

УДК: 34.347

ПРЕЗУМПЦИЯ ОТЦОВСТВА В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ: ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРИМЕНЕНИЯ.

Журавец В.М., Филина А.И.

СФ МЮИ – Международный юридический институт Смоленский филиал, Россия, Смоленск, e-mail: sf-mui@mail.ru

Рассматривается правовая природа презумпции отцовства в семейном праве; раскрыто понятие и содержание презумпции отцовства; определен круг субъектов; выявлены правовые последствия применения признания отцовства в добровольном и в судебном порядке; найдена правовая связь установления отцовства с конституционными правами ребенка.

Ключевые слова: презумпция, семейное право, признание отцовства, брак, семья, права ребенка, рождение вне брака, последствия неприменения процедуры становления отцовства.

PRESUMPTION OF PATERNITY IN FAMILY LAW: LEGAL NATURE AND PROSPECTS OF APPLICATION.

Zhuravets V.M., Filina A.I.

SF MUI - International Law Institute Smolensk Branch, Russia, Smolensk, e-mail: sf-mui@mail.ru

The legal nature of the presumption of paternity in family law is considered; the concept and content of the presumption of paternity are revealed; the circle of subjects is defined; the legal consequences of the application of the recognition of paternity in voluntary and judicial order are revealed; the legal connection of the establishment of paternity with the constitutional rights of the child is found.

Keywords: presumption, family law, recognition of paternity, marriage, family, child rights, birth out of wedlock, consequences of non-application of the procedure of becoming a father.

Категория «презумпция» на современном этапе приобретает все большую актуальность в российском законодательстве. Данный термин широко используется во всех отраслях права, где семейное право не исключение.

В теории семейного права презумпция используется в отношении установления отцовства: «Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное.

Вводя в систему нормативно правовых актов правило презумпции отцовства, законодатель, в первую очередь, исходит из законных прав и интересов ребенка. Матери ребенка не придется доказывать факт родства между женщиной и ребенком. По представлению необходимых документов, сотрудники ЗАГСа автоматически заполняют графу «отец» в свидетельстве о рождении.

Категория «презумпция отцовства» строго регламентируется положениями действующего законодательства. Так, Конституцией Российской Федерации закреплено, что «забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей»¹; Семейный кодекс Российской Федерации нормативно регламентирует процедуру и основные правила установления происхождения детей², касается определения происхождения ребенка, в том числе закрепляет правило презумпции отцовства³, регламентирует внесение в книгу записей актов гражданского состояния информации о происхождении ребенка⁴, указывает на право оспорить факт отцовства в судебном порядке⁵; Приказ Министерства юстиции от 01.10.2018 г. №201 посвящен определению бланков и форм заявлений, которые направляются гражданами в адрес ЗАГСа для реализации процедуры регистрации рождения⁶; Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 «1687н устанавливает бланк и форму документа, подтверждающего факт рождения ребенка, а

¹ Часть 2 статьи 38 Конституции Российской Федерации от 12.12.1993 г. (в ред. от 30.12.2014 г.) // Российская газета. 1993.25 декабря.

² Глава 10 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 01.01.1996. - № 1. - Ст. 16.

³ Статья 48 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 01.01.1996. - № 1. - Ст. 16.

⁴ Статья 51 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 01.01.1996. - № 1. - Ст. 16.

⁵ Статья 52 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 01.01.1996. - № 1. - Ст. 16.

⁶ Приказ Министерства юстиции РФ от 1 октября 2018 г. N 201 "Об утверждении форм заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния и Правил заполнения форм заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния" (с изменениями и дополнениями)

также отражает перечень медицинских критериев рождения; Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» предусматривает основания реализации государственной регистрации факта рождения ребенка, процедуру внесения в книгу записей актов гражданского состояния информации о рождении ребенка и сведений о родителях.⁷

Согласно данным Росстата в России более 25% детей рождены вне брака. Если родители не пройдут официальную процедуру узаконивания ребенка, то в дальнейшем не избежать ущемления конституционных, гражданских и имущественных прав, в том числе право на фамилию и отчество отца, право знать своих родителей, право жить и воспитываться в полной семье, вступать в наследство и иметь иные государственные гарантии, которые дает официальное родство.

При написании данной статьи были использованы следующие методы: теоретический, который включает синтез, классификацию, аналогию, дедукцию.

Установление отцовства – это процесс установления родственных связей между родителем и ребенком, заключающийся в добровольном признании обоими родителями факта этого родства или принудительно по инициативе одной из сторон в судебном порядке. При этом дела по установлению факта родства родителей и ребенка не имеют срока исковой давности, то есть использовать право обращения в суд можно на протяжении всей жизни ребенка, в том числе по инициативе любой заинтересованной стороны после смерти биологического родителя.

Судебный порядок установления отцовства применяется в случае отсутствия, во-первых, брачных отношений между родителями ребенка, во-вторых, их совместного заявления либо заявления отца ребенка. Следует обратить внимание, что в связи с изменением Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. редакции статьи 48 Семейного кодекса Российской Федерации бывший в ней пункт 4, на который сделана ссылка в статью 49 Семейного кодекса Российской Федерации, стал пунктом 3 статьи 48 Семейного кодекса Российской Федерации, однако по небрежности законодателя в статью 49 Семейного кодекса Российской Федерации соответствующие изменения не были внесены.

Как указывается в Постановлении N 9, по делам об установлении отцовства, оспариваний отцовства (материнства), о взыскании алиментов суду при разрешении заявленных требований следует исходить из времени возникновения правоотношения сторон и правил введения в действие Семейного кодекса Российской Федерации. При этом

⁷ Федеральный закон от 2 июля 2021 г. № 358-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

необходимо учитывать, что в соответствии со ст.169 Семейного кодекса Российской Федерации нормы Семейного кодекса Российской Федерации применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие. К семейным отношениям, возникшим до введения Семейного кодекса Российской Федерации в действие, его нормы применяются только к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения Семейного кодекса Российской Федерации в действие.

Так, в отношении детей, родившихся после введения в действие Семейного кодекса Российской Федерации (т.е. 1 марта 1996 г. и после этой даты), суд, исходя из ст.49 Семейного кодекса Российской Федерации, принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. К таким доказательствам относятся любые фактические данные, установленные с использованием средств доказывания, перечисленных в ст.49 ГПК.

В отношении детей, родившихся до введения в действие Семейного кодекса Российской Федерации, суд, решая вопрос об отцовстве, должен руководствоваться ч.2 ст.48 КоБС⁸, принимая во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства.

В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей вопрос о происхождении ребенка разрешается судом в порядке искового производства по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, либо по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия (ст.49 СК РФ). Суд также вправе в порядке искового производства установить отцовство по заявлению лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае, когда мать ребенка умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения либо она лишена родительских прав, если орган опеки и попечительства не дал согласие на установление отцовства этого лица в органе записи актов гражданского состояния только на основании его заявления (ч.1 п.4 ст.48 СК РФ).

Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка. При этом необходимо учитывать, что в силу п.5 ст.48 Семейного кодекса Российской Федерации

⁸ "Кодекс о браке и семье РСФСР" (утв. ВС РСФСР 30.07.1969) (ред. от 07.03.1995, с изм. от 29.12.1995)

установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет, допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным, - с согласия его опекуна или органа опеки.

При подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела судья (суд) в необходимых случаях для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу. На сегодняшний день существуют такие виды экспертизы, которые позволяют установить отцовство с высокой степенью точности. К ним относится, например, генетическая дактилоскопия (по ДНК, где содержится генетический код, индивидуальный для каждого человека, ДНК ребенка всегда сочетает признаки ДНК отца и матери; по амниотической жидкости (воды при беременности)). Условия и порядок проведения экспертизы определяются Приказом Минздрава России от 24 апреля 2003 г. N 161 «Об утверждении Инструкции по организации и производству экспертных исследований в бюро судебно-медицинской экспертизы». Молекулярно-генетическое экспертное исследование по поводу спорного происхождения детей отвечает на вопросы: — исключается или не исключается отцовство (материнство) данного индивидуума в отношении данного ребенка (плода); — если отцовство (материнство) не исключается, то какова вероятность того, что полученный результат не является следствием случайного совпадения индивидуализирующих признаков неродственных лиц. Заключение экспертизы по вопросу происхождения ребенка является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. В п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 «О судебном решении» указывается на то, что судам следует иметь в виду, что заключение эксперта, равно как и другие доказательства по делу, не является исключительным средством доказывания и должно оцениваться в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК). Оценка судом заключения должна быть полно отражена в решении. При этом суду следует указывать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответствующий анализ.

Судебно-гинекологическая экспертиза необходима в случаях, когда ответчик утверждает, что не мог во время зачатия находиться в близких отношениях с матерью ребенка, например, в связи с отъездом в командировку и т.д. При проведении экспертизы исследуются медицинские документы: индивидуальная карта беременной, история родов, индивидуальная карта новорожденного.

Судебно-биологическая и молекулярно-генетическая экспертизы проводятся в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития России от 12 мая 2010 г. N 346н "Об утверждении Порядка организации и производства судебно-медицинских экспертиз в государственных судебно-экспертных учреждениях Российской Федерации".

Проводится также так называемая экспертиза крови, которая не может дать точного положительного результата относительно того, является ли данное лицо отцом. Однако она может дать стопроцентный отрицательный результат в тех случаях, когда определенные группы крови ребенка и отца не совпадают.

Исходя из ч.3 ст.74 ГПК неявка стороны на экспертизу по делам об установлении отцовства, когда без этой стороны экспертизу провести невозможно, либо непредставление экспертам необходимых предметов исследования, сами по себе не являются безусловным основанием для признания судом установленным или опровергнутым факта, для выяснения которого экспертиза была назначена. Этот вопрос разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от того, какая сторона, по каким причинам не явилась на экспертизу или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

Если при рассмотрении дела об установлении отцовства ответчик выразил согласие подать заявление об установлении отцовства в органы записи актов гражданского состояния, суд должен выяснить, не означает ли это признание ответчиком своего отцовства и, исходя из правил ч.2 ст.34 ГПК, обсуждает вопрос о возможности принятия признания ответчиком иска и вынесения в соответствии с ч.5 ст.165 ГПК решения об удовлетворении заявленных требований.

В результате чего поражается ряд юридических последствий. Необходимость выплаты алиментов, которые не будут возвращены, даже если будет установлено, что биологический отец совсем другое лицо. Для записи мужа отцом необходимо представить минимум документов и потратить весьма небольшое время на регистрацию в ЗАГСе этого факта. Оспаривание этого факта, даже если удалось получить на руки сличение ДНК ребёнка с законным отцом, из которого однозначно следует, что биологическим отцом он не является, весьма затруднено, т.к. в случае возражения матери законную экспертизу провести почти невозможно.

Заявление об установлении факта отцовства подается для того, чтобы:

1. Вступить в права наследства, так как ребенок является наследником первой очереди;
2. Получать пенсию по потере кормильца;
3. В случае если у ребенка нет ни отца, ни матери, то в таком случае он может получить статус сироты, что также дает определенные социальные привилегии.

Если при жизни мужчина хотел признать отцовство, но просто не успел этого сделать, то посмертное установление биологического родства будет происходить по упрощенной схеме. Если же потенциальный отец напрочь отказывался признавать ребенка, то судебная процедура будет проходить на общих основаниях.

Установление отцовства после смерти отца осуществляется только в судебном порядке. Подать соответствующий иск может: мать ребенка; официальный представитель ребенка – опекун, директор того учебного учреждения, в котором проживает ребенок; сам ребенок, если он достиг совершеннолетия. Исковой давности дела такого характера не имеют. Стоит отметить, что заявление от других граждан рассматриваться не будет, даже если речь идет о родственниках ребенка или предполагаемого отца.

Заявителю нужно собрать такой пакет документов:

- справка об отсутствии факта регистрации отношений между матерью и предполагаемым отцом;
- копия свидетельства о смерти или справка из морга, если захоронение еще не состоялось. Если такого документа нет, и получить копию у родственников умершего также нельзя, то суд запросит выписку сам;
- свидетельство о рождении ребенка;
- паспорт заявителя;
- если истец и умерший проживали вместе, то можно взять справку с места жительства;

Доказательной базой, могут послужить совместные фото, видео, скриншоты переписки или распечатка, платежки по коммунальным платежам и так далее. Если со стороны истца будут свидетели, то об этом нужно в иске указать ходатайство. Именно этапу сбора доказательств нужно выделить особенное внимание, так как зачастую родственники умершего выступают против установления отцовств после смерти отца, так как стоит вопрос раздела наследства.

Таким образом, закон дает три способа установления отцовства:

1. Добровольное признание отцовства;
2. Установление отцовства в судебном порядке;

3. Установление отцовства и материнства при применении искусственных методов репродукции человека.

Добровольное признание отцовства – это юридическое действие, подразумевающее дееспособность лица. То есть лицо, признанное недееспособным не может совершить данное действие. Исключение – лица, являющиеся недееспособными в силу возраста. Данным лицам предоставляется право оспорить факт отцовства и материнства, а также требовать установления отцовства и материнства при достижении ими 14-летнего возраста. В судебном порядке.

Лицами, имеющими право признания отцовства в судебном порядке, являются:

1. Лица, на иждивении которых находится ребенок;
2. Один из родителей ребенка (предполагаемый отец);
3. Опекун или попечитель несовершеннолетнего ребенка;
4. Сам ребенок, достигший совершеннолетия.

Законодатель также предоставляет возможность выступать стороной по делу лицам, до достижения ими 14-летнего возраста, и требовать признания отцовства в отношении своих детей.

Лица, находящиеся в браке и давшие согласие (исключительно в письменной форме) на применение метода имплантации эмбриона, искусственное оплодотворение записываются в книге записи актов гражданского состояния родителями ребенка. Однако, в случаях, когда эмбрион вынашивает другая женщина (суррогатная мама), родителями ребенка могут быть лишь те лица, на которых дала согласие женщина, родившая ребенка. Необходимо иметь в виду, что недостаточно, чтобы родителями ребенка стали лица, указанные в договоре о суррогатном материнстве, необходимо получить повторное согласие матери после рождения ребенка и в случае отказа подтвердить свое согласие, женщина, родившая ребенка может быть записана в качестве матери. Также если мать родившегося ребенка дала согласие на передачу ребенка другим лицам, то она вправе отозвать свое согласие. В случае, если супруг дал свое согласие на проведение процедуры имплантации эмбриона, искусственного оплодотворения в последующем он уже будет не вправе оспаривать свое согласие.

Список литературы

Нормативно-правовые акты

Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 01.07.2020 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 01.07.2020, N 31, ст. 4398.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 01.01.1996. - № 1. - Ст. 16.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 18.11.2002, N 46, ст. 4532.

Федеральный закон от 2 июля 2021 г. № 358-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Приказ Министерства юстиции РФ от 1 октября 2018 г. N 201 "Об утверждении форм заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния и Правил заполнения форм заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния" (с изменениями и дополнениями).

Учебная и справочная литература

Агапов, С. В. Семейное право : учебник и практикум для СПО / С. В. Агапов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 258 с. — Серия : Профессиональное образование.

Гонгало Б.М., Крашенинников П.В., Михеева Л.Ю., Рузакова О.А.; Под ред. П.В. Крашенинникова. Семейное право: Учебник / Гонгало Б.М., Крашенинников П.В., Михеева Л.Ю., Рузакова О.А.; Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2008.— 302 с.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Учебник для вузов. / Пчелинцева Л. М. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2004. — 688 с