23 декабря. Эксперт ФПА РФ Татьяна Старикова прокомментировала в «РГ» инициативу Минобрнауки по созданию особой группы адвокатов, специализирующихся в области международного и семейного права.

fparf.ru

АДВОКАТУРА И ОБЩЕСТВО

24 декабря. Состоялось экспертное совещание по вопросам адвокатуры с участием делегации Минюста Республики Беларусь, в ходе которого российские адвокаты обменялись опытом с белорусскими коллегами.

fparf.ru

Вернуть ребенка помогут адвокаты

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО Применение Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 г.

Федеральная палата адвокатов РФ формирует группу экспертов, оказывающих содействие в области обеспечения защиты прав и законных интересов лиц, пострадавших от международного похищения детей. В нее входят специалисты по семейному и международному праву, в частности по применению процедур, предусмотренных Конвенцией о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей. По просьбе «АГ» проблему комментирует эксперт ФПА РФ.

ТАТЬЯНА СТАРИКОВА
адвокат АП г. Москвы, партнер Юридической фирмы «ЮСТ», эксперт ФПА РФ

В условиях свободного пересечения границ государств и выбора места жительства с каждым годом существенно увеличивается количество браков между российскими и иностранными гражданами. По данным Министерства образования и науки Российской Федерации, только в России ежегодно регистрируется около 60–70 тысяч таких браков. Между тем ни один брак, в том числе и трансграничный, не застрахован от распада.

В случае расторжения такого брака возникает главный вопрос: с кем и где будет проживать ребенок? Если родители ребенка – граждане разных государств – не могут мирно договориться, один супруг иногда находит выход в том, что без согласия другого увозит ребенка в свою страну и не возвращает его. В конфликтах между родителями страдают в первую очередь дети, которые имеют право общаться с обоими родителями.

Гаагской конференцией по международному частному праву в целях разрешения споров между родителями, связанных с незаконным перемещением ребенка за границу государства (места обычного проживания ребенка) либо незаконным удерживанием вне его, была разработана Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 г. (далее – Конвенция 1980 г.).

> Эффективному применению Конвенции 1980 г. и, соответственно, защите прав и законных интересов детей и родителей препятствует несоответствие отдельных положений российского законодательства правилам Конвенции 1980 г.

В настоящее время к Конвенции присоединились 90 государств, в том числе и Россия[1], на территории которой документ действует с 1 октября 2011 г.

Конвенция 1980 г. устанавливает процедуру, обеспечивающую возвращение незаконно перемещенного ребенка в государство – место его обычного проживания и обязывает Договаривающееся государство назначить Центральный орган, который принимает меры для обнаружения места нахождения ребенка и обеспечивает скорейшее возвращение ребенка в страну его обычного места проживания.

На территории Российской Федерации таким Центральным органом Правительство РФ назначило Министерство образования и науки РФ[2].

Порядок применения положений Конвенции 1980 г. подробно регламентирован в Справочнике «О порядке применения норм Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года», разработанном Департаментом государственной политики в сфере защиты прав детей Министерства образования и науки РФ[3].

Присоединение России к Конвенции 1980 г., безусловно, положительно отразится на ситуации с растущим числом неразрешимых проблем, связанных с «силовыми» приемами недобросовестных родителей, поскольку предусмотренные Конвенцией мероприятия уже оказывают огромное превентивное воздействие и позволяют сократить случаи незаконного перемещения и удержания детей.

Однако необходимо обратить внимание на то, что для России Конвенция 1980 г. имеет силу только в отношениях с теми государствами, которые заявили о признании ее присоединения. На сегодняшний день только 30 из 90 государств признали Россию в качестве участницы Конвенции 1980 г. Это означает, что в случае, если ребенка незаконно переместили и удерживают, например, в Великобритании, применить Конвенцию 1980 г. невозможно, поскольку эта страна не подтвердила признание России в качестве участника Конвенции.

> Инициатива по оказанию содействия в области обеспечения защиты прав и законных интересов лиц, пострадавших от международного похищения детей, нашла свою поддержку в Федеральной палате адвокатов РФ, формирующей по просьбе Министерства образования и науки РФ рекомендательный перечень адвокатов, готовых немедленно оказать юридическую помощь при осуществлении процедур, предусмотренных Конвенцией.

Получается, что если ребенка незаконно вывезли и удерживают на территории Греции (эта страна признала Россию в качестве участника Конвенции), то его права и права родителя могут быть защищены с использованием процедуры, предусмотренной в Конвенции. Если ребенка вывезли и удерживают в Великобритании (ратифицировала Конвенцию, но не признала Россию в качестве ее участника), то защита прав в рамках рассматриваемого международного акта исключена.

Эффективному применению Конвенции 1980 г. и, соответственно, защите прав и законных интересов детей и родителей препятствует несоответствие отдельных положений российского законодательства правилам Конвенции 1980 г. Так, согласно Конвенции 1980 г. перемещение ребенка одним из родителей без согласия другого может рассматриваться как незаконное. Тогда как в соответствии с российским законодательством несовершеннолетний вправе выезжать за пределы страны с одним из родителей. При этом согласие другого родителя не требуется[4].

Кроме того, некоторые понятия, используемые при применении Конвенции 1980 г., либо не предусмотрены российским законодательством («право доступа», «обычное место проживания»), либо не соответствуют понятиям, закрепленным нормами российского права («родительская опека»).

По-разному Конвенция 1980 г. и российское право определяют критерии, по которым в обязательном порядке учитывается мнение ребенка: в соответствии с положениями Конвенции 1980 г. мнение ребенка принимается во внимание в обязательном порядке с учетом возраста и зрелости; в соответствии же с российским законодательством мнение ребенка учитывается в обязательном порядке с десяти лет, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам (ст. 57 СК РФ).

Помимо понятий, требующих дополнительного толкования и пояснения, Конвенция 1980 г. содержит ряд положений, без соблюдения которых цели ее принятия не могут быть достигнуты в полном объеме. Речь идет о механизме реализации тех мер, которые призваны обеспечить противодействие похищению детей, предусмотренных Конвенцией. Так, в ст. 11 документа установлена обязанность судебных и административных органов принимать срочные меры для возвращения детей в место их обычного проживания.

Указанные меры требуют не только оперативного их проведения с целью скорейшей защиты прав детей и родителей, но и серьезных знаний национального и международного законодательства.

В ст. 25 Конвенции 1980 г. отдельно закреплено, что граждане Договаривающихся государств имеют право на юридическую помощь и консультацию по вопросам, связанным с применением Конвенции, в любом другом Договаривающемся государстве на тех же условиях, как если бы они сами были гражданами этого государства.

Участие адвокатов в таких судебных и административных процедурах, безусловно, будет способствовать быстрейшему возвращению детей, незаконно перемещенных или удерживаемых другим родителем.

Министерство образования и науки РФ, выступая в качестве Центрального органа в рамках Конвенции 1980 г., в целях обеспечения высокого качества разрешения дел в области обеспечения защиты прав и законных интересов лиц, пострадавших от международного похищения детей, соблюдения кратких сроков рассмотрения заявлений и принятия срочных мер по возвращению детей в государство – место их обычного проживания выступило инициатором по созданию группы адвокатов, специализирующихся на рассмотрении дел, подпадающих под действие Конвенции 1980 г.

Инициатива по оказанию содействия в области обеспечения защиты прав и законных интересов лиц, пострадавших от международного похищения детей, нашла свою поддержку в Федеральной палате адвокатов РФ, формирующей по просьбе Министерства образования и науки РФ рекомендательный перечень экспертов, готовых немедленно оказать юридическую помощь при осуществлении процедур, предусмотренных Конвенцией.

Применению Конвенции 1980 г. будут способствовать и положения Гаагской Конвенции от 19 октября 1996 г. «О юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей». Указанная Конвенция вступила в законную силу на территории России с июня 2013 г. И уже в сентябре 2013 г. Московский городской суд впервые вынес решение, опираясь на положения Конвенции 1996 г., которым удовлетворил иск о признании и принудительном исполнении на территории России решения иностранного суда о возвращении гражданке США Рэйчел Нейштадт детей, вывезенных ее бывшим мужем-россиянином.

[1] Федеральный закон от 31 мая 2011 г. № 102-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей».
[2] Постановление Правительства РФ от 22 декабря 2011 г. № 1097.
[3] usynovite.ru
[4] Статья 20 Федерального закона от 15 августа 1996 г. «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».