**ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА**

**до проекту Закону України «Про внесення змін до Кримінального кодексу України щодо покарання за розголошення таємниці усиновлення»**

**1. Обґрунтування необхідності прийняття акта**

Право знати своїх батьків для усиновленої дитини набуває особливого значення. Для кожної дитини важливо володіти інформацією про власне походження, про фактичних батьків, тобто генетичних родичів, про родину та свій рід. Ця інформація має певну моральну цінність для кожної людини. Вона може бути важливою при медичному обстеженні для виявлення патологій та інших хвороб, що можуть передаватися від батьків; при виявленні талантів та здібностей дитини, її прихильності до будь-яких занять, тощо. Так, ст. 7 Конвенції про права дитини закріплює дане інформаційне право дитини на міжнародному рівні. Однак, зміст даного права, а що особливо важливо специфіку його реалізації та захисту визначає національне законодавство. Відповідно до ч. 3 ст. 226 СК України усиновлена дитина має право після досягнення 14 років одержати інформацію щодо свого усиновлення. Даним положенням практично обмежується національне регулювання права дитини знати свої батьків. При цьому питома вага норм, спрямованих на збереження таємниці усиновлення, у вітчизняному законодавстві набагато більша за кількість норм, покликаних забезпечити право дитини знати своїх батьків. Це викликає теоретичну та практичну проблему забезпечення та реалізації відповідного особистого немайнового права дитини.

Стаття 8 Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод, яка передбачає право на повагу до приватного і сімейного життя і покладає на держав-членів конвенції позитивний обов’язок із забезпечення здійснення відповідного права, була предметом аналізу Європейського суду з прав людини (далі – ЄСПЛ). Низка справ, які розглядалися ЄСПЛ, свідчить про те, що право на інформацію про своє походження та ранні роки життя є об’єктом охорони та захисту.

Так, у справі Гаскін проти Сполученого королівства (Gaskin v. United Kingdom) заявник Грехам Гаскін виховувався в органах опіки та піклування. Оскільки, на думку заявника, до нього погано ставилися в ранньому дитинстві, він звернувся до суду з вимогою про ознайомлення з відповідною інформацією, що зберігалася в уповноважених органах. ЄСПЛ дійшов висновку, що заявнику необхідно одержати таку інформацію, що допоможе йому дізнатися та зрозуміти особливості свого дитинства та раннього розвитку. З іншого боку, конфіденційність публічних записів – це запорука отримання об’єктивної та надійної інформації, і така конфіденційність необхідна для захисту прав третіх осіб. Суд визнав, що право заявника, передбачене ст. 8 Європейської конвенції, було порушене, адже у Великій Британії відсутня незалежна установа, яка б вирішувала питання про доступ до відповідної інформації.

У справі Одієвре проти Франції (Odievre v. France) усиновлена в ранньому дитинстві заявниця прагнула отримати персональні дані своєї біологічної матері, яка покинула заявницю одразу після народження і забажала залишити інформацію про себе у таємниці, подавши відповідну заяву до закладу охорони здоров’я. Аналізуючи обставини справи, ЄСПЛ визнав, що Франція змогла забезпечити дотримання балансу прав матерів (які за законодавством Франції мають право на таємне народження дитини та на таємницю про факт народження дитини) і заявниці, яка отримала інформацію про свою матір, яка не може бути ідентифікованою. Таким чином, на думку ЄСПЛ, Францією не було порушене право заявниці на повагу до приватного і сімейного життя.

За обставинами справи Джаггі проти Швейцарії (Jaࡇggi v. Switzerland) батьки 67-річного заявника не перебували у шлюбі. Мати заявника зверталася з позовом про визнання батьківства до пана Ей. Ейч. у 1939 році, однак позов не було задоволено. Після смерті відповідача на прохання заявника у 1976 році було проведено генетичну експертизу, за результатами якої встановлено, що померлий дійсно міг би бути біологічним батьком заявника. У 1997 році заявник звернувся до уповноважених органів з вимогою провести повторний аналіз ДНК, яку не було задоволено. Вичерпавши всі засоби національного захисту, заявник був змушений звернутися до ЄСПЛ, вважаючи, що його право на повагу до приватного життя було порушено. Встановлюючи баланс між правом на повагу до померлої особи, правом заявника на інформацію про своє походження та публічним інтересом у встановленні правової визначеності, ЄСПЛ визнав, що відмова в ексгумації тіла Ей. Ейч. з метою проведення експертизи для встановлення батьківства є порушенням права заявника, передбаченого статтею 8 Європейської конвенції. До такого висновку ЄСПЛ дійшов з огляду на те, що заявник продемонстрував реальний інтерес у встановленні інформації про свого біологічного батька, а родина померлого не навела будь-яких релігійних або інших аргументів проти ексгумації.

Справа Годеллі проти Італії (Godelli v. Italy) стосується конфіденційності обставин народження дитини та неможливості особи отримати інформацію про своє походження. Аніта Годеллі наголошувала на тому, що з віком вона все більше і більше прагнула отримати інформацію про своє генетичне походження. На відміну від справи Одієвре, у справі Годеллі ЄСПЛ констатовано, що не було забезпечено права на отримання інформації про своє походження, а отже, право заявниці на повагу до приватного і сімейного життя було порушене.

Враховуючи вищезазначене, вбачається за необхідне вилучити із об’єктивної сторони складу кримінального правопорушення передбаченого статтею 168 КК України, розголошення таємниці усиновлення у тому числі вчинене службовою особою або працівником медичного закладу, яким відомості про усиновлення (удочеріння) стали відомі по службі чи по роботі, особі, що була усиновлена, після досягнення нею цивільної дієздатності.

**2. Мета і шляхи її досягнення**

Метою прийняття акта є врахування інтересів осіб, які були усиновлені, що відповідає міжнародним нормативно-правовим актам відносно прав людини та дитини.

Так, законопроектом запропоновано внести доповнення до статті 168 КК України.

**3. Правові аспекти**

Основними нормативно-правовими актами у цій сфері правового регулювання є: Конституція України, Сімейний кодекс України, Кримінальний кодекс України, Цивільний кодекс України, Закони України "Про державну допомогу сім’ям з дітьми", "Основи законодавства України про охорону здоров'я", Конвенцією про захист прав людини і основоположних свобод та Конвенцією про права дитини.

Даний законопроект має розглядатися одночасно з проектом Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо профілактики та протидії інфантициду», який є невід’ємною частиною даного законопроекту.

**4. Фінансово-економічне обґрунтування**

Реалізація Закону не потребуватиме додаткових матеріальних та інших витрат з Державного бюджету України.

**5. Прогноз результатів**

Реалізація Закону сприятиме підвищенню права людини та громадянина на отримання інформації про своє походження.

**Народний депутат України Г.М. Третьякова**