ВИСНОВОК

на проект Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо усиновлення дітей»

Проект, як вказано у п. 1 пояснювальної записки до нього, «розроблено з метою вдосконалення системи усиновлення дітей із забезпеченням найкращих інтересів дитини, прозорості процедури усиновлення, недопущення порушень прав дітей під час та після усиновлення». Для цього в ньому пропонується внести до Сімейного (далі – СК) та Цивільного процесуального (далі – ЦПК) кодексів України, Закону України «Про охорону дитинства» зміни, якими, зокрема передбачається: відновлення вимоги про дотримання максимальної різниці у віці між усиновлювачем і дитиною, що не може перевищувати 45 років; запровадження обов’язкового навчання для кандидатів в усиновлювачі; забезпечення права осіб з інвалідністю І чи ІІ групи, які за результатами медико-соціальної експертизи мають потребу в постійному сторонньому догляді, бути усиновлювачами; уточнення повноважень органу опіки та піклування щодо вирішення питань, пов’язаних із усиновленням тощо.

Проект на момент підготовки висновку не включений до Плану законопроектної роботи Верховної Ради України на 2021 рік, затвердженого постановою Верховної Ради України від 02.02.2021 № 1165-ІХ.

Головне управління, розглянувши поданий законопроект, вважає за доцільне висловити щодо його змісту такі зауваження.

1. Звертаємо увагу, що ч. 5 ст. 19 СК (у редакції проекту) передбачає, що «орган опіки та піклування подає суду письмовий висновок … на підставі відомостей, одержаних у результаті обстеження умов проживання дитини, батьків, інших осіб, які бажають проживати з дитиною, брати участь у її вихованні, а також на підставі інших документів, які стосуються справи». Проте це положення не враховує положень ч. 3 ст. 312 ЦПК (у редакції проекту), згідно з якою «до висновку органу опіки та піклування мають бути додані: 1) акт обстеження умов життя заявника, складений за місцем його проживання;   
2) свідоцтво про народження дитини; 3) медичний висновок про стан здоров’я дитини, про її фізичний і розумовий розвиток…» та деякі інші документи.

2. В оновленій ч. 1 ст. 212 СК пропонується визначити, що не можуть бути усиновлювачами особи, які «не пройшли курс підготовки з питань виховання дітей-сиріт та дітей, позбавлених батьківського піклування, за програмою, затвердженою центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері усиновлення та захисту прав дітей, крім родичів дитини, опікунів, піклувальників, прийомних батьків, батьків-вихователів, патронатних вихователів, у сім’ї яких виховується дитина».   
В цілому, не заперечуючи щодо такої пропозиції, разом із тим, звертаємо увагу на відсутність чіткого механізму реалізації вказаного положення, що може ускладнити його належне виконання. Зокрема, йдеться про такі питання як: хто саме буде проводити відповідне навчання; які кваліфікаційні вимоги висуваються до осіб, які будуть проводити навчання, платність або безоплатність курсу підготовки для осіб, які бажають усиновити дитину, тощо.

3. У пропозиціях проекту до ч. 3 ст. 217 СК передбачено, що згода батьків на усиновлення може бути дана ними *не раніше, ніж через шість тижнів із дати народження дитини*. Водночас у чинній редакції цієї норми передбачено, що така згода може бути дана ними лише після досягнення дитиною двомісячного віку. У пояснювальній записці до проекту (п. 3) необхідність цього обґрунтовується узгодженням «норми щодо надання згоди на усиновлення дитини батьками, установленої частиною третьою статті 217 СК, із вимогами статті 5 Європейської конвенції про усиновлення дітей (переглянутої) (далі – Конвенція), відповідно до якої згода матері на усиновлення її дитини є дійсною, коли її надано в передбачений законом час, але не раніше ніж через шість тижнів після народження дитини». Проте, на нашу думку, встановлений у чинній редакції вказаної частини ст. 217 СК строк для надання згоди на усиновлення (два місяці з для народження дитини) не суперечить вказаній вимогі, оскільки у ст. 5 Конвенції визначається, що такий строк, *не може бути меншим 6 тижнів* з дня народження дитини (2 місяці є не меншими, ніж 6 тижнів). Вважаємо також, що встановлений у чинній редакції ст. 217 СК двомісячний строк у більшому ступені спрямований на забезпечення дотримання положень ст. 9 Конвенції ООН про права дитини та ст. 11 Закону України «Про охорону дитинства» про необхідність максимального забезпечення права дитини на виховання в біологічній сім’ї. Слід також врахувати, що психологічний і фізичний стан жінки, обумовлений пологами, не завжди дозволяє усвідомлювати значення вчинюваних нею дій належним чином більш тривалий період, ніж запропоновані у проекті «шість тижнів».

Поряд з цим доцільно зауважити, що у п. 5 ст. 5 Конвенції визначається, що «згода матері на усиновлення її дитини є дійсною, коли її надано в передбачений законом час після народження дитини, але не менше, ніж через шість тижнів, або, якщо не встановлено такого часу, у такий час, який, на думку компетентного органу, надає їй можливість достатньо відновитися від наслідків, пов'язаних з народженням дитини».

Крім того, доцільно врахувати, що встановлена у чинній редакції   
ч. 3 ст. 217 СК необхідність досягнення дитиною двомісячного віку для надання батьками згоди на її усиновлення кореспондується з іншими нормами СК, якими встановлена така ж обов’язковість щодо віку дитини для її можливого усиновлення, зокрема, «дитина, покинута в пологовому будинку, іншому закладі охорони здоров'я або яку відмовилися забрати з них батьки, інші родичі, *може бути усиновлена після досягнення нею двомісячного віку*» (ч. 1 ст. 209 СК), «дитина, яку було підкинуто чи знайдено, може бути усиновлена після *спливу двох місяців з часу її знайдення*» (ч. 2 ст. 209 СК).

4. У змінах до ст. 235 СК проекту на усиновлювачів дитини покладається обов’язок повідомляти орган опіки та піклування про зміну місця постійного проживання усиновленої дитини (нова частини 3), а у разі виїзду усиновлювачів разом із усиновленою дитиною на тимчасове (більше ніж на 90 днів) чи постійне проживання за межі України або зміни фактичного місця тимчасового чи постійного проживання за кордоном - звернутися до найближчої консульської установи або дипломатичного представництва України із заявою про взяття дитини на консульський облік. Проте слід звернути увагу, що у проекті не передбачено встановлення відповідальності за невиконання вказаних обов’язків, що не сприятиме їх належному виконанню.

5. Проект вимагає техніко-юридичного доопрацювання. Зокрема, у ч. 4 оновленої ст. 217 СК міститься посилання на ст. 35 Цивільного кодексу України. Проте включення у законодавчий акт посилання на конкретні статті іншого законодавчого акту є недоцільним, оскільки у разі, наприклад, прийняття нової редакції такого акту у ньому може змінитися нумерація статей, внаслідок чого виникне неузгодженість між цими законодавчими актами.

Керівник Головного управління С. Тихонюк

Вик.: Т. Макійчук, О. Куціпак