



**Анастасия Викторовна
ЧЕРНЫХ,**

ассистент кафедры
семейного и жилищного
права,

заместитель
директора Института
правового консалтинга
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)

**anastasia.chernih@
gmail.com**

125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

К ВОПРОСУ ОБ ИНИЦИИРОВАНИИ ОКАЗАНИЯ РОССИЙСКИМ АДВОКАТОМ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ В ПРОЦЕССЕ МЕЖДУНАРОДНОГО УСЫНОВЛЕНИЯ

Аннотация. В статье поднимается вопрос об инициативе обращения к адвокату в процессе международного усыновления российских детей с целью контроля за соблюдением их интересов и защиты их прав. Автор обосновывает необходимость разрешения несовершеннолетним в возрасте от 14 лет самостоятельно заключать соглашение об оказании юридической помощи с адвокатом от своего имени без согласия законного представителя с целью сопровождения им процесса международного усыновления такого несовершеннолетнего. В отношении несовершеннолетних младше четырнадцати лет автор предлагает возложить обязанность по заключению соглашения с адвокатом на законного представителя несовершеннолетнего. Основными аргументами, приводимыми автором в защиту своей позиции, выступают: способность адвоката быть гарантом защиты интересов усыновляемого ребенка, законности действий в отношении ребенка и потенциальных усыновителей; безвозмездность оказания адвокатом юридической помощи по данной категории дел в силу закона.

Автор также рассуждает на тему целесообразности снижения возраста, при котором учитывается мнение ребенка, касающееся его права жить и воспитываться в семье, и мер правового просвещения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с целью исключения возможности злоупотребления законными представителями, в частности органами опеки и попечительства, своими правами и (или) полномочиями.

Ключевые слова: семейное право, международное усыновление, обращение к адвокату, квалифицированная юридическая помощь, права и интересы несовершеннолетних, органы опеки и попечительства.

DOI: 10.17803/2311-5998.2020.75.11.234-238

A. V. CHERNYKH,

*assistant of the Department of family and housing law of the Kutafin Moscow State
Law University (MSAL), deputy dean Faculty of legal consulting in
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL)*

anastasia.chernih@gmail.com

125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, 9

ABOUT THE INITIATING THE PROVISION OF LEGAL ASSISTANCE BY A RUSSIAN LAWYER IN THE PROCESS OF INTERNATIONAL ADOPTION

Abstract. *This article raises the question of the initiative to appeal to a lawyer in the process of international adoption of Russian children in order to monitor compliance with their interests and protect their rights. The author substantiates the need to allow minors over the age of fourteen to conclude independently an agreement on the provision of legal assistance with a lawyer on his own behalf without the consent of the legal representative in order to accompany the latter the process of international adoption of such a minor. In case of minors under the age of fourteen, the author proposes to impose the obligation of conclusion an agreement with a lawyer on the legal representative of the minor. The main arguments, given by the author in defense of his position, are: the ability of a lawyer to be a guarantor of protection the interests of the adopted child, the legality of actions in relation to the child and potential adoptive parents; gratuitousness of the provision of legal assistance by a lawyer in this category of cases by virtue of the law.*

The author also discusses the feasibility of lowering the age, which takes into account the child's opinion, regarding his right to live and be raised in a family, and legal education measures for orphans and children left without parental care in order to exclude the possibility of abuse by legal representatives, in particular, by the guardianship authorities, their rights and (or) powers.

Keywords: *family law, international adoption, appeal to a lawyer, qualified legal assistance, the rights and interests of minors, guardianship authorities.*

Активно начавшееся в 90-х гг. XX в. и получившее широкое распространение за последнее десятилетие международное усыновление нуждается в квалифицированном юридическом сопровождении, так как речь идет о соблюдении интересов и защите прав самой незащищенной категории граждан — несовершеннолетних. Недаром Б. А. Булаевский в своей статье, посвященной памяти А. М. Нечаевой, отмечает, что вся научная деятельность последней была пронизана сквозной идеей охраны детей, их прав и интересов¹.

Хотя, к примеру, И. М. Поташник говорит о том, что понятие квалифицированной юридической помощи гораздо шире понятия адвокатской деятельности

¹ Булаевский Б. А. Правовая охрана интересов ребенка (памяти А. М. Нечаевой) // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2019. № 2. С. 117—123.



и такая помощь оказывается не только адвокатами², именно у адвокатов гарантированно наступает ответственность за оказание неквалифицированной юридической помощи, что установлено самим адвокатским сообществом в ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Соответственно, в случае необходимости защиты прав и контроля за соблюдением интересов несовершеннолетних, в том числе в процессе усыновления, в частности международного, нет лучшего правового сопровождения, чем юридическая помощь, оказываемая адвокатом. Однако действующим законодательством не предусмотрено осуществление профессиональной деятельности адвокатом по собственной инициативе (она осуществляется в случае обращения доверителя либо по назначению). В этой связи автор считает необходимым рассмотреть вопрос инициативы, по которой может возникнуть сопровождение адвокатом процесса международного усыновления.

Конституция Российской Федерации в ст. 48 гарантирует право **каждого** на получение квалифицированной юридической помощи. Более того, согласно Пекинским правилам ООН 1985 г. несовершеннолетний имеет право быть представленным адвокатом в целях способствования благополучию несовершеннолетнего и его семьи³. Возникает вопрос: кто может и должен инициировать такое представительство?

Процесс усыновления представляет собой семейные правоотношения, являющиеся, по мнению таких ученых, как М. В. Антокольская, О. С. Иоффе, А. П. Сергеев, Н. Д. Егоров, И. В. Жилинкова и др.⁴, подотраслью гражданских правоотношений. В соответствии с гражданско-процессуальным законодательством Российской Федерации (п. 3, 5 ст. 37 Гражданско-процессуального кодекса РФ) права, свободы и законные интересы несовершеннолетних защищают их законные представители, к которым относятся:

- родители, усыновители, попечители для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет;
- родители, усыновители, опекуны для несовершеннолетних в возрасте до 14 лет;
- органы опеки и попечительства для детей, оставшихся без попечения родителей, до передачи в семью на воспитание (усыновление, удочерение), под опеку или попечительство, либо в случаях, предусмотренных законами субъектов РФ, в патронатную семью, а при отсутствии такой возможности в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей⁵.

² См.: *Поташник И. М.* Адвокатура и квалифицированная юридическая помощь // Новый юридический журнал. 2014. № 1. С. 99—106.

³ См.: Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (приняты резолюцией Генеральной ассамблеи ООН 40/33 от 10.12.1985). П. 1.1. ст. 1, п. 15.1. ст. 15 // URL: <https://76.xn--b1aew.xn--p1ai/document/9765458>.

⁴ *Иоффе О. С.* Советское гражданское право : курс лекций. Л., 1964 ; *Он же.* Обязательственное право. М., 1975 ; *Гражданское право : учебник : в 3 ч. / под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. М., 1996 ; Харьковская цивилистическая школа: в духе традиций : монография / под ред. И. В. Спасибо-Фатеевой. Харьков, 2011.*

⁵ Справочная информация : Законные представители // СПС «КонсультантПлюс».

Соответственно, при возникновении процедуры международного усыновления такими инициаторами должны выступать органы опеки и попечительства, обязанные действовать с соблюдением интересов несовершеннолетних. Однако, хотя законодательно они признаются компетентными органами в вопросах усыновления с возложенными обязанностями по защите прав и интересов детей и устройству их на воспитание в приемные семьи, органы опеки и попечительства, по наблюдениям некоторых практикующих в делах об усыновлении адвокатов, скорее, с недоверием относятся к представителям данного профессионального сообщества. В частности, данную позицию высказывал кандидат юридических наук, адвокат С. Ю. Макаров в рамках программы повышения квалификации стажеров-адвокатов в Адвокатской палате Московской области 17.12.2018.

Более того, мнение самого несовершеннолетнего учитывается при решении вопросов, касающихся его интересов, только по достижении им десятилетнего возраста, что предусмотрено ст. 57 Семейного кодекса РФ. Л. Ф. Федорова полагает, что отсутствие конкретного нормативного закрепления содержания и механизма реализации права ребенка на выражение своего мнения приводит к серьезным нарушениям прав детей⁶, в том числе, по мнению автора, на получение квалифицированной юридической помощи в процессе усыновления.

Как уже ранее отмечалось автором, в случае заимствования позитивного зарубежного опыта адвокат мог бы являться гарантом и своеобразным контролером соблюдения интересов усыновляемых детей и их потенциальных усыновителей⁷. Адвокат способен быть главным консультантом по правовым вопросам (в частности, при взаимодействии с органами опеки и попечительства) и сопровождать весь процесс усыновления — от обращения к нему за юридической помощью до принятия решения судом.

При этом образовательный процесс для детей в силу ст. 67 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» может начинаться в гораздо более раннем возрасте (шесть с половиной лет или шесть лет и пять месяцев), а он так или иначе связан со стрессом, социализацией и коллективизацией. Значит, по мнению законодателя, ребенок становится обучаемым и способным справиться с определенными связанными с началом нового жизненного этапа негативными факторами в вышеуказанном возрасте. По мнению автора, этот же возраст (шесть с половиной лет) может соответствовать способности ребенка выражать свое отношение и свою позицию по вопросам, связанным с его правом жить и воспитываться в семье.

Возвращаясь к праву обращения к адвокату за оказанием юридической помощи в делах о международном усыновлении, необходимо также учитывать Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». Право на бесплатную юридическую помощь имеют такие категории лиц, как дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, их законные представители, если они обращаются за оказанием бесплатной

⁶ См.: Федорова Л. Ф. О проблемах реализации права ребенка на выражение своего мнения // Евразийская адвокатура. 2014. № 5. С. 78—83.

⁷ Черных А. В. Участие адвоката в защите прав детей агентствами по усыновлению и государственными органами опеки: сравнительная характеристика // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2017. № 12. С. 290—293.



юридической помощи по вопросам, связанным с обеспечением и защитой прав и законных интересов таких детей (пп. 4, 4.1 ч. 1 ст. 20). Данная норма гармонично сочетается с тем, что, как ранее сказано, инициаторами обращения к адвокату должны становиться органы опеки и попечительства.

Стоит упомянуть, что, несмотря на то, что среди существенных условий соглашения об оказании юридической помощи с адвокатом (адвокатами) нет такого условия, как возраст доверителя, по своей природе соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый между адвокатом (адвокатами) и доверителем, а значит, к нему применимы общие правила дееспособности (ст. 21, 26, 28 Гражданского кодекса РФ). Другими словами, заключить соглашение с адвокатом несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может только с согласия своего законного представителя, а за несовершеннолетних, не достигших 14 лет, от их имени заключать соглашение будут опекуны.

По мнению автора, целесообразно разрешить несовершеннолетним в возрасте от 14 лет самостоятельно заключать с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи по вопросам усыновления (в том числе международного), учитывая, что такая помощь в соответствии с законодательством будет оказываться адвокатом бесплатно.

Что касается защиты интересов несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста в процессе усыновления, то в случае ее необходимости заключать соглашение об оказании юридической помощи с адвокатом должны органы опеки и попечительства, для чего следует наладить более тесное взаимодействие и сотрудничество адвокатуры с данными органами, проводить просветительско-правовую работу для несовершеннолетних в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с целью получения ими знаний о своих правах и возможностях их защиты.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Булаевский Б. А. Правовая охрана интересов ребенка (памяти А. М. Нечаевой) // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2019. — № 2. — С. 117—123.
2. Иоффе О. С. Обязательственное право. — М., 1975.
3. Иоффе О. С. Советское гражданское право : курс лекций. — Л., 1964.
4. Поташник И. М. Адвокатура и квалифицированная юридическая помощь // Новый юридический журнал. — 2014. — № 1. — С. 99—106.
5. Спасибо-Фатеева И. В. Харьковская цивилистическая школа: в духе традиций : монография. — Харьков, 2011.
6. Толстой Ю. К., Сергеев А. П. Гражданское право : учебник : в 3 ч. — М., 1996.
7. Федорова Л. Ф. О проблемах реализации права ребенка на выражение своего мнения // Евразийская адвокатура. — 2014. — № 5. — С. 78—83.
8. Черных А. В. Участие адвоката в защите прав детей агентствами по усыновлению и государственными органами опеки: сравнительная характеристика // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2017. — № 12. — С. 290—293.