

НАЦИОНАЛЬНЫЙ ЦЕНТР УСЫНОВЛЕНИЯ

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ «УГОЛОВНАЯ И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ И ПРАВОНАРУШЕНИЯ В СФЕРЕ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ)»

Разработано в рамках исследования заведующим учебной лабораторией «Юридическая клиника»
Учреждения образования «Брестский государственный университет имени А.С. Пушкина»
Шерайзиной Л.О.

Методические рекомендации разработаны для специалистов, педагогов-психологов, работающих с усыновителями, кандидатами в усыновители, опекунами (попечителями), приемными родителями, родителями-воспитателями. Они являются дополнительным источником информации при подготовке выше указанных категорий слушателей и профилактике правонарушений с их стороны. Знания об охране отношений усыновления (удочерения) могут стать гарантией для защиты своих прав и прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

В разработке представлены отдельные нормы об административной и уголовной ответственности в сфере усыновления (удочерения), их краткая характеристика на каждом этапе процесса усыновления (удочерения). Особый интерес представляют результаты анонимного анкетирования приемных родителей, кандидатов в усыновители, усыновителей и правоприменителей (сотрудников правоохранительных органов, прокуратуры, судей, адвокатов, специалистов органов опеки и попечительства), проведенного в 2017 году в рамках диссертационного исследования на тему «Уголовно-правовая охрана отношений усыновления (удочерения)».

Усыновление (удочерение) охватывает целый комплекс общественных отношений, которые подлежат правовому регулированию и охране.

Процесс усыновления (удочерения) включает несколько стадий: подбор кандидатов в усыновители, подбор ребенка, сбор документов для подачи заявления в суд, рассмотрение заявления и вынесение решения судом, контроль за условиями жизни и воспитания ребенка.

Кандидат в усыновители **при сборе необходимых документов** вступает в отношения с работниками организации здравоохранения, жилищно-эксплуатационной службы, отдела кадров по месту работы, управления (отдела) образования и специалистами Национального центра усыновления (при обращении в Национальный центр усыновления). **На данной стадии подлежат уголовно-правовой охране врачебная тайна и информация о частной жизни.**

Врачебную тайну составляет информация о факте обращения пациента за медицинской помощью и состоянии его здоровья, сведения о наличии заболевания, диагнозе, возможных методах оказания медицинской помощи, рисках, связанных с медицинским вмешательством, а также возможных альтернативах предлагаемому медицинскому вмешательству, иные сведения, в том числе личного характера, полученные при оказании пациенту медицинской помощи, а в случае смерти – и информация о результатах патологоанатомического исследования. Соответственно лицо, разгласившее врачебную тайну подлежит уголовной ответственности в соответствии со ст. 178 УК Республики Беларусь.

Статья 178 Уголовного кодекса. Разглашение врачебной тайны

1. Умышленное разглашение медицинским, фармацевтическим или иным работником без профессиональной или служебной необходимости сведений о наличии заболевания, диагнозе или результатах медицинского освидетельствования пациента (разглашение врачебной тайны) -

наказывается штрафом или лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

2. Разглашение врачебной тайны, выразившееся в сообщении сведений о наличии у лица ВИЧ или заболевания СПИД, -

наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью со штрафом, или арестом, или ограничением свободы на срок до трех лет со штрафом.

3. Деяния, предусмотренные частями 1 или 2 настоящей статьи, повлекшие тяжкие последствия, -

наказываются лишением свободы на срок до трех лет со штрафом и с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью или без лишения.

Следует обратить внимание, что сведения о кандидате в усыновители включаются в понятие частая жизнь. В самом общем виде «частная жизнь» – это те стороны жизни конкретного человека, которые он, исходя из

собственной свободы, не желает делать достоянием других, но при этом его действия и интересы не должны нарушать законных прав и интересов других участников общественных отношений. Информационная составляющая неприкосновенности частной жизни включает личную и семейную тайны, тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений, хотя и не исчерпываются ими, так как к информации о частной жизни относятся и те сведения, которые лицо не скрывает. Для отнесения тех или иных сведений к тайне определяющим является желание самого лица (или членов семьи) не раскрывать те или иные сведения.

Статья 179 Уголовного кодекса. Незаконное соби́рание либо распространение информации о частной жизни

1. Незаконное соби́рание либо распространение сведений о частной жизни, составляющих личную или семейную тайну другого лица, без его согласия, повлекшие причинение вреда правам, свободам и законным интересам потерпевшего, -

наказываются общественными работами, или штрафом, или арестом.

2. Те же действия, совершенные с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, -

наказываются лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью со штрафом, либо ограничением свободы на срок до трех лет со штрафом, либо лишением свободы на тот же срок со штрафом.

Однако подлежат ли уголовно-правовой охране записи, содержащиеся в регистрационных журналах по поступившему заявлению о желании усыновить (удочерить) ребенка? После вынесения судом решения об усыновлении (удочерении) данные сведения составят тайну усыновления (удочерения), но на досудебной стадии разглашение сведений о намерении кандидатов усыновить (удочерить) ребенка может отрицательно повлиять на процесс усыновления (удочерения), нанести серьезную моральную травму как ребенку, так и будущим родителям, более того по названной причине оно вообще может не состояться. Думается, что, несмотря на то будет в дальнейшем усыновлен (удочерен) ребенок или нет, данные сведения должны охраняться, как **профессиональная тайна**.

На стадии подбора ребенка кандидату в усыновители становится известна информация из личной карточки ребенка, в которой содержатся сведения о состоянии здоровья, возможном прогнозе развития, социально-правовом статусе, информация о родителях, наличии братьев, сестер, родственников у ребенка, их состоянии здоровья, особых потребностях ребенка, основаниях для получения пенсий, пособий и т.д. Указанные сведения на данном этапе показывают, что ребенок может быть усыновлен

(удочерен). Соответственно до принятия решения об усыновлении (удочерении) они не составляют **профессиональную тайну**.

В соответствии со ст. 118-1 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье должностные лица органов опеки и попечительства, должностные лица иных организаций, уполномоченные законодательством Республики Беларусь осуществлять защиту прав и законных интересов детей, за невыполнение обязанностей, предусмотренных Кодексом Республики Беларусь о браке и семье, предоставление заведомо недостоверных сведений о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, и детях, находящихся в социально опасном положении, а также за иные действия, направленные на сокрытие ребенка от устройства на воспитание в семью, несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Конкретных мер ответственности нормативными правовыми актами Республики Беларусь не установлено, специальные нормы об ответственности в Кодексе об административных правонарушениях и Уголовном кодексе отсутствуют. **Лица, нарушившие нормы, регулирующие порядок выявления, учета и устройства детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и детей, находящихся в социально опасном положении, привлекаются к дисциплинарной ответственности.**

Законодатель предусматривает ответственность за **незаконный отказ должностного лица в предоставлении гражданину собранных в установленном порядке документов и материалов**, непосредственно затрагивающих его права, свободы и законные интересы, либо предоставление ему неполной или умышленно искаженной информации, если в этих деяниях нет состава преступления, который влечет ответственность в соответствии со статьей 9.6 Кодекса об административных правонарушениях.

Статья 9.6 Кодекса об административных правонарушениях. Отказ в предоставлении гражданину информации

Незаконный отказ должностного лица в предоставлении гражданину собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих его права, свободы и законные интересы, либо предоставление ему неполной или умышленно искаженной информации, если в этих деяниях нет состава преступления, -

влекут наложение штрафа в размере от десяти до тридцати базовых величин.

Если данные действия повлекли причинение существенного вреда правам, свободам и законным интересам гражданина, ответственность наступает по ст. 204 Уголовного кодекса Республики Беларусь.

Статья 204 Уголовного кодекса. Отказ в предоставлении гражданину информации

Незаконный отказ должностного лица в предоставлении гражданину собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих его права, свободы и законные интересы, либо предоставление ему неполной или умышленно искаженной такой информации, повлекшие причинение существенного вреда правам, свободам и законным интересам гражданина, -

наказываются штрафом или лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

На данном этапе законодательством Республики Беларусь устанавливается **запрет на посредническую деятельность в процессе усыновления (удочерения)**. Статьей 9.5 Кодекса об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей. Те же действия, совершенные в течение года после наложения административного взыскания, а равно склонение этим лицом к согласию на усыновление (удочерение) детей из корыстных побуждений влекут уголовную ответственность в соответствии со статьей 177¹ Уголовного кодекса Республики Беларусь.

Статья 9.5 Кодекса об административных правонарушениях. Незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей

Действия по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение) от имени или в интересах лиц, желающих их усыновить (удочерить), осуществляемые лицом, не уполномоченным на это законодательством, -

влекут наложение штрафа в размере от тридцати до пятидесяти базовых величин, а на юридическое лицо - от ста до пятисот базовых величин.

Статья 177-1 Уголовного кодекса. Незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей

Действия по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение) от имени или в интересах лиц, желающих их усыновить (удочерить), осуществляемые лицом, не уполномоченным на это законодательством Республики Беларусь, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение, а равно склонение этим лицом к согласию на усыновление (удочерение) детей из корыстных побуждений -

наказываются штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет, или лишением свободы на тот же срок со штрафом или без штрафа.

Указанное преступление посягает на общественные отношения, обеспечивающие соблюдение прав и интересов несовершеннолетних и

кандидатов в усыновители, а также лиц, обязанных дать согласие на усыновление (удочерение), при усыновлении (удочерении).

Преступление представляет собой два альтернативных действия: подбор и передача детей на усыновление (удочерение) от имени или в интересах лиц, желающих их усыновить (удочерить) и склонение к согласию на усыновление (удочерение) детей. Первое действие представляет собой поиск детей, оставшихся без родителей, установление контактов с детскими учреждениями, организация встреч лиц, желающих усыновить (удочерить) детей, содействие в передаче им на усыновление (удочерение) детей, оформление соответствующих документов и т.п.

В данном случае окончанным преступлением следует считать выполнение действий, включающих подбор и передачу детей. Если совершается только одно действие при наличии умысла совершить другое, то происходит покушение на преступление.

Под действиями по склонению к согласию на усыновление (удочерение) детей следует понимать возбуждение у лица решимости усыновить (удочерить) ребенка (детей) любыми способами, а равно побуждение лиц, обязанных в соответствии с законодательством дать согласие на усыновление (удочерение) детей, к одобрению на усыновление (удочерение).

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье предусматривает необходимость согласия родителей ребенка на его усыновление (удочерение) (ст. 127). Если такими родителями являются несовершеннолетние, которые не приобрели полную дееспособность, требуется согласие их законных представителей, опекуна усыновляемого (ст. 129). Также закон предусматривает отобрание согласия у опекуна (попечителя) ребенка, однако суд вправе в интересах ребенка вынести решение о его усыновлении и без такого согласия (ст. 129). Для усыновления ребенка, достигшего десяти лет, необходимо его согласие (ст. 130). При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами (ст. 131).

Данные условия необходимо тщательно проверять и учитывать для правильной квалификации. Примером являются деяния лиц, которые по закону имеют право быть усыновителями, но приобретают его, преследуя корыстные цели. В таких случаях усыновителями являются родственники ребенка, соседи или знакомые его родителей, склоняющие опекуна, попечителя или самого усыновляемого дать согласие на усыновление (удочерение). Они сами заявляют о желании усыновить (удочерить) конкретного ребенка, стремясь пользоваться жилой площадью или имуществом ребенка. Другим примером может служить усыновление (удочерение) ребенка иностранными гражданами. Жилая площадь, которая была закреплена за ребенком, освобождается и может быть использована его опекуном (попечителем) или кровными родственниками для извлечения прибыли.

Для правильной квалификации следует установить какие действия и со стороны каких органов допускаются семейным законодательством

Республики Беларусь. Деятельность Национального центра усыновления, органов опеки и попечительства, иных организаций, уполномоченных законодательством Республики Беларусь осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по выявлению, учету и устройству детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также деятельность специально уполномоченных иностранными государствами организаций по усыновлению детей, которая осуществляется на территории Республики Беларусь в рамках согласованной между Министерством образования Республики Беларусь и компетентными государственными органами иностранных государств процедуры усыновления, не является посредничеством при усыновлении детей. Указанные организации не могут преследовать в своей деятельности коммерческие цели.

Обязательное личное участие лиц (лица), желающих усыновить ребенка, в процессе усыновления не лишает их права иметь одновременно своего представителя, права и обязанности которого установлены гражданским и гражданским процессуальным законодательством Республики Беларусь, а также пользоваться в необходимых случаях услугами переводчика.

Для признания в деянии лица наличия состава преступления необходимо установить, какие конкретные нормы и правила были нарушены. Противоправными действиями являются: усыновление (удочерение) детей, родители которых живы или не лишены родительских прав и осуществляют свои родительские обязанности, а также при отсутствии письменного согласия на усыновление (удочерение); усыновление (удочерение) подкинутых детей при отсутствии выданной органами внутренних дел справки об этом; фальсификация документов, на основании которых учреждается усыновление (удочерение), с внесением в них сведений, не соответствующих действительности; посредническая деятельность по усыновлению (удочерению); усыновление (удочерение) без согласия ребенка, достигшего 10-летнего возраста, а также без учета требуемой разницы в возрасте между усыновителями (удочерителями) и усыновленным (удочеренным) ребенком и т.д.

Следует обратить внимание, что уголовная ответственность за преступление наступает, если деяние совершено в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение.

В статье указывается на заведомость действий и их незаконный характер. Для данного преступления в форме склонения к согласию на усыновление (удочерение) детей предусматриваются корыстные мотивы. Согласно ст. 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь под корыстными побуждениями понимаются мотивы, характеризующиеся стремлением извлечь из совершенного преступления для себя или близких выгоду имущественного характера либо намерением избавить себя или близких от материальных затрат.

Таким образом, содержание умысла представляется следующим образом:

- для данного преступления в форме действий по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение) от имени или в интересах лиц, желающих их усыновить (удочерить): лицо сознавало, что оно не имеет полномочий совершать действия по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение), сознавало противоправность указанных действий, будучи в установленном порядке поставлено в известность о применении к нему мер административного взыскания за такое же нарушение, и желало их совершить;

- для данного преступления в форме склонения к согласию на усыновление (удочерение) детей: лицо сознавало, что оно склоняет другое лицо к согласию на усыновление (удочерение) детей, не имея на это полномочий, и желало совершить эти действия, движимое корыстными побуждениями.

К ответственности по законодательству привлекается лицо, не уполномоченное законодательством Республики Беларусь на совершение действий по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение).

Закон содержит исчерпывающий перечень органов, уполномоченных на совершение действий по подбору и передаче детей на усыновление (удочерение): Национальный центр усыновления, органы опеки и попечительства, организации, уполномоченные осуществлять защиту прав и законных интересов детей, по выявлению, учету и устройству детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также специально уполномоченные иностранными государствами организации по усыновлению детей, которые осуществляют на территории Республики Беларусь в рамках согласований между Министерством образования Республики Беларусь и компетентными государственными органами иностранных государств процедуры усыновления (удочерения).

Защита прав и законных интересов детей, находящихся в социально опасном положении, возлагается на комиссии по делам несовершеннолетних, органы опеки и попечительства, а также на иные организации, уполномоченные законодательством Республики Беларусь.

Учет усыновленных детей осуществляют управления (отделы) образования и Национальный центр усыновления. Управление (отдел) образования осуществляет подбор ребенка, соответствующего запросам кандидатов в усыновители, в детских интернатных учреждениях, организациях здравоохранения, опекунских семьях, приемных семьях, детских домах семейного типа, находящихся на территории местного исполнительного и распорядительного органа (Постановление Совета Министров Республики Беларусь, 28 февраля 2006 г., № 290). Кандидаты в усыновители имеют право обратиться в Национальный центр усыновления, который обязан поставить их на учет, осуществить подбор ребенка в республиканском банке данных об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (Постановление Министерства образования, 2 октября 2012 г. № 118).

Национальный центр усыновления проводит работу по подбору ребенка для международного усыновления из числа детей, включенных в список детей, в отношении которых возможно международное усыновление, или по международному усыновлению конкретного ребенка, включенного в список детей, в отношении которых возможно международное усыновление, если он указан в заявлении кандидатов в усыновители (Постановление Совета Министров Республики Беларусь, 31 января 2007 г., № 122).

Необходимо обращать внимание на специально уполномоченные иностранными государствами организации по усыновлению детей, которые осуществляют на территории Республики Беларусь в рамках согласований между Министерством образования Республики Беларусь и компетентными государственными органами иностранных государств процедуры усыновления (удочерения). Такие организации должны быть указаны в протоколе о согласовании процедуры международного усыновления для сотрудничества с Национальным центром усыновления (Постановление Совета Министров Республики Беларусь, 21 сентября 2004 г., № 1173) и включены в Реестр иностранных организаций по международному усыновлению [Постановление Министерства образования от 20 июня 2005 г. № 52], ведение которого осуществляется Национальным центром усыновления.

Например, согласно Протоколу о сотрудничестве между Министерством образования Республики Беларусь и Комиссией по международному усыновлению при Президиуме Совета Министров Итальянской Республики по вопросам усыновления несовершеннолетних граждан Республики Беларусь гражданами Итальянской Республики, до 2017 года определены следующие международные организации: Associazione Italiana Pro Adozioni – Onlus Erga Pueros; Associazione Adozioni «Alfabeto» Onlus; Associazione «Rete Speranza» Onlus; Associazione «La Cicogna – Amici di Chernobyl»; Associazione «Ariete Onlus»; Associazione «Brutia Onlus»; Associazione «Bambini di Chernobyl Onlus». После 2017 года перечень организаций изменен: Associazione Italiana Pro Adozioni – Onlus Erga Pueros; Associazione Adozioni "Alfabeto" Onlus; Associazione "Rete Speranza" Onlus; Associazione "Brutia Onlus". С другими государствами, кроме стран СНГ, Республика Беларусь процедуру усыновления не согласовывала.

С момента принятия решения кандидатами в усыновители (попечители) об усыновлении начинается сбор документов для обращения в суд. Если на предыдущих этапах в общественные отношения вступали в основном уполномоченные государственные органы, кандидаты в усыновители и кандидаты в усыновленные (удочеренные), то теперь появляются лица, которым также становится известно о факте усыновления (удочерения): опекун, попечитель, приемный родитель, дающие согласия на усыновление (удочерение), секретарь судебного заседания при подготовке дела к судебному разбирательству, супруг (супруга) при усыновлении (удочерении) другим. Возникает проблема сохранения тайны усыновления

(удочерения) на досудебном этапе. Законодатель не учел, что усыновление (удочерение) в данном случае это не однократное действие, а целый процесс, растянутый во времени от одного месяца.

Возникает вопрос: как поступить в случае, когда усыновители с самого начала своего обращения в органы опеки и попечительства заявляют свою просьбу о сохранении тайны усыновления, в то время как внесудебная стадия и досудебная подготовка дела не составляют предмета этой тайны? Предполагается, что сотрудники органов опеки и попечительства, осведомленные о процессе усыновления, не должны разглашать такую информацию до принятия судом соответствующего решения. Однако поскольку законодатель не относит сведения о внесудебной подготовке к служебной или профессиональной тайне должностных лиц, эта проблема приобретает скорее не правовой, а этический характер.

Для защиты информации, формирующей в последующем тайну усыновления (удочерения), дела об усыновлении (удочерении) рассматриваются судом в закрытом судебном заседании с обязательным участием самого усыновителя (усыновителей), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, а по делам о международном усыновлении – также с участием представителя Национального центра усыновления. В интересах ребенка при усыновлении (удочерении) его одним лицом в решении суда об усыновлении по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина, а также если один из родителей усыновляемого (удочеренного) ребенка умер, то по просьбе родителей умершего (деда или бабушки ребенка) указывается о сохранении правоотношений усыновленного (удочеренного) ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя. Все лица предупреждаются об уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления (удочерения).

За умышленное разглашение тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя или усыновленного (удочеренной) данные лица привлекаются к уголовной ответственности согласно ст. 177 Уголовного кодекса Республики Беларусь.

Статья 177 Уголовного кодекса. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

Умышленное разглашение тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя или усыновленного (удочеренной) -

наказывается общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до одного года.

Данное преступление посягает на отношения в области охраны интересов усыновителей (удочерителей) и усыновленного (удочеренной) по обеспечению тайны появления конкретного ребенка у конкретных родителей.

В редакции указанной статьи потерпевшими являются: усыновители и усыновленный. Нарушение, в результате разглашения соответствующей

информации, прав и законных интересов лиц, изъявивших желание усыновить ребенка, подавших заявление об усыновлении, но еще не признанных усыновителями, а также лиц, фактически принявших в семью чужого ребенка, но юридически не оформивших усыновление, не подпадает под действие ст. 177 Уголовного кодекса и влечет иную правовую оценку.

В буквальном смысле под тайной усыновления необходимо понимать любые сведения о факте усыновления, из которых видно, что усыновители не являются родителями усыновленного ребенка. Это сведения следующего содержания: о факте отсутствия родительского попечения, о факте медицинского освидетельствования ребенка и кандидатов в усыновители в целях последующего усыновления, о факте постановки на первичный учет и на учет в государственном банке данных о детях как ребенка, оставшегося без попечения родителей, так и кандидата в усыновители, о факте судебного рассмотрения заявления об усыновлении, о факте государственной регистрации усыновления и другие.

Под разглашением понимается доведение любым способом информации о факте усыновления (удочерения) хотя бы одному третьему лицу либо доведение такой информации до сведения усыновленного (удочеренной). Путем действия разглашение совершается, например, в доверительном разговоре, публичном выступлении, в предоставлении выписок из документов, журналов и другими способами. Путем бездействия разглашение может быть совершено при оставлении виновным документов в условиях, когда с ними могут ознакомиться посторонние лица; несоблюдение требований по охране, передаче, пересылке, транспортировке документов, материалов и т. д. Разглашение тайны усыновления (удочерения) уголовно наказуемо независимо от того, кому сообщаются сведения об усыновлении (удочерении) – усыновленному или другим лицам.

Разглашение тайны усыновления (удочерения) признается оконченным с момента получения третьим лицом сведений о факте усыновления (удочерения);

При совершении деяний, предусмотренных ст. 177 Уголовного кодекса Республики Беларусь лицо сознавало, что разглашает тайну усыновления (удочерения) против воли усыновителя или усыновленного (удочеренной), и желало исполнить такое действие. Важно обратить внимание на то, что деяние носит противоправный характер только в том случае, если оно совершается против воли потерпевшего, которыми может быть как усыновитель (удочеритель), так и усыновленный (удочеренная).

При квалификации деяний по ст. 177 Уголовного кодекса Республики Беларусь при разглашении тайны усыновления (удочерения) после смерти усыновителя, если до этого он не давал согласия на ее разглашения, нарушаются интересы усыновленного ребенка. В таком случае возникает вопрос, кто является потерпевшим. В данной ситуации предлагается признавать потерпевшим самого усыновленного ребенка.

К ответственности могут быть привлечены лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста.

Важно обратить внимание, что выдача справок и копий записей актов, из которых было бы видно, что усыновители не являются кровными родителями усыновленного, без согласия усыновителей, а в случае их смерти – без согласия органов опеки и попечительства запрещается также по запросам суда, прокуратуры, органов уголовного преследования, нотариусов в связи с нахождением дел в их производстве, а также загранучреждений, органов загса, Министерства юстиции, других государственных органов (должностных лиц) (Постановление Совета Министров от 14 декабря 2005 г., № 1454).

Однако усыновленный ребенок по достижении совершеннолетия или в случае приобретения дееспособности в полном объеме вправе получить сведения, касающиеся его усыновления, в суде, вынесшем решение об усыновлении ребенка, органе, регистрирующем акты гражданского состояния, по месту нахождения записи акта об усыновлении или органе опеки и попечительства по месту жительства усыновителей.

На практике к вопросу сохранения тайны усыновления (удочерения) относятся по-разному. Для более детального изучения проблемы в рамках диссертационного исследования в 2017 году было проведено анонимное анкетирование приемных родителей, кандидатов в усыновители, усыновителей и правоприменителей (сотрудников правоохранительных органов, прокуратуры, судей, адвокатов, специалистов органов опеки и попечительства). На вопросы анкеты ответили 297 респондентов.

На вопрос «Существует ли необходимость сохранения тайны усыновления (удочерения)?» положительно ответили большинство респондентов. Следует отметить, что мнения усыновителей разделились (50% – «за», 50% – «против»), 83% кандидатов в усыновители высказались за сохранение тайны усыновления (удочерения), однако 61% приемных родителей высказались против сохранения тайны. Это можно объяснить отсутствием таких близких отношений между приемным родителем и ребенком, как между усыновителем и усыновленным. Большинство правоприменителей (87%) высказались за необходимость сохранения тайны усыновления (удочерения).

Во время анкетирования респондентами были выделены следующие причины сохранения тайны усыновления (удочерения): чтобы ребенок и его новая семья в целом были социально и психологически защищены (69%), чтобы защитить семью–усыновителя от чувства психологической и социальной несостоятельности в глазах окружающих (18%), иметь возможность отстранить биологических родителей от семьи–усыновителя и ребенка (13%). Отдельно можно выделить такие причины, как защита семьи, равенство с биологической семьей, предвзятое отношение воспитателей и учителей.

Интересен факт, что респонденты поставили интересы ребенка и усыновителей при сохранении тайны усыновления (удочерения) на одну ступень, что свидетельствует о важности обеих сторон в отношениях и значимости семейных ценностей.

Ответы на вопрос «От кого необходимо сохранять тайну усыновления (удочерения)?» сильно отличаются у правоприменителей и усыновителей. Это можно связать с той ролью в обществе, которую выполняют респонденты, их включенностью в отношения усыновления (удочерения). Так, большинство усыновителей выделили окружение семьи (23,9%) и сверстников ребенка (45%). Только 5,6% сохраняют тайну усыновления от ребенка, 3% от педагогов, 7% от биологических родителей. Правоприменители считают, что тайну усыновления (удочерения) следует сохранять от окружения семьи (50,4%), сверстников ребенка (30,5%), ребенка (16,8%).

По результат анкетирования можно выделить следующие основные источники разглашения тайны усыновления (удочерения): знакомые и родственники, учителя, врачи; в меньшей степени выделены: специалисты органов опеки и попечительства, бухгалтеры, секретари суда, сам ребенок, соседи и биологические родители.

Особое внимание стоит обратить, что 29,6% усыновителей и 8,4% правоприменителей сталкивались со случаями разглашения тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя или усыновленного, что влечет уголовную ответственность по статье 177 Уголовного кодекса Республики Беларусь, однако ни один виновный не был привлечен к ответственности. Такой показатель свидетельствует о латентности данных преступлений.

Не смотря на трудности, с которыми сталкиваются усыновители и приемные родители при воспитании детей большинство (40,8%) высказались за отмену тайны усыновления (удочерения), но эволюционным путем, 4,2% – за немедленную отмену тайны усыновления (удочерения), 15,5% – за индивидуальный подход к проблеме и отсутствии необходимости изменения законодательства, и только 36,6% – категорически против отмены тайны усыновления (удочерения). Ответы правоприменителей значительно отличаются: 75,2% – категорически против отмены тайны усыновления (удочерения), 18,6% – за отмену тайны усыновления (удочерения), но эволюционным путем, 2,7% – за немедленную отмену тайны усыновления (удочерения).

На сегодняшний день практикой выработан однозначный подход, что рассказать ребенку о факте усыновления (удочерения) необходимо. Психологи единодушны во мнении, что лучше это сделать, когда он еще совсем мал. Известие о том, что ребенок усыновлен, чаще всего подрывает его доверие к родителям и миру в целом. Это очень болезненный процесс, сопровождаемый кризисными проявлениями. Именно поэтому, чем старше ребенок, тем тяжелее он переносит сообщение о своем усыновлении, и тем сложнее восстановить с ним доверительные отношения.

Следует учесть опыт, применяемый психологами относительно тайны усыновления (удочерения), а также неготовность общества в настоящее время к ее отмене. Закрепленное в ст. 28 Конституции Республики Беларусь право на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, предоставляет человеку право требовать от государства обеспечения уголовно-правовой охраны отношений усыновления, в том числе тайны усыновления (удочерения).

Стоит заметить, что применение на практике ст. 177 Уголовного кодекса не получила широкого распространения. По данным Информационного центра Управления внутренних дел Брестского облисполкома с 2007 г. по состоянию на сентябрь 2018 г. в едином банке данных о правонарушениях зарегистрировано 6 преступлений. Статистика, на наш взгляд, не отражает в полной мере объективной реальности. Приведенные данные позволяют говорить о высокой латентности преступлений, т.к. определенная часть потерпевших не обращаются в правоохранительные органы. Как показывают результаты анкетирования усыновителей, опекунов, попечителей и приемных родителей, проведенного в 2017 г. автором исследования, около 30 % респондентов сталкивались со случаями разглашения тайны усыновления (удочерения), но виновные не были привлечены к ответственности.

Таким образом, исходя из необходимости уголовно-правовой охраны не представляется целесообразным исключить норму об уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления (удочерения) ребенка.

Следует обратить внимание, что уголовное дело по ст. 177 возбуждается по заявлению в суд лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя и производство по ним подлежит прекращению в случае примирения его с обвиняемым до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Уголовное дело вправе возбудить прокурор. Такое дело направляется для производства предварительного следствия. Производство по такому делу за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым в ходе предварительного следствия прекращению не подлежит.

Таким образом, если на досудебной стадии в общественные отношения вступают уполномоченные государственные органы (органы опеки и попечительства, Национальный центр усыновления, организации здравоохранения), кандидаты в усыновители и дети, то в судебной стадии данный круг расширяется не только со стороны государственных органов (суд, прокуратура), но и со стороны третьих лиц (родственники усыновленного (удочеренной), усыновителями и другие лица).

После вынесения решения суд направляет выписку из решения в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту вынесения решения, а также в орган опеки и попечительства по месту жительства усыновителя (усыновителей) и Национальный центр усыновления. Соответственно, сведения, содержащиеся в заявлении об усыновлении (удочерении), приложенных к нему документах, и записях в регистрационных журналах по поступившему заявлению, гражданском деле и протоколе судебного заседания, учётно-статистической карточке на это дело, составляют тайну усыновления (удочерения).

Заключительный этап (контрольный (надзорный)) включает действия управления (отдела) образования по контролю за условиями жизни и воспитания усыновленных детей в семьях усыновителей, обследованию условий жизни и воспитания ребенка. На каждого

усыновленного ребенка управление (отдел) образования по месту фактического проживания усыновленного ребенка, формирует личное дело. На данной стадии уголовно-правовой охране подлежат общественные отношения, которые сложились между усыновленным (удочеренной) и усыновителем, а также отношения по поводу охраны служебной тайны и интересов службы.

Особым видом ответственности усыновителей является отмена усыновления (удочерения). Основания к отмене усыновления (удочерения) предусмотрены в ст. 138 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, если усыновители:

1. признаны недееспособными или ограниченно дееспособными;
2. являются больными хроническим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией;
3. уклоняются от воспитания и (или) содержания ребенка;
4. злоупотребляют родительскими правами и (или) жестоко обращаются с усыновленным ребенком;
5. не могут выполнять родительские обязанности в связи с наличием заболевания, включенного в Перечень, утвержденный Постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 30.03.2010 № 36;
6. ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на усыновленного ребенка;
7. лишены родительских прав, если это необходимо для защиты прав и законных интересов ребенка (При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.);
8. отстраненных от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей для защиты прав и законных интересов ребенка (При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.);
9. имеющих судимость за умышленные преступления, а также лиц, осуждавшихся за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления против человека для защиты прав и законных интересов ребенка (При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.);
10. дети которых были признаны нуждающимися в государственной защите в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением данными лицами своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей для защиты прав и законных интересов ребенка (При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.);
11. не имеющих постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям для защиты прав и законных интересов ребенка (При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.).

Правом требовать отмены усыновления ребенка обладают его родители, усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший четырнадцати лет, орган опеки и попечительства, прокурор, а по делам о международном усыновлении – также Национальный центр усыновления.

При отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка.

Суд, исходя из интересов ребенка, вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать **средства на содержание ребенка**.

В полном объеме возмещаются расходы, затраченные государством на содержание детей, за весь период нахождения детей на государственном обеспечении в домах ребенка, социально-педагогических учреждениях, школах-интернатах для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, вспомогательных школах-интернатах, специальных общеобразовательных школах-интернатах, специальных учебно-воспитательных учреждениях, специальных лечебно-воспитательных учреждениях и иных учреждениях, обеспечивающих условия для проживания и содержания детей, учреждениях профессионально-технического, среднего специального, высшего образования, детских домах семейного типа, опекунских семьях, приемных семьях.

При этом обязанность возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, возникает со дня помещения ребенка на государственное обеспечение, но не ранее дня принятия решения комиссией по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе об отобрании ребенка, постановления органа, ведущего уголовный процесс, либо вступления в законную силу судебного постановления, приговора в отношении родителей.

В соответствии со ст. 152 Гражданского кодекса, если ребенку причинен моральный вред (физические или нравственные страдания), он либо законный представитель вправе требовать от нарушителя денежную **компенсацию морального вреда**. В данном случае необходимо доказать, что вред причинен действиями, нарушающими его личные нематериальные права либо посягающими на принадлежащие ему другие нематериальные блага, вину нарушителя, характер и степень морального вреда.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме. Размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда.

При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физических и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

В отличие от усыновления (удочерения) в остальных семейных формах устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, не устанавливается такая тесная связь между субъектами. В соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь опека устанавливается над малолетними, а попечительство – над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

Порядок установления опеки (попечительства) значительно упрощен по сравнению с процессом усыновления (удочерения). Здесь можно выделить четыре основные стадии: сбор документов кандидатами в опекуны (попечители), подбор ребенка, принятие решения органами опеки и попечительства о назначении опекуном (попечителем), контроль и надзор за условиями жизни и воспитания ребенка.

На стадии сбора документов кандидат в опекуны (попечители) вступает в отношения с работниками органов опеки и попечительства, организации здравоохранения и членами семьи, проживающими с ним. Остальные сведения становятся известны сотрудникам отдела образования на основании их запросов в соответствующие органы. Таким образом, административно-правовой и уголовно-правовой охране подлежат служебная, профессиональная и врачебная тайны, рассмотренные выше.

После вынесения положительного заключения кандидата в опекуны (попечители) знакомят с историей ребенка, состоянием его здоровья и особыми потребностями, а также с другой информацией, имеющей важное значение для ребенка. Фактом установления опеки (попечительства) является принятие решения органами опеки и попечительства. На данной стадии в общественные отношения вступают как сотрудники отдела образования, опекуны (попечители) и их подопечные, так и родственники обеих сторон. Такие отношения сохраняются до отмены опеки (попечительства).

На четвертой стадии возникают отношения, связанные с непосредственным воспитанием ребенка и контролем социально-педагогической службой учреждения образования. На данном этапе отношения между опекунами (попечителями) и их подопечными подлежат уголовно-правовой охране. Первые могут быть привлечены к уголовной ответственности за использование опеки или попечительства в корыстных целях, либо жестокое обращение с подопечными, либо умышленное оставление их без надзора или необходимой помощи, повлекшие существенное ущемление прав и законных интересов подопечных.

Статья 176 Уголовного кодекса. Злоупотребление правами опекуна или попечителя

Использование опеки или попечительства в корыстных целях, либо жестокое обращение с подопечными, либо умышленное оставление их без надзора или необходимой помощи, повлекшие существенное ущемление прав и законных интересов подопечных, -

наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет, или ограничением свободы на срок до трех лет.

Объектом уголовно-правовой охраны являются интересы детей и иных лиц, над которыми установлены опека (попечительство).

Объективная сторона характеризуется использованием прав опекуна или попечителя в корыстных целях и осуществлением опеки или попечительства вопреки требованиям Кодекса о браке и семье не в интересах подопечных, а в форме безжалостного обращения с подопечными либо бездействием в виде умышленного оставления их без надзора или необходимой помощи. Состав преступления – материальный. Последствия, наступившие в результате указанных деяний, выражаются в существенном ущемлении прав и законных интересов подопечных.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной. Виновный сознает, что является опекуном или попечителем и использует предоставленные ему права не в интересах подопечного, желает ущемления его прав и законных интересов либо относится к этим последствиям безразлично. Корыстная цель выражается в стремлении приобрести для себя или близких имущественные блага за счет подопечного либо в намерении избавить себя или близких от материальных затрат за его счет. При умышленном оставлении подопечных без надзора и необходимой помощи и жестоком обращении с ними вина в наступлении последствий может характеризоваться как умысел, так и неосторожность. Мотив и цель в этом случае не являются признаками субъективной стороны состава преступления и не влияют на квалификацию содеянного.

Субъектом анализируемого преступления является лицо, признанное в установленном порядке опекуном или попечителем. Необходимо отметить, что в соответствии с законодательством Республики Беларусь отношения по опеке (попечительству) возникают не только при принятии решения органами опеки и попечительства об установлении опеки (попечительства).

Одной из форм устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью является приемная семья. Она образуется на основании решения органа опеки и попечительства о создании приемной семьи, а также договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора, заключаемых управлением (отделом) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту нахождения органа опеки и попечительства, принявшего решение о создании приемной семьи. Приемные родители являются опекунами (попечителями) приемных детей, осуществляют права и обязанности опекуна (попечителя) несут ответственность за ненадлежащее воспитание и содержание приемных детей и защиту их прав и законных интересов в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Детский дом семейного типа представляет собой семью, принявшую на воспитание от пяти до десяти детей-сирот и (или) детей, оставшихся без попечения родителей (воспитанники), в рамках которой супруги или отдельные граждане (родители-воспитатели) выполняют обязанности по воспитанию детей на основании договора об условиях воспитания и содержания детей и трудового договора. Родители-воспитатели являются опекунами (попечителями) воспитанников детского дома семейного типа, и несут ответственность за ненадлежащее воспитание и содержание воспитанников и защиту их прав и законных интересов в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Детская деревня (городок) – социально-педагогическое учреждение, которое реализует программу воспитания и защиты прав и законных интересов детей, находящихся в социально опасном положении, образовательную программу дошкольного образования и предназначено для проживания детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в возрасте от одного года до восемнадцати лет, в котором обязанности по их обучению и воспитанию выполняют его работники (родители-воспитатели). Родители-воспитатели детских деревень (городков) на безвозмездной основе осуществляют права и выполняют обязанности опекуна, попечителя в части, установленной договором об условиях воспитания и содержания детей.

Таким образом, в опекунской (попечительской) семье, приемной семье, детском доме семейного типа и детской деревне лица, принявшие на воспитание ребенка, являются его опекунами (попечителями). Соответственно могут быть привлечены к уголовной ответственности за злоупотребление правами опекуна (попечителя).