам подсудности, установленной ст. 28 или ч. 1 ст. 31 ГПК РФ по месту жительства или нахождения ответчика (ответчиков).
- 3) При заявлении истцом требований об оспаривании свидетельства о праве на наследство, об оспаривании зарегистрированного права собственности, о разделе наследственного имущества, о признании права собственности в наследственном имуществе или иных требований, направленных на установление в решении суда прав на наследственное имущество и оспаривание прав ответчика, дело должно рассматриваться по правилам подсудности, установленной ст. 30 ГПК, если в наследственном имуществе, на которое претендует истец, имеются объекты недвижимости.

Таким образом, анализ положений семейного и гражданского процессуального законодательства позволяет сделать вывод, что законодательство Российской Федерации предусматривает такой способ защиты права ребенка знать своих родителей, как установление отцовства в судебном порядке. Установление отцовства в судебном порядке относится к категории достаточно сложных дел, поскольку являются весьма длительными по срокам и тяжелыми с моральной точки зрения для всех участвующих лиц.

3.2. Установление отцовства при применении методов вспомогательных репродуктивных технологий

Особое внимание в законодательстве уделяется вопросам установления происхождения детей при применении искусственных методов репродукции человека. В современном мире нередки случаи, когда лица, желающие иметь детей, не могут достичь желаемого результата естественным путем. Вместе с тем уровень научных разработок на сегодняшний день позволяет желающим испытать радость материнства и отцовства при помощи современных вспомогательных репродуктивных технологий. В случаях, когда зачатие естественным путем невозможно, может быть применено искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона³⁰.

К искусственным методам репродукции человека, предусмотренным СК РФ и Федеральным законом от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»³¹, относят искусственное оплодотворение, имплантацию эмбриона и суррогатное материнство. Более подробно эти и другие методы искусственной репродукции человека определяются приказом Минздрава России от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»³².

Нормы семейного законодательства определяют порядок установления происхождения детей, родившихся при помощи репродуктивных технологий.

Так, исходя из положений абз. 1 п. 4 ст. 51 СК РФ, лица, состоящие в зарегистрированном браке и давшие свое согласие в письменном виде на применение искусственного оплодотворения или имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка записываются родителями этого ребенка в книге записей рождений. При этом не имеет значения, являются ли супруги генетическими родителями ребенка или нет.

³⁰ Евсева Л.А., Семенова И.Ю. Проблемы оспаривания отцовства (материнства) при применении искусственных методов репродукции человека // Новое слово в науке: перспективы развития: материалы IV Международной научно-практической конференции. Чебоксары. 2015. С. 454-457.

³¹ Федеральный закон от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (ред. от 29.12.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 48. Ст. 6724.

³² Приказ Минздрава России от 30.08.2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (ред. от 11.06.2015 г.) // Российская газета. 2013. № 78/1.

Часть 2 ст. 17 Конституции РФ устанавливает: «Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения». Эта запись обуславливает позицию, что все права, в том числе право на жизнь, возникают именно с момента рождения. «Несмотря на то что зачатый ребенок в будущем может стать субъектом права, - отмечает М.Н. Малеина, - вряд ли следует рассматривать его в качестве обладателя правоспособности и другими субъективными правами еще до рождения. Субъективные права могут возникнуть лишь у реально существующего субъекта»³³ Российский законодатель должен только учитывать интересы не родившихся детей, но не признавать их правоспособность. Этой цели, например, посвящена ч. 2 ст. 17 Закона об актах гражданского состояния, определяющая порядок внесения сведений о родителях в запись акта о рождении ребенка. Нельзя сказать, что эти нормы российского законодательства были предметом рассмотрения в Европейском суде по правам человека (решение по делу «Знаменская против России» от 2 июня 2005 г.). Краткий фабула дела выглядит следующим образом. Заявительница родила мертвого ребенка 4 августа 1997 г. Его отцом был записан гражданин З., который являлся супругом заявительницы до 25 марта 1997 г. (до развода). На основании приведенной выше нормы Федерального закона «Об актах гражданского состояния», он был записан в документы как отец мертворожденного ребенка. В то же время, заявительница указала, что отцом ребенка является гражданин Г, с которым она жила, как муж и жена и который не отрицал свое отцовство, но 12 октября 1997 г., умер в тюрьме. В августе 2000 г., Знаменская обратилась в Чертановский районный суд г. Москвы с заявлением об установлении отцовства гражданина Г. в отношении мертворожденного ребенка и, о внесении изменения в его фамилию и отчество. В основе заявления лежала ст. 49 «Установление отцовства в судебном порядке» Семейного кодекса РФ. 21 ноября 2000 г. скончался бывший супруг заявителя. 16 марта 2001 г. Чертановский районный суд г. Москвы вынес решение. Районный суд определил, что мертворожденный ребенок не приобрел гражданские права, так как ст. 49 Семейного кодекса РФ применяется лишь в отношении живых детей. Суд вынес постановление о прекращении производства в

³³ Малеина М.Н. О праве на жизнь // Государство и право. 1992. № 12. С. 51.

связи с тем, что требования заявителя не подпадали под рассмотрение и разрешение в рамках гражданского судопроизводства. 18 мая 2001 г. Московский городской суд по кассационной жалобе заявителя подтвердил решение от 16 марта 2001 г. Городской суд повторно указал, что «дело не может быть рассмотрено в качестве гражданского иска, поскольку ребенок не приобрел гражданские права». Знаменская ссылалась в своих требованиях к Европейскому суду по правам человека на нарушения ст. 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Необходимо отметить, что российские власти в ходе разбирательства признали, что отказ внутригосударственных судов принять к рассмотрению требование заявителя не имел правовых оснований: «Согласно ст. 50 Семейного кодекса РФ, даже в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка и не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке. Такое признание повлечет в результате изменение акта о рождении и присвоение фамилии и имени предполагаемого отца ребенку»³⁴.

Суд признал факт нарушения ст. 8 Европейской конвенции, отметив: «При отказе в принятии требования заявителя внутригосударственные суды не сослались на какие-либо законные или убедительные основания для установления статус-кво. Более того, государство-ответчик признало, что внутригосударственные суды совершили ошибку при рассмотрении заявления с точки зрения гражданских прав мертворожденного без надлежащего учета прав заявителя. Правительство также признало, что в соответствии с нормами семейного законодательства заявление должно было быть удовлетворено. Согласно прецеденту суда ситуация, когда допускается, что правовая презумпция имеет приоритет перед биологической и социальной без учета как установленных фактов, так и желаний заинтересованных лиц и без фактической выгоды кому-либо, является несовместимой, даже учитывая предоставленный государству предел усмотрения с обязательством обеспечить эффективное «уважение» личной и семейной жизни».

³⁴ Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / Г.Б. Романовский, Н.Н. Тарусина, А.А. Мохов и др. 0 М.: Проспект, 2015.

Более сложные ситуации возникают в случае имплантации эмбриона другой женщине в целях его вынашивания. Супружеская пара, прибегнувшая к услугам суррогатной матери, может быть записана в качестве родителей ребенка только с письменного согласия женщины, родившей и выносившей ребенка. При осуществлении государственной регистрации ребенка, рожденного суррогатной матерью, в органы загс представляется документ, подтверждающий факт рождения ребенка, и документ, дающий согласие суррогатной матери на запись определенных лиц (супругов) родителями ребенка³⁵.

Очевидно, что только одного согласия суррогатной матери на имплантацию эмбриона, последующее вынашивание и рождение ребенка не будет достаточно для возникновения родительских прав у лиц, заключивших соответствующий договор. Согласие на производство требуемой записи должно быть дано суррогатной матерью уже после рождения ею ребенка. В случае отказа дать соответствующее согласие суррогатная мать сама может быть записана матерью ребенка. Однако, если такое согласие дано после рождения ребенка, оно уже не может быть отозвано, иными словами, является окончательным.

Данное супругами в установленном законом порядке согласие на применение искусственных методов репродукции ограничивает их возможности при оспаривании отцовства (материнства).

3.3. Установление отцовства с помощью экспертных исследований

Как уже было отмечено выше, отцовство может быть установлено как добровольно, так и принудительно (в судебном порядке). Добровольное установление отцовства осуществляется на основании совместного заявления в органы ЗАГС не состоящих в браке отца и матери ребенка. Законодатель также предусмотрел конкретные ситуации, которые позволяют отцу ребенка, признавать отцовство в одностороннем порядке, но лишь только с согласия органа опеки и попечительства (п. 3 ст. 48 СК РФ). Установление отцовства в судебном порядке относится к категории достаточно сложных дел. Такие споры, как правило, в моральном плане тяжелы для

³⁵ Голубенко О.А. Современное правовое регулирование отношений установления отцовства и материнства при применении методов искусственной репродукции человека // Вестник магистратуры. 2013. № 9 (24). С. 94-98.

всех участвующих в них лиц. В необходимых случаях для разъяснения возникающих вопросов, связанных с происхождением ребенка судом может быть назначена экспертиза. Судебная экспертиза - процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний (ФЗ № 73 от 31.05.2001 г. «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»³⁶). Существует несколько видов экспертиз. При экспертизе крови по ее групповой и типовой принадлежности не может быть дано бесспорное заключение о происхождении ребенка от предполагаемого отца. Такая экспертиза может лишь указать на обстоятельства, исключающие возможность отцовства.

Экспертиза способности ответчика к половой жизни и к оплодотворению дает ответ о способности ответчика быть отцом ребенка во время, относящееся к моменту зачатия.

Экспертиза сходства. Такая экспертиза начала применяться в советских судах еще в 20-х годах. Сходство могло устанавливаться в судебном заседании особой комиссией из публики, либо медицинской экспертизой сходства, для чего приглашался врач. В 1939 г. Пленум Верховного Суда СССР указал, что такая экспертиза является недостаточно научно обоснованной, а потому не должна применяться в судебной практике³⁷. Экспертиза сходства, хотя и редко, но иногда встречается в практике иностранных судов. Так, актриса Аврора Дроссар в 1975 г. родила дочь Анну Жильбер, а через 14 лет обратилась в суд с требованием о признании известного певца и актера Ив Монтана отцом ее дочери. Иск был предъявлен спустя 3 года после смерти актера (Ив Монтан умер в 1991 г.). В 1994 г., основываясь на физическом сходстве, суд постановил, что Ив Монтан был отцом дочери истицы. Родственники Ив Монтана обжаловали решение суда. В 1997 г. присяжные вынесли решение о проведении посмертной генетической экспертизы, а суд вынес постановление об эксгумации тела Ив Монтана. Исследования ДНК образцов костных останков, проведенные экспертами трех независимых лабораторий, категорически опровергли отцовство Ив Монтана.

³⁶ Федеральный закон от 31.05.2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (ред. от 08.03.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 23. Ст. 2291.

³⁷ Реутов С.И. Установление отцовства в органах суда и загса. Пермь, 1981. С. 7.

Парижский апелляционный суд 17.10.1998 г. отменил прежнее судебное решение четырехлетней давности об установлении отцовства³⁸.

Дактилоскопия. В настоящее время криминалистические исследования применяются для установления родственных связей. У родственников предполагается сходство отпечатков пальцев, а японские ученые пришли к выводу, что по наследству переходит и кожный рисунок на губах. Однако, метод установления отцовства по отпечаткам губ и пальцев не получили сколько-нибудь серьезного развития. Одна из наиболее востребованных экспертиз - генетическая дактилоскопия (экспертиза ДНК). Она позволяет определить биологическое родство между предполагаемым отцом и ребенком на основе сопоставления участков ДНК. В качестве материала для проведения ДНК-теста могут быть использованы: кровь, слюна, волосы, ногти и т.д. Назначение судом генетической экспертизы должно быть основано на требованиях закона, либо вытекать из обстоятельств конкретного дела, когда разрешить те или иные вопросы, связанные с происхождением ребенка с помощью иных доказательств, не удалось и ответчик настаивает на такой экспертизе³⁹.

В Германии к процедуре установления отцовства существует несколько иной подход. В соответствии с действующим законодательством этой страны, взимание волос, ногтей и т.п. как носителя ДНК без согласия человека, на которого делается тест, является наказуемым преступлением, потому как, генетические материалы являются личной собственностью владельца⁴⁰.

Метод установления отцовства с помощью генетической дактилоскопии (экспертиза ДНК) гарантируют точность полученных результатов при соблюдении правил сбора и хранения биоматериала. В случае отрицательного заключения: «не является отцом» - точность 100%, а в случае положительного заключения: «является отцом» - точность 95-99%. В конце 1987 года британский уголовный суд впервые в мировой практике принял генетическое доказательство при установлении отцовства. В российской криминалистике развитие методов ДНК-анализа началось с 1988 г. На

³⁸ Отцовство актера Ива Монтана устанавливают после его смерти. // URL: <http://www.paternity.ru/problems/009.htm>

³⁹ Кондрашов С.А. Возможности генетической экспертизы при идентификации личности и установлении отцовства (материнства) по уголовным и гражданским делам // Гражданин и право. 2001. № 10. С. 41.

⁴⁰ Установление отцовства в разных странах мира. // URL: <http://testdnk.pro/informacia/ustanovlenie-otcovstva-v-raznyx-stranax-mira.html>

сегодняшний день экспертизу ДНК можно провести в любом центре молекулярно-генетической экспертизы или центре генетических исследований.

На практике до недавнего времени возникало много проблем, связанных с уклонением сторон или одной из них от участия в экспертизе, что приводило к многократному отложению рассмотрения дела и нарушению прав добросовестных участников процесса. По мнению А.М. Нечаевой, неявка одной из сторон на экспертизу не является безусловным основанием для признания судом факта установления отцовства. Вопрос об этом разрешается судом в каждом конкретном случае⁴¹.

Так, например, из материалов дела следует, что А.В. родилась ДД.ММ.ГГГГ года, отцом ребенка в свидетельстве о рождении от 24.07.1996 г. указан Л.Е.В. (К.Е.) Л.Е.В. и Л.Е.В. в тот период состояли в зарегистрированном браке. 27.11.2010 г. был зарегистрирован брак А.А. и Л.Е.И., после заключения брака присвоена супруге фамилия А.

Удовлетворяя иск, суд указал, что сведения об отце А.В. были внесены на основании решения Домодедовского городского суда Московской области от 07 июля 2009 года, данное решение вступило в законную силу. Как следует из материалов гражданского дела № <...> об оспаривании К.Е. отцовства, встречному иску об установлении отцовства А.А. в исковом заявлении указывал, что признает свое отцовство в отношении Л.В.А., считает себя отцом ребенка, просил присвоить ребенку фамилию А. В судебном заседании Л.В.А., которой на тот момент было 13 лет, пояснила, что живет с мамой и А.А., знает его как отца. Таким образом, А.А. свое отцовство на момент рассмотрения искового заявления об отцовстве признавал, так как считал себя биологическим отцом А.В. и с учетом иска К.Е. об оспаривании отцовства. Однако в связи конфликтом в семье ему стало известно, что он не является отцом В.

На генетическую экспертизу ответчик, ее дочь А.В. не явились, в суде апелляционной инстанции А.Е. заявила, что А.А. не является отцом ребенка А.В., в связи с чем явка на экспертизу не имела значения⁴².

В Великобритании ДНК тест проводят для того, чтобы разрешить разногласия между родителями. Процедура проводится как добровольно, так и в судебном

⁴¹ Нечаева А.М. Семейное право : курс лекций. 2012. С. 128.

⁴² Апелляционное определение Московского городского суда от 30.06.2014 г. по делу № 33-24325 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

порядке. При этом дети старше 16 лет вправе отказаться предоставить свой генетический материал. Если экспертиза показала, что предполагаемый мужчина отцом не является, тот в свою очередь может обратиться в суд с заявлением о привлечении женщины к ответственности за мошенничество. Дело в том, что в Англии существует закон, по которому женщина может не называть имени биологического отца, если она точно не знает, кто отец ребенка или сомневается в этом. Если же мать настаивает, на установлении родства ребенка и мужчины и считает, что отцом является конкретный человек, то она должна быть готова к тому, что ее могут обвинить в клевете и попытке обманным путем получить алименты.

Заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом «генетической дактилоскопии», в силу ч. 3 ст. 86 ГПК РФ является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 67 ГПК РФ никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

В некоторых случаях суд должен учитывать именно иные доказательства, нежели результаты экспертизы ДНК. Курьезный случай произошел с близнецами из Америки. Так случилось, что они по незнанию встречались с одной женщиной. В итоге та забеременела, и требовала признать отцом одного из братьев. Естественно, тот не пожелал платить алименты и обратился в суд с иском, в котором указал, что настоящим отцом ребенка является его брат. Анализ ДНК показал, что, так как генетический материал близнецов практически идентичен, то они оба с вероятностью 99,9% могут считаться отцом ребенка.

В Германии при назначении такой экспертизы, начиная с 2008 г., принимается во внимание и психологическое благополучие ребенка, поскольку нередко для него будет серьезной травмой узнать, что его «настоящий» отец не является биологическим. Как было отмечено, любой родитель может подать запрос на определение отцовства, однако стороны имеют полное право не сдавать анализы. Кроме того, проведение процедуры может быть отложено, учитывая физическое состояние здоровья ребенка, например, недвес ребенка, так как проводимые действия способны ухудшить его здоровье. А по законодательству Израиля, если оба супруга являются евреями и муж сомневается в

своем отцовстве, суд откажет провести экспертизу из-за опасения признания ребенка «мамзером». Экспертиза ДНК, проведенная в другой стране, на территории Израиля не имеет законной силы. Единственное основание, исходя из которого, суд вправе назначить экспертизу ДНК - это отсутствие информации в вопросе об отцовстве, угрожающее жизни и здоровью ребенка. Таким образом, законодательство Германии, Великобритании и Израиля является ярким примером, где нормы права направлены исключительно на защиту интересов и прав ребенка⁴³.

Подводя итог сказанному, следует отметить, что экспертиза по установлению отцовства направлена на защиту прав детей, ведь именно установление происхождения ребенка создает объективные предпосылки для соблюдения прав ребенка и исполнения обязанностей родителями по его воспитанию и содержанию. Благодаря возможности определять родство при помощи существующих видов экспертиз удастся успешно разрешать юридические споры, решать сложные ситуации, требующие определить кровную связь между участниками данной ситуации.

⁴³ Реутов С.И., Сизова Е.Н. Значение и роль экспертизы в защите прав и интересов детей при установлении отцовства (материнства) // Вестник научных конференций. 2016. № 1-1 (5). С. 81-86.

Заключение

Основная цель судебных разбирательств по установлению отцовства - обеспечить благополучие ребенка. Этот принцип хорошо прослеживается в решениях судов. Ученые относят иски об установлении отцовства к положительным искам о признании. В настоящее время удельный вес исков, связанных с установлением происхождения детей, невелик. При этом можно предположить, что интенсивность поступления в суды исков о признании отцовства отражает численность внебрачных детей в отдельных регионах.

Основанием возникновения отцовства в подобных случаях является решение суда. Многие теоретики семейного права не разделяют данной позиции, считая, что отцовство возникает уже при рождении ребенка на основании биологического родства или других фактов, а решение суда лишь юридически удостоверяет отцовство. С подобной точкой зрения согласиться нельзя, поскольку СК РФ прямо предусматривает, что отцовство как правовая категория - это происхождение ребенка от мужчины, удостоверенное в законном порядке (т.е. для его возникновения необходимо наличие одновременно двух юридических фактов - биологического происхождения и его удостоверения в законном порядке).

Внесудебный порядок установления отцовства предусмотрен в п.п. 2-4 ст. 48 СК РФ. Содержание указанного порядка зависит от факта наличия или отсутствия зарегистрированного брака между матерью и отцом ребенка.

Если отец ребенка состоит в браке с его матерью, то для установления (государственной регистрации) отцовства достаточно заявления и предъявления свидетельства о государственной регистрации брака.

В иных случаях, когда родители родившегося ребенка в браке не состояли отцовство может быть установлено:

- по совместному заявлению родителей, подаваемому в орган загса. Здесь следует уточнить, что, во-первых, данное заявление может быть подано в любой момент, как до рождения ребенка (если есть основания полагать, что после рождения ребенка, например, в связи с призывом отца в армию, этого сделать не получится), так и после его рождения, вплоть до достижения ребенком совершеннолетия, во-вторых, такое совместное заявление могут подать также несовершеннолетние родители ребенка;

– по заявлению одного отца в следующих случаях:

- а) мать ребенка умерла;
- б) мать ребенка была признана судом в установленном порядке недееспособной;
- в) мать ребенка была лишена судом в установленном порядке родительских прав;
- г) местонахождение матери ребенка установить невозможно.

Во всех этих случаях отцовство устанавливается на основании заявления лица при наличии согласия органа опеки и попечительства.

Во всех иных случаях, в частности, при неполучении согласия органа опеки и попечительства на установление отцовства в указанных выше случаях, отцовство может быть установлено в судебном порядке.

Установление отцовства в силу ст. 47 СК РФ является основанием для возникновения прав и обязанностей родителей и детей.

Правоотношения между родителями и детьми занимают основную нишу в сфере семейных правоотношений. СК РФ содержит специальный раздел «Права и обязанности родителей и детей», нормы которого определяют права несовершеннолетних детей, права и обязанности родителей, регулируют часть имущественных и личных неимущественных отношений, возникающих между родителями и детьми. Несмотря на наличие в структуре кодекса обособленного раздела, нормы, регламентирующие правоотношения родителей и детей, содержатся и в иных статьях СК РФ.

Отношения, возникающие в семье между родителями и детьми, представляют собой сложный комплекс взаимосвязей между родителями и ребенком и между самими родителями. Будучи урегулированы правом, указанные отношения объединены общим понятием родительских правоотношений.

Не все мужчины готовы признавать отцовство в добровольном порядке. В этом случае для защиты прав ребенка существует судебный механизм установления отцовства при подаче иска матерью либо иными заинтересованными лицами. Или же наоборот, бывают ситуации, когда мать ребенка не желает, чтобы биологический отец был записан в свидетельстве о рождении ребенка в качестве отца. Также, бывают ситуации, когда женщина, состоящая в браке, рождает ребенка от мужчины, который не является ее официальным супругом. Согласно нормам семейного права, в такой ситуации муж женщины (но не биологический отец

мальша) автоматически считается отцом родившегося ребенка. В соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ отцовство официального супруга матери появившегося мальчика удостоверяется записью о браке. Соответственно, сотрудники ЗАГСа регистрируют новорожденного на супруга этой женщины или бывшего супруга, если ребенок появился в течении трехсот дней после развода соответствующей супружеской пары или смерти супруга. В таких случаях, не биологический отец может оспорить свое отцовство.

Предметом доказывания по данной категории дел является установление происхождения ребенка от конкретного лица, а также факты, на которые ссылается ответчик в возражениях. К числу доказательств по данной категории дел в РФ могут быть отнесены любые, с достоверностью свидетельствующие о происхождении ребенка от конкретного лица.

Наиболее распространенными являются генетические и иные медицинские экспертизы, определяющие период зачатия и срок родов. Заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом генетической дактилоскопии, является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами.

Судебное установление отцовства бывает двух видов:

- установление отцовства через исковое судопроизводство;
- установление отцовства с использованием порядка особого судопроизводства.

Большинство судебных дел об установлении отцовства рассматриваются в порядке искового судопроизводства. Установление отцовства с использованием порядка особого судопроизводства применяется в случае, когда отец ребенка, фактически признававший себя отцом этого ребенка, но не состоявший в брачно-семейных отношениях с матерью данного ребенка, уже умер, и судебное установление отцовства потребовалось для защиты наследственного права ребенка.

Факт отцовства (признания отцовства) - правопроизводящий факт для возникновения наследственных прав, он устанавливается судом как обстоятельство, имеющее значение для дела. Однако требование об установлении факта отцовства (признания отцовства) должно быть включено в исковое заявление в том случае, когда истец помимо возникновения наследственных прав желает, чтобы решение являлось основанием для внесения изменений

в актовую запись о рождении ребенка и в резолютивной части решения отразился вывод о факте рождения ребенка от конкретного лица (либо о признании этим лицом своего отцовства, что также будет основанием для внесения изменений в актовую запись). Наличие вывода об отцовстве в резолютивной части решения суда также может понадобиться и для наступления иных (кроме наследования) юридических последствий (назначение пенсии и пр.). Исковое заявление не должно содержать только требование об установлении отцовства, поскольку такое требование характеризует спор о родительских правоотношениях, которые не могут возникнуть после смерти отца. Отсутствие другого искового требования свидетельствует об отсутствии спора о праве и, следовательно, отсутствии необходимости рассматривать дело в исковом производстве.

В целях совершенствования правового института установления отцовства предлагаются следующие нововведения:

- 1) Представляется разумным введение в Семейный Кодекс РФ норм, устанавливающих срок исковой давности по делам об оспаривании отцовства. Следует ввести в ст. 52 Семейного Кодекса РФ пункт следующего содержания: «Мужчина вправе оспорить свое отцовство в течение трех лет со дня рождения ребенка».
- 2) Необходимо расширить ст. 52 Семейного Кодекса РФ еще одним пунктом: «Если мужчина узнал о том, что он записан в качестве отца ребенка, по истечении более чем двух лет с момента рождения ребенка, он вправе оспорить свое отцовство в течение года с того момента, когда он узнал о записи».
- 3) Нужно изменить и название ст. 50 Семейного Кодекса РФ, озаглавив ее следующим образом: «Установление судом факта признания отцовства и факта отцовства», а также дополнить данную статью следующим абзацем: «Судом может быть установлен факт отцовства лица, умершего к моменту рассмотрения дела, в случае если ребенок родился не позднее трехсот дней после его смерти, если в деле имеются доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от умершего».

Подводя итог, необходимо отметить, что в РФ в судебном порядке могут быть установлены отцовство, факт отцовства и факт признания отцовства, а также рассмотрены требования об исключении записи об отце и внесении новой записи в актовую запись о рождении.

Список используемой литературы

Нормативные правовые акты

1. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989 г.) (вступила в силу для СССР 15.09.1990 г.) // Сборник международных договоров СССР. 1993. Выпуск XLVI.
2. Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (ред. от 30.12.2008 г.) // Российская газета. 2009. № 7.
3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.
4. Федеральный закон от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (ред. от 29.12.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 48. Ст. 6724.
5. Федеральный закон от 31.05.2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (ред. от 08.03.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 23. Ст. 2291.
6. Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (ред. от 28.11.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 47. Ст. 5340.
7. Постановление Правительства РФ от 31.10.1998 г. № 1274 «Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния» (ред. от 02.02.2006 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 45. Ст. 5522.
8. Приказ Минздрава России от 30.08.2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (ред. от 11.06.2015 г.) // Российская газета. 2013. № 78/1.

Специальная литература

9. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. Изд. 2-е, перераб. и доп. М.: Юристъ, 2003.

10. Байдо К.А., Третьякова Ж.В. К вопросу об установлении отцовства // Актуальные направления фундаментальных и прикладных исследований: материалы V Международной научно-практической конференции. North Charleston, USA. 2015.
11. Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / Г.Б. Романовский, Н.Н. Тарусина, А.А. Мохов и др. М.: Проспект, 2015.
12. Валиева А.Ш., Халиуллина А.З. Порядок и практика установления отцовства в судебном порядке // Наука и образование: проблемы и стратегии развития. 2015. № 1 (1).
13. Гаврилюк Е.Д. К вопросу о целесообразности принудительного установления отцовства // Семейное право на рубеже XX-XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: материалы Международной научно-практической конференции (г. Казань, Казанский (Приволжский) федеральный университет, 18 декабря 2010 г.) / Отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011.
14. Голубенко О.А. Современное правовое регулирование отношений установления отцовства и материнства при применении методов искусственной репродукции человека // Вестник магистратуры. 2013. № 9 (24).
15. Гордеева К.А., Толстокора Д.В. Порядок и последствия признания гражданина умершим и безвестно отсутствующим // Конституционные основы гражданского судопроизводства. Саратов: Изд-во ФГБОУ ВПО «Сарат. гос. юр. акад.», 2012.
16. Гусейнова С.Ф. Правовые аспекты установления отцовства в РФ // Закономерности и тенденции развития науки: сборник статей VII Международной научно-практической конференции. / Отв. ред.: А.А. Сукиасян. Екатеринбург. 2015.
17. Евсеева Л.А., Семенова И.Ю. Проблемы оспаривания отцовства (материнства) при применении искусственных методов репродукции человека // Новое слово в науке: перспективы развития: материалы IV Международной научно-практической конференции. Чебоксары. 2015.
18. Егорова О.А. Государственная регистрация установления отцовства как акт гражданского состояния // Образование. Наука. Научные кадры. 2014. № 6.
19. Кондрашов С.А. Возможности генетической экспертизы при идентификации личности и установлении отцовства (материнства) по уголовным и гражданским делам // Гражданин и право. 2001. № 10.

20. Малеина М.Н. О праве на жизнь // Государство и право. 1992. № 12.
21. Маслов И.И. Общая характеристика права на предъявление иска об установлении отцовства // Государственный советник. 2013. № 2.
22. Нечаева А.М. Семейное право: курс лекций, 2012.
23. Отказ от отцовства // URL: <http://duvl.ru/konsult/?tm=2012&vp=7>
24. Отцовство актера Ива Монтана устанавливается после его смерти. // URL: <http://www.paternity.ru/problems/009.htm>
25. Реутов С.И. Установление отцовства в органах суда и загса. Пермь, 1981.
26. Реутов С.И., Сизова Е.Н. Значение и роль экспертизы в защите прав и интересов детей при установлении отцовства (материнства) // Вестник научных конференций. 2016. № 1-1 (5).
27. Рясенцев В.А. Семейное право. М.: Юрид. лит., 1971.
28. Тарусина Н.Н. Об элементах «родительской власти» в российском законодательстве // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2013. № 33.
29. Установление отцовства в разных странах мира. // URL: <http://testdnk.pro/informacia/ustanovlenie-otcovstva-v-raznyx-stranax-mira.html>
30. Шепель Т.В. Проблемы применения норм о недееспособности граждан с психическими расстройствами в судебной практике и пути их решения // Вестник Омского университета. 2011. № 2 (27).
31. Шух В. Отца - детям // ЭЖ-Юрист. 2014. № 50.

Материалы юридической практики

32. Постановление ЕСПЧ от 07.05.2009 г. «Дело «Калачева (Kalacheva) против Российской Федерации» (жалоба № 3451/05) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2010. № 2.
33. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (ред. от 06.02.2007 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 7.
34. Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 02.02.2016 г. по делу № 33-326/2016 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.

35. Апелляционное определение Московского городского суда от 20.11.2015 г. по делу № 33-43457/2015 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
36. Апелляционное определение Московского городского суда от 14.10.2014 г. по делу № 33-34758 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
37. Апелляционное определение Московского городского суда от 30.06.2014 г. по делу № 33-24325 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
38. Апелляционное определение Московского областного суда от 24.09.2014 г. по делу № 33-21170/2014 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
39. Апелляционное определение Рязанского областного суда от 23.04.2014 г. № 33-743 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
40. Апелляционное определение Волгоградского областного суда от 16.05.2013 г. по делу № 33-5016/2013 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
41. Апелляционное определение Московского городского суда от 16.11.2012 г. по делу № 11-27211 // Документ опубликован не был. СПС Гарант.
42. Обзор Кемеровского областного суда от 07.05.2008 г. № 01-19/260 «Обзор о практике применения судами Кемеровской области Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и дел, вытекающих из алиментных обязательств» // Документ опубликован не был. СПС Гарант.