

Существует несколько подходов к определению понятия «фикция». Так, по мнению известного научного деятеля О.А. Курсовой, фикция – это «средство юридической техники, при помощи которого конструируется заведомо не существующее положение, признаваемое существующим и обладающее императивностью, играющее роль недостающего юридического факта в ситуации невосполнимой неизвестности, закреплённое нормой права». То есть, это способ, посредством которого признается действительным ложный юридический факт.

Фиктивный – это значит ложный, реально не существующий. На современном этапе фиктивное усыновление фиктивное усыновление зачастую имеет место, когда иностранный гражданин с целью получения право на постоянное проживание на территории страны, становясь приемным родителем гражданина государства в целях получения визы для «воссоединения семьи».

Касаемо Российской Федерации, стоит отметить, что согласно вступившему в силу 1 января 2013 года Федеральному закону № 242, запрещается усыновление детей из России гражданами Соединенных Штатов Америки.

По данным государства Чехии, мигрируют на их территорию, используя фиктивное усыновление, зачастую граждане Китая и Вьетнама. Такой путь миграции достаточно прост: гражданам других стран для получения визы нужно иметь документ, подтверждающий гражданство приемного ребенка в Чехии и его свидетельство о рождении. Тем самым, ребенок в таком случае является способом получения возможности проживания на территории страны.

На примере Германии можно рассмотреть следующий пример: не редки случаи, когда мужчина, гражданин Германии усыновляет ребенка из этой же страны или иной, при условии, что мать ребенка не возражает и нет других претендентов на отцовство, порой количество усыновленных детей переваливает за 10. При таком усыновлении, ребенок-иностранец получает

возможность получения гражданства Германии и право на социальные льготы, в том числе на бесплатное образование, а приемный отец получает право на получение пенсии. Известным случаем такого фиктивного усыновления- гражданин Германии Юрген Хасс, который усыновил более 300 детей. Противоправность такого усыновления трудна для установления и наказуемости. Но и с моральной точки зрения такое усыновление не является настоящим, которое было бы направлено на создание благоприятной обстановки для развития приемного ребенка в семье, а не извлечение материальной выгоды, зачастую в корыстных целях.

В Российской Федерации, как было сказано ранее, существует многоэтапная процедура усыновления, что является одним из способов гарантии охраны прав и интересов ребенка и создание более прочной связи между ним и потенциальной приемной семьей на юридическом уровне.

Согласно Федеральному закону от 24.07.1998 № 124-ФЗ, защита прав детей, которые находятся в трудном положении возлагается на органы государственной власти субъектов РФ, ребенок также имеет право на судебную защиту. Несмотря на то, что на современном этапе нормативно-правовая база в сфере семейного права активно меняется и совершенствуется, остается не полностью решенным вопрос, касающийся защиты детей в связи с отменой усыновления.

Как было выяснено ранее, одной из целей усыновления является создание условий, максимально схожих к кровному родству. Однако, пары, которые приняли решение усыновить ребенка или несколько детей, не всегда справляются с такой целью, что связано не только с материальными затратами, но и с психологическими проблемами, возникающими из-за специфики построения близких отношений между приемными родителями и детьми. Не редки случаи, когда приемная семья усыновляет ребенка с различными хроническими или неизлечимыми болезнями, задержкой в развитии и слабым здоровьем.

Рассмотрим статистику, в процентах к предыдущему году, числа семей, желающих усыновить детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей по данным Росстата с 2015 по 2017г. (См. таблицу №1)

Таблица №1.

	% желания принять ребенка в семью	% усыновленных детей за год	% отмены усыновления
2015 год	129,3%	6348 (6,96 %)	65 (1,02 %)
2016 год	122,6%	4915 (5,6 %)	33 (0,67 %)
2017 год	103,0%	4580 (5,9 %)	55 (1,26 %)

По данным таблицы 1 наблюдается динамика желания граждан принять в семью ребенка. Что касается статистики отмены усыновления, то в период с 2015 по 2017 год, в 2015 году наблюдается всплеск как факта усыновления, так и отмены усыновления. В последующие годы наблюдается снижение количества желания и фактического усыновления детей, а позиция отмены усыновления становится нестабильной и более динамичной.

На примере законодательства ранее существовавшего государства – СССР, отмена усыновления отождествлялась с фиктивностью, а именно условием отмены усыновления его недействительность. Основания недействительности усыновления не были уточнены, но такими могли быть: использование поддельных или подложных документов, оформление усыновления с явными нарушениями или же установление у приемных родителей цель получения льгот и иной выгоды.

В настоящее время в Российской Федерации предусмотрена отмена усыновления в судебном порядке. Отмена усыновления может быть произведена добровольно или в принудительном порядке, а также отмена может быть определенной необходимостью.

При осуществлении процессуальных действий по отмене усыновления выяснению подлежат следующие обстоятельства:

- выполняли ли приемные родители права и обязанности, предусмотренные Семейным Кодексом РФ в полном объеме и должным образом;

- не было ли нарушения прав и интересов ребенка, не было ли злоупотреблений со стороны приемных родителей;

- оценка материального положения семьи;

- изучение моральных и психологических связей между ребенком и приемными родителями, их общение и участие в жизни ребенка.

Основания для отмены усыновления закреплены в статье 141 Семейного Кодекса, одними из которых являются уклонение от выполнения обязанностей по воспитанию и содержанию ребенка, в случае жестокого обращения с ребенком или наличие хронического заболевания алкоголизмом или наркоманией. Если было выяснено, что имеется хотя бы одно основание для отмены усыновления, органы опеки и попечительства изымают ребенка из такой семьи и выступают инициатором отмены усыновления. Однако, в органы опеки и попечительства может обратиться любой гражданин, которому стал известен достоверный факт о нарушении прав ребенка, зачастую такими людьми становятся соседи, непосредственно проживающих рядом с такой семьей.

По мнению научных деятелей Аблятипова Н.А. и Форостяна А.С.: «Практике известны случаи, когда фактов жестокого обращения с ребенком выявлено не было, но семейные связи между усыновителем и усыновленным не установились, отношения неприязненные, атмосфера для воспитания неблагоприятна. Такое усыновление для обеих сторон не имеет смысла.

В судебной практике не исключены случаи, когда приемные родители, выполняя все возложенные на себя права и обязанности не смогли расположить к себе ребенка и установить с ним связь, в таком случае, при установлении такого факта, ссылаясь на часть 2 статьи 141 Семейного Кодекса РФ, суд примет решение отменить усыновление, на основании независящих от приемных родителей обстоятельств. При таком судебном

порядке учитывается мнение усыновленного ребенка, но зачастую ребенок принимает решение отказаться от такой семьи. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации №8 от 20.04.2006 отмена усыновления исключается, если ребенок достиг восемнадцати лет, но, если на отмену усыновления изъявляют желание приемные родители и усыновленный, а также его биологические родители, если они не были лишены родительских прав, то возможно отменить усыновление.

Не стоит исключать причину отмены усыновления в связи с сокрытием факта болезни ребенка органами опеки с целью «пристроить» как можно больше детей с хроническими или неизлечимыми болезнями в семьи. Однако, рано или поздно факт наличия заболевания раскрывается и приемные родители, не готовые к большей ответственности, чем они ожидали изъявляют желание отменить усыновление. Постановлением Пленума Верховного Суда №8 уточняет также, что в качестве защиты прав ребенка, суд может принять решение о наложении на бывших приемных родителей алиментных обязательств, если это касается интересов ребенка.