**Усыновление (удочерение) ребенка, об отмене усыновления (удочерения) ребенка иностранными гражданами**

В статье 1 Кодекса с учетом изменений и дополнений внесенных законом от 9 апреля 2016 года, даны понятия: «ребенок (дети), оставшиеся без попечения родителей», «отказной ребенок (отказные дети)», «усыновление (удочерение)», «агентства по усыновлению (удочерению)», «ребенок- сирота», «Республиканский банк данных детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц, желающих принять детей на воспитание в свои семьи (далее – Республиканский банк данных), – база данных, содержащая сведения о детях-сиротах, детях, оставшихся без попечения родителей, а также о лицах, желающих принять детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в свои семьи Статья 11 кодекса не допускает заключение брака между детьми усыновителей и усыновленными детьми.

В ст. 84 ч. 1 Кодекса указано, какие дети подлежат усыновлению (удочерению).

Законом от 9 апреля 2016 года названная норма значительно изменена.

Подпункт 4) пункта 2 теперь изложен в следующей редакции: единственный или оба родителя которых «4) дали согласие на усыновление ребенка родственникам, лицам, состоящим в браке (супружестве) с матерью или отцом усыновляемого ребенка (детей)

«3. Дети, указанные в подпунктах 1) – 3), 5) и 6) пункта 2 настоящей статьи, состоящие на учетах в Республиканском банке данных, могут быть переданы на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства, гражданам Республики Казахстан, постоянно проживающим на территории Республики Казахстан, в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.»; части первую и вторую пункта 4 изложить в следующей редакции:

«4. Дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете в Республиканском банке данных, могут быть переданы на усыновление гражданам Республики Казахстан, постоянно проживающим за пределами Республики Казахстан.

Дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете в Республиканском банке данных, могут быть переданы на усыновление иностранцам только в случаях, если ребенок не может быть усыновлен родственниками, гражданами Республики Казахстан, проживающими на территории Республики Казахстан и за ее пределами.»;

Граждане РК должны по п. 4 ст. 86 кодекса не реже 1 раза в год до 18 лет усыновленного представлять отчеты о ребенке в органы опеки и попечительства по месту вынесения решения.

Живущие за пределами РК и иностранцы – первые 3 года через каждые 6 месяцев, а затем не реже 1 раза в год должны представлять отчеты в уполномоченный орган по защите прав детей РК; а при непредставлении отчетов досрочно прекращается деятельность агентств по усыновлению, представляющих их интересы. пункт 7 изложить в следующей редакции:

«7. Разрешение о передаче на усыновление детей, указанных в подпунктах 1) – 3), 5) и 6) пункта 2 настоящей статьи, выдается органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, на основании заключения комиссии.»

Ст. 85 п. 1 предусматривает и для граждан РК личный выбор и непосредственные контакты с усыновляемыми детьми не менее 2 недель, предоставление акта обследования жилищных условий, справки о размере совокупного дохода, семейном положении, состоянии здоровья и об отсутствии судимостей. Граждане РК вправе до окончания процедуры усыновления взять детей под опеку или патронат. Иностранные граждане непосредственный контакт должны имеет не менее 4 недель.

В ст. 90 кодекса имеются основания отступлении от принципа недопущения усыновления братьев и сестер разными лицами – когда дети не знают о своем родстве, не проживали и не воспитывались вместе.

В ст. 91 кодекса расширен круг лиц, которые не могут быть усыновителями, дополнены лица, не имеющие постоянного места жительства; лица, придерживающиеся нетрадиционной сексуальной ориентации; лица, имеющие непогашенную или не снятую судимость за умышленное преступление, лица без гражданства; лица мужского пола, не состоящие в зарегистрированном браке, кроме случаев фактического воспитания ребенка не менее 3 лет в связи со смертью матери или лишением ее родительских прав; лица, состоящие на учете в наркологических и психоневрологических диспансерах; лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в РК. По ст. 92 кодекса разница в возрасте усыновителя и усыновляемого должна быть не менее 16 (по уважительным причинам разница может быть сокращена).

При рассмотрении дел об усыновлении иностранцами, законодателем установлены некоторые особенности:

Так, согласно ст. 84 п. 4 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, могут быть переданы на усыновление (удочерение) иностранцам только в случаях, если ребенок не может быть усыновлен родственниками, гражданами Республики Казахстан, проживающими на территории Республики Казахстан и за её пределами.

В соответствии с п. 26 Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденных постановлением Правительства РК за № 380 от 30.03.2013г., передача детей, состоящих на централизованном учете, на усыновление иностранцам осуществляется по истечении трех месяцев со дня постановки на централизованный учет.

Статья 87 дополнена пунктом 4 следующего содержания: «4. Усыновление на территории Республики Казахстан иностранцами, состоящими в браке с гражданами Республики Казахстан, ребенка, являющегося гражданином Республики Казахстан, производится в порядке, установленном настоящим Кодексом для иностранцев.

Пункты 1 и 3 статьи 89 в редакции от 09.04.2016 года изложены следующим образом: Учет детей, подлежащих усыновлению, осуществляется в порядке, установленном пунктами 5 и 6 статьи 117 настоящего Кодекса.

Учет лиц, являющихся гражданами Республики Казахстан, постоянно проживающих за пределами Республики Казахстан, иностранцев, желающих усыновить детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, являющихся гражданами Республики Казахстан, производится загранучреждениями Республики Казахстан в порядке, определяемом Министерством иностранных дел Республики Казахстан.

Согласно Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления, а также в соответствии с положениями Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» и Правил об аккредитации агентств по усыновлению, утвержденных постановлением Правительства РК за № 385 от 30.03.2012г., усыновление казахстанских детей иностранцами проходит через аккредитованные иностранные агентства по усыновлению.

В ст. 90 кодекса имеются основания отступлении от принципа недопущения усыновления братьев и сестер разными лицами - когда дети не знают о своем родстве, не проживали и не воспитывались вместе.

Внесены изменения и дополнения в отношении организации деятельности агенств по усыновления и усилению ответственности компетентного органа государства местонахождения агентства за осуществление контроля за агенствами, в том числе:

О назначении органа или организации, которая будет представлять отчеты и информацию об условиях жизни и воспитания усыновленных детей в установленном порядке в случае прекращения деятельности агентства на территории государства местонахождения агентства или на территории Республики Казахстан;

Обязательство компетентного органа государства местонахождения агентства об информировании в течение двадцати четырех часов уполномоченного органа в области защиты прав детей Республики Казахстан с момента установления факта смерти, жестокого обращения с ребенком, в том числе осуществления физического или психического насилия над ребенком, а также покушения на половую неприкосновенность ребенка;

В ст. 91 кодекса расширен круг лиц, которые не могут быть усыновителями, дополнены лица, не имеющие постоянного места жительства; лица, придерживающиеся нетрадиционной сексуальной ориентации; лица, имеющие непогашенную или не снятую судимость за умышленное преступление, лица без гражданства; лица мужского пола, не состоящие в зарегистрированном браке, кроме случаев фактического воспитания ребенка не менее 3 лет в связи со смертью матери или лишением ее родительских прав; лица, состоящие на учете в наркологических и психоневрологических диспансерах; лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в РК.

Законом от 9 апреля 2016 года, в отношении претендентов на усыновление требования еще более ужесточены. Подпункт 9) изложен в следующей редакции:

«9) лиц, имеющих непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления на момент усыновления, а также лиц, указанных в подпункте 14) настоящего пункта;»; дополнить подпунктом 14) следующего содержания:

«14) лиц, имеющих или имевших судимость, подвергающихся или подвергавшихся уголовному преследованию (за исключением лиц, уголовное преследование в отношении которых прекращено на основании подпунктов 1) и 2) ч.1 ст.35 УПК РК – за отсутствие события и состава преступления) за уголовные правонарушения: убийство, умышленное причинение вреда здоровью, против здоровья населения и нравственности, половой неприкосновенности, за экстремистские или террористические преступления, торговлю людьми.»

Поэтому суды и при рассмотрении дел об усыновлении иностранцами должны проверять наличие названных обстоятельств, в том числе, при необходимости, истребовать и анализировать заверенные надлежащим образом судебные или иные уголовно-процессуальные акты имеющие законную силу, а также другие доказательства. Следует обратить внимание на подпункт 4) пункта 2 ст.114 изложенный в следующей редакции:

«4) представлять в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан документы кандидатов в усыновители для подбора ребенка на усыновление, которые действительны в течение шести месяцев со дня их выдачи (за исключением сроков, указанных в документах кандидатов в усыновители), а также в суд для усыновления.

Не соблюдение названных требований повлечет нарушение требований к допустимости и достоверности доказательств ст.67-68 ГПК РК

Суды в основном по всем делам соблюдают требования, чтобы усыновление казахстанских детей иностранцами проходило через аккредитованные иностранные агентства по усыновлению, а уполномоченным органом в области защиты прав детей РК были приняты исчерпывающие меры по реализации права первоочередного усыновления несовершеннолетних граждан Казахстана родственниками независимо от их гражданства и места жительства либо гражданами Республики Казахстан, факты состояния на учете иностранцев как желающих усыновить детей – граждан Казахстана.

**Подсудность ювенальных судов**

Ювенальные суды созданы как суды комплексной юрисдикции, к подсудности которых отнесены уголовные дела о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, и уголовные дела о преступлениях, нарушающих права несовершеннолетних, а также гражданские и административные дела.

Подсудность административных и уголовных дел определена частью 11 статьи 541 КоАП и статьей 290-1 УПК (в редакции до 1 января 2015года).

В соответствии с частью третьей статьи 27 ГПК специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних рассматривают и разрешают гражданские дела по спорам об определении места жительства ребенка; определении порядка общения родителя с ребенком и отобрании ребенка, находящегося у других лиц; об определении места жительства ребенка при выезде ребенка с одним из родителей за пределы республики на постоянное место жительства; о лишении (ограничении) и восстановлении родительских прав; об усыновлении (удочерении) ребенка и его отмене; о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования или организации с особым режимом содержания; по спорам, возникающим из опеки и попечительства (патроната) над несовершеннолетними; об установлении отцовства несовершеннолетнего и взыскании с него алиментов; по заявлениям об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами; об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация); об установлении отцовства и о взыскании алиментов в процентном отношении или твердой денежной сумме на содержание ребенка; об уменьшении размера алиментов; о защите трудовых, жилищных прав несовершеннолетних; о возмещении вреда, причиненного совместно несовершеннолетними и совершеннолетними, в том числе с участием недееспособных или ограниченно дееспособных совершеннолетних.

Граждане Республики Казахстан, постоянно проживающие за пределами территории Республики Казахстан, а также иностранные граждане, в том числе и в случаях, когда они постоянно проживают на территории Республики Казахстан, заявление об усыновлении также подают в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних.

По ходатайству законных представителей несовершеннолетнего лица дела, отнесенные к подсудности специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних, могут рассматриваться или могут быть переданы районному (городскому) суду по месту жительства (нахождения) ребенка, за исключением дел, подсудных районным (городским) судам, находящимся в пределах города республиканского значения и столицы, областных центров. Ходатайство может быть подано до окончания подготовки дела к судебному разбирательству.

Таким образом, перечень дел подсудных ювенальным судам расширен и более детально конкретизирован. Вместе с тем возникли новые вопросы по определению подсудности.

Например о возможности подачи лицом желающим усыновить ребенка соответствующего заявления в суд по месту жительства (нахождения) ребенка за исключением дел, подсудных районным (городским) судам, находящимся в пределах города республиканского значения и столицы, областных центров, при наличии предварительного или последующего согласия законных представителей усыновляемого.

Таким образом, на сегодня дела в отношении несовершеннолетних, а также с их участием рассматриваются как ювенальными судами.

**Усыновление детей иностранцами**

По п.п.4 и 5 ст.84 Кодекса, дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление иностранцам только в случаях, если ребенок не может быть усыновлен родственниками, гражданами Республики Казахстан, проживающими на территории Республики Казахстан и за ее пределами.

При рассмотрении дела об усыновлении ребенка иностранцами суд обязан удостовериться в реализации уполномоченным органом в области защиты прав детей Республики Казахстан права первоочередного усыновления этого ребенка родственниками независимо от их гражданства и места жительства либо гражданами Республики Казахстан.

Усыновление детей иностранцами разрешается лишь гражданам страны, имеющей равнозначные с Республикой Казахстан международные обязательства в сфере защиты прав и интересов детей.

Согласно п.5 прежнего нормативного постановления, в случае усыновления ребенка иностранным гражданином, суд обязан также истребовать от заявителя заключение об условиях жизни и возможности его быть усыновителем, выданное компетентным органом государства, гражданином которого он является либо государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства, документ дипломатического представительства или консульского учреждения Республики Казахстан, подтверждающий регистрацию в указанных органах иностранного гражданина как лица, желающего усыновить ребенка - гражданина Республики Казахстан.

При этом суд обязан удостовериться, что ребенок, об усыновлении которого ставит вопрос иностранный гражданин либо постоянно проживающий за границей гражданин Республики Казахстан, состоит на централизованном учете не менее трех месяцев.

Для проверки указанных требований закона суду следует истребовать данные о регистрации усыновляемого ребенка на первичный, региональный и централизованный учет.

В силу п.6 нового нормативного постановления, Рассматривая дела об усыновлении детей – граждан Республики Казахстан иностранцами, судам следует иметь в виду, что иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с гражданами и юридическими лицами Республики Казахстан, если иное не предусмотрено международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан (часть вторая статьи 472 ГПК).

Документы, выданные, составленные или удостоверенные по установленной форме компетентными органами иностранных государств, совершенные вне пределов Республики Казахстан по законам иностранных государств в отношении организаций Республики Казахстан или иностранных лиц, принимаются судами Республики Казахстан при наличии консульской легализации или проставления апостиля, если иное не предусмотрено законодательством и (или) международным договором Республики Казахстан. Вместе с тем следует иметь в виду, что легализация документов не требуется в отношениях между государствами-участниками Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (г. Гаага, 5 октября 1961 года), вступившей в силу для Республики Казахстан 30 января 2001 года (далее – Конвенция).

В соответствии с требованиями статей 3 и 5 Конвенции вместо дипломатической или консульской легализации официальных документов в государствах-участниках Конвенции в подтверждение подлинности подписей должностных лиц, печатей или штампов на документе компетентным органом государства, в котором этот документ был совершен, проставляется апостиль.

Суду необходимо обращать внимание на соблюдение порядка проставления апостиля, предусмотренного статьей 4 Конвенции, а именно: апостиль проставляется на самом документе или на отдельном листе, скрепляемом с документом, он должен соответствовать образцу, приложенному к указанной Конвенции.

Если апостилированный документ, выданный иностранным агентством, имеет ограниченный срок действия, который истек к моменту его предъявления суду, то необходимо решить вопрос о признании такого документа недопустимым доказательством.

Пункты 11-13 нового нормативного постановления предусматривает, что рассматривая дела об усыновлении ребенка – гражданина Республики Казахстан, гражданами Республики Казахстан, постоянно проживающими за пределами территории Республики Казахстан, иностранными гражданами судам следует иметь в виду следующее:

1) усыновление детей допускается только в случаях, если не представилось возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан Республики Казахстан, постоянно проживающих на территории Республики Казахстан (усыновление, опека, попечительство, патронатное воспитание или иные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, предусмотренные законом), или на усыновление родственникам детей независимо от места жительства и гражданства этих родственников (пункт 4 статьи 84 Кодекса).

Для выяснения указанных обстоятельств судам необходимо истребовать от органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан Республики Казахстан или на усыновление родственникам ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников, данные о регистрации усыновляемого ребенка на первичный, региональный учет, а также от уполномоченного органа в области защиты прав детей Республики Казахстан данные о постановке усыновляемого ребенка на централизованный учет.

При исследовании названных документов следует проверить, с какого времени ребенок состоит на учете, истек ли трехмесячный срок постановки на централизованный учет, предлагался ли ребенок на воспитание или усыновление гражданам Республики Казахстан или родственникам ребенка, если предлагался, то по какой причине они отказались от принятия ребенка в семью, допросить родственников и лиц, которые отказались от усыновления данного ребенка, подписывались ли ими заявления об ознакомлении со сведениями о ребенке и отказе от усыновления либо принятии на воспитание в семью;

2) граждане, претендующие на усыновление ребенка – гражданина Республики Казахстан и зарегистрированные в установленном порядке через аккредитованные агентства по усыновлению, должны представить суду заключение компетентного органа государства, гражданами которого они являются либо имеют постоянное место жительства, об условиях их жизни и о возможности быть усыновителем, разрешение компетентного органа на въезд усыновленного ребенка из Республики Казахстан в принимающее государство.

При исследовании судом заключения об условиях жизни данных граждан и о возможности быть усыновителями, составленного иностранной организацией по усыновлению (агентством по усыновлению), необходимо проверить, предоставлены ли этой организации полномочия составлять такие заключения от имени компетентного органа соответствующего государства.

При проверке документов, подтверждающих право лица быть усыновителем, необходимо иметь в виду, что факт наличия либо отсутствия судимости должен быть подтвержден только компетентным органом страны проживания лица, желающего усыновить ребенка. В случае усыновления ребенка, являющегося гражданином Республики Казахстан, иностранными гражданами, имеющими вид на жительство иностранца в Республике Казахстан, суд обязан истребовать документы о наличии или отсутствии судимости, составленные компетентными органами страны, гражданами которой они являются, и компетентными органами Республики Казахстан за период проживания этих граждан в Республике Казахстан.

Проверяя, не имеются ли у заявителей заболеваний, перечисленных в Перечне заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат, утвержденном приказом министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 28 августа 2015 года № 692, необходимо исследовать медицинское заключение, выданное в стране проживания заявителей.

В случае сомнения в их допустимости и достаточности как доказательства суд вправе предложить усыновителям пройти медицинское обследование в медицинских учреждениях Республики Казахстан. В случае усыновления ребенка, воспитывающегося в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, суду следует удостовериться, что кандидаты в усыновители состоят на учете лиц, желающих усыновить детей.

Усыновление детей иностранцами разрешается лишь гражданам страны, имеющей равнозначные с Республикой Казахстан международные обязательства в сфере защиты прав и интересов детей.

С целью выяснения указанных обстоятельств необходимо проверять факт ратификации и признания страной усыновителей ряда Конвенций в области защиты прав детей, ратифицированных Республикой Казахстан, а также наличие двусторонних соглашений об оказании правовой помощи, заключенных между Республикой Казахстан и страной усыновителей.

**Возвраты заявлений об усыновлении иностранцев.**

1) Определением от 2 марта 2015 года специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних №1 ВосточноКазахстанской области возвращено заявление К. об усыновлении ребенка С., согласно п.1 ст.154 ГПК, по тем основаниям, что усыновляемый и его мать являются гражданинами Российской Федерации, а отца у ребенка не имеется.

Судья указал, что в соответствии с Кодексом «О браке (супружестве) и семье» и гражданским процесуальным кодексом Республики Казахстан усыновление детей, являющихся гражданами иностранных государств не входит в компетенцию судов Республики Казахстан. В связи с чем заявителю следует обратится с заявлением в суды Российской Федерации.

Определением от 22 апреля 2015 года апелляционная судебная коллегия по гражданским и административным делам Восточно-Казахстанского областного суда вышеназванное определение отменила со ссылкой на ст. 317-2 ГПК РК, так как все необходимые документы приложены, не давая оценку доводам о не подсудности.

2) Определением от 29 июня 2015года Судья СМС по делам несовершеннолетних Западно-Казахстанской области возвратила заявление гражданина Венесуэлы О. об усыновлении Г. 14 мая 2002 года рождения.

Согласно Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденного Постановлением Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года, иностранцы, претендующие на усыновление ребенка и зарегистрированные в установленном порядке через аккредитованные агентства по усыновлению, подают в уполномоченный орган письменное заявление о желании усыновить ребенка, справку о доходах, справку о семейном положении, копию паспорта, справки о состоянии здоровья, справки оботсутствии судимости, письменное согласие близких родственников на усыновление ребенка, не менее трех рекомендательных писем друзей или соседей, документ, подтверждающий наличие жилья, справки о личных нравственных качествах потенциальных родителей, выдаваемые специально уполномоченными иностранными государственными органами и организациями по усыновление, документ, выданный компетентным органом принимающего государства, подтверждающий право на усыновление ребенка, разрешение на въезд усыновленного ребенка из Республики Казахстан в принимающее государство, обязательство.

Указанные документы должны быть апостилированы. Заявителю был представлен срок до 26 июня 2015 года для устранения нарушений, перечисленных судьей. Однако, заявителем нарушения не были устранены, что и повлекло возврат.

3) Определением от 06 февраля 2015 года Судья СМС по делам несовершеннолетних г.Алматы возвратил заявление М. об усыновлении ребенка К.30.06.2006 года рождения, сына его супруги М. от первого брака на основании подпункта 2 пункта 1 статьи 154 ГПК, так как дело не подсудно данному суду.

Согласно статьи 317-1 ГПК, заявление об усыновлении несовершеннолетнего ребенка подается гражданами, желающими усыновить ребенка, в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних по месту жительства (нахождения) ребенка.

К заявлению приложена справка директора средней общеобразовательной школы №582 Приморского района города Санкт Петербург от 27.01.2015 года, в которой указано что К обучается в данной школе во 2 «Б» классе.

В самом заявлении, также указано что К. проживает по адресу: РФ, Ленинградская область... Поскольку усыновляемый ребенок К. не проживает в городе Алматы, то соответственно данное заявление об усыновлении ребенка не относится к подсудности специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г.Алматы.

В п.14 нового нормативного постановления разъяснены основания для возврата заявлений. Граждане Республики Казахстан, постоянно проживающие на территории Республики Казахстан, желающие усыновить детей, обязаны лично выбрать ребенка и иметь с ним непосредственные контакты не менее двух недель.

Граждане Республики Казахстан, постоянно проживающие за пределами Республики Казахстан, и иностранцы, претендующие на усыновление ребенка, должны иметь с ребенком непосредственный контакт не менее четырех недель.

Эти сроки должны быть соблюдены указанными лицами до подачи заявления об усыновлении в суд. Заявление об усыновлении, поданное до истечения этих сроков, согласно подпункту 1) части первой статьи 152 ГПК возвращается заявителю, поскольку закон обязывает усыновителей в установленные сроки лично познакомиться с усыновляемым ребенком, в ходе судебного заседания суду надлежит исследовать обстоятельства общения заявителей с усыновляемым ребенком, убедиться в установлении между ними контакта.

Соблюдение требований по представлению отчетов при усыновлении иностранными гражданами детей - граждан Казахстана, а также достоверности предоставляемых доказательств. Практически во всех решениях об усыновлении СМС по делам несовершеннолетних Карагандинской области разъясняются усыновителям обязанности по представлению отчетов.

Решениями от 1 апреля 2016 года суд удовлетворил заявление граждан Французской Республики Г. об усыновлении несовершеннолетнего Б. 07.07.2009 года рождения, а также заявление граждан Французской Республики К. об удочерении несовершеннолетней К. 15.08.2012 года рождения.

При этом судьей совершенно законно и обоснованно заявители уведомлены о том, что обязаны в первые три года после вступления в законную силу решения суда об усыновлении через каждые шесть месяцев, в последующие годы не реже одного раза в год до достижения ребенком восемнадцатилетнего возраста представлять в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан отчеты об условиях жизни, обучения, воспитания и о состоянии здоровья усыновленного ребенка в соответствии с ч.4 ст.86 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье».

Вместе с тем, при вынесении 2 других решений тем же судом и судьей ( решения от 29 января 2016 года) также об удовлетворении заявлений об усыновлении иностранцами наших несовершеннолетних граждан вышеназванная обязанность ни на усыновителей, ни на агентства по усыновлению, принимавшие участие в делах, не возлагалась.

Не смотря на то, что в силу пункта 2 ст.114 Кодекса агентства по усыновлению обязаны представлять в уполномоченный орган в области защиты прав детей Казахстана документы кандидатов в усыновители для подбора ребенка на усыновление, которые действительны в течение шести месяцев со дня их выдачи (за исключением сроков, указанных в документах кандидатов в усыновители), а также в суд для усыновления.

Не соблюдение названных требований повлечет нарушение требований к допустимости и достоверности доказательств ст.67-68 ГПК РК

**Заявление об усыновлении иностранными гражданами ребенкаинвалида удовлетворено.**

Решением от 21 апреля 2015 года СМС по делам несовершеннолетних города Алматы удовлетворил заявление граждан ФРГ К. об усыновлении ребенка Б., 28.10.13г.р.

Требования мотивированы тем, что с 2002 года состоят в зарегистрированном браке, по медицинским показателям детей не имеют, в связи с чем принято решение об усыновлении ребенка, после чего зарегистрированы в качестве лиц, желающих усыновить детей в Генеральном Консульстве РК в Мюнхене от 18.05.14г. и в Министерстве образования и науки РК.

Представители заинтересованного лица КГУ «Городской специализированный дом ребенка №1г.Алматы» Е. согласилась с заявленными требованиями, пояснив, что процедура усыновления соблюдена, заявители общались с ребенком, характеризуются ими положительно, при этом наблюдалось, что заявители и ребенок привязались к друг другу, пояснив, что в период нахождения ребенка в КГУ им никто не интересовался.

Ребенок неоднократно предлагался на усыновление гражданам Республики Казахстан, однако, поступал отказ ввиду состояния здоровья, поскольку ребенок является инвалидом с детства, перенес 2 операции.

Мать ребенка Б. пояснила, что в период беременности выявлено, что ребенок родится с определенными патологиями, поэтому беременность прервана, ребенок родился недоношенным. Ею принято решение об его оставлении в родильном доме, поскольку не состоит в браке и не имеет возможности постоянного лечения, ухода за ребенком, с учетом диагнозов, выставленных ему. Отец мальчика проживает в Украине и его местожительство неизвестно, ее мама знает о ребенке, но решение оставить его, принято совместно.

Из заявления матери ребенка, на имя главного врача ГКП «Городской перинатальный центр» следовало о добровольном отказе от родительских прав на ребенка Б. по причине не выявления изначально тяжелых пороков развития, не совместимых с жизнью и прерывания беременности на 31 неделе.

Также указывала, что ребенок находится в реанимации и в дальнейшем не имеет возможности оплатить все операции, необходимые для его жизни.

Материалами дела подтверждается, что ребенок родился с диагнозом внутриутробная пневмония, ВПР, ЦНС, рахишизис пояснично-крестцового отдела позвоночника, недоношенность 31-32 недель. 01.11.13г. ребенок перенес операции «Устранение рахишизиса, пластика задней стенки спинномозгового канала и пояснично-крестцовой области»; 27.11.13г. - «Вентрикулоперитонеостомия справа».

С 15.05.14г. ребенок состоит на учете как инвалид с детства, срок до 28.10.29г. Из материалов дела следует, что ребенок с 17.01.14г. находится на воспитании в КГУ, поставлен на первичный учет 21.01.14г., на региональный - 21.02.14г., централизованный – 14.04.14г.

Социальный статус ребенка – отказной. Установлено, что судьбой ребенка кто-либо не интересовался и его не посещали, что усматривается из сведений КГУ от 11.03.15г., в т.ч. справки об отсутствии родственников от 02.07.14г., акта КГУ о выезде по месту жительства матери ребенка от 10.04.15г.

Таким образом, несовершеннолетний Б., оставшийся без попечения родителей, по своему правовому статусу относится к детям, в отношении которого допускается усыновление согласно ст.84 Кодекса.

Органами опеки и попечительства, осуществляющие функции через органы образования г.Алматы, принимались меры к устройству детей на воспитание в семьи граждан Республики Казахстан. До обращения заявителей усыновить детей отказались 5 казахстанских семейных пар, направленных Управлением образования г.Алматыв КГУ для подбора ребенка, что усматривается из их расписок об отказе в усыновлении Б. ввиду состояния здоровья.

С 06.02. по 07.03.15г. заявители посещали ребенка Б. в КГУ, о чем имеются отметки в журнале посещения родителя и следовало из представленных фотографий. В ходе его посещения заявители ознакомлены с медицинскими заключениями и диагнозами ребенка Зарегистрированный союз «ЦентрумфюрАдопцьонен», лицензированное агентство по усыновлению, приняло на себя обязательство осуществлять после усыновительное наблюдение, оценку и процедуру после усыновительных отчетов о жизни детей каждые 6 месяцев в течение 3 лет после усыновления и затем 1 раз в год до достижения усыновленными детьми возраста 18 лет.

Заявители со своей стороны приняли обязательство зарегистрировать приемного ребенка в консульстве Республики Казахстан и предоставления возможности обследования условий жизни и воспитания усыновляемого ребенка.

Установлено, что заявители провели большую работу по подготовке к приему детей в семью, ознакомившись с вопросами международного усыновления. Из материалов дела видно, что родственники и друзья семьи заявителей поддерживают их планы по усыновлению и готовы принять ребенка в свой круг.

При вышеизложенных обстоятельствах, суд обоснованно посчитал, что имеются все правовые основания для установления усыновления и тем самым удовлетворения заявленных требований.

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Южно-Казахстанской области от 15 сентября 2016 года заявление Б. об усыновлении несовершеннолетнего ребенка Г. 11 сентября 2004 года удовлетворено.

**Решение суда об усыновлении в достаточной степени обоснованно и мотивировано.**

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних СКО от 22 апреля 2016 года было удовлетворено заявление граждан Италии П. и Д. об усыновлении В. 18 марта 2008 года рождения. Материалами дела установлено, что за все время нахождения В. в КГУ «Полудинский детский дом», состоянием здоровья и воспитанием ребенка ни родственники, никто иной не интересовался и не искал его, несовершеннолетний В. неоднократно предлагался на усыновление гражданам Казахстана, анкета ребенка была размещена на сайте для усыновителей граждан РК, но граждане Казахстана не изъявили желание его усыновить.

Суд считает, что уполномоченным органом в области защиты прав детей РК приняты исчерпывающие меры по реализации права первоочередного усыновления несовершеннолетнего В. родственниками независимо от их гражданства и места жительства либо гражданами Республики Казахстан.

В соответствии с п. 26 Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденных постановлением Правительства РК за № 380 от 30.03.2013г., передача детей, состоящих на централизованном учете, на усыновление иностранцам осуществляется по истечении трех месяцев со дня постановки на централизованный учет.

Согласно справке Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки РК от 21.04.2016г. В., 18 марта 2008 года рождения состоит на централизованном учете, начиная с 30 марта 2015года за №19291. В соответствии со ст. 89 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» учет иностранцев, желающих усыновить детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, производится загранучреждениями Республики Казахстан в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Из справки Консульского отдела Посольства Республики Казахстан в Италии № 1/Н-16 от 12.01.2016г. следует, что граждане Италии П.М. и Д. Ч. официально зарегистрированы в Посольстве как лица, желающие усыновить ребенка-гражданина Республики Казахстан, также имеется согласие Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан для посещения и продолжения общения с предложенным для усыновления В. С учетом норм Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления, а также в соответствии с положениями Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» и Правил об аккредитации агентств по усыновлению, утвержденных постановлением Правительства РК за № 385 от 30.03.2012г., усыновление казахстанских детей иностранцами проходит через аккредитованные иностранные агентства по усыновлению.

Документы несовершеннолетнего В. были переданы через Представительство Ассоциации «КУОРЕ Онлус» в РК и после перевода на итальянский язык представлены заявителям для рассмотрения.

В соответствии с п.п. 27-32 Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденных постановлением Правительства РК за № 380 от 30.03.2013г., иностранцы, претендующие на усыновление (усыновление) ребенка, подают в уполномоченный орган документы, перечисленные в п. 27 указанных Правил, а также обязаны лично выбрать ребенка и иметь с ним непосредственные контакты не менее четырех недель.

Судом установлено, что супруги П. и Д. после ознакомления с документами и медицинскими диагнозами В. дали согласие на продолжение общения с ребенком, посетили детское учреждение по месту нахождения ребенка, где лично познакомились с В., с которым находились в непосредственном контакте с 15 марта по 12 апреля 2016 года.

В течение четырех недель они ежедневно посещали ребенка, общались с ним, о чем свидетельствуют записи в Журнале контроля посещений ребенка усыновителями, а также фотографии с датами.

В соответствии со ст. 93 ч. 2 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» для усыновления (удочерения) ребенка необходимо согласие родителей на усыновление (удочерение) ребенка, которое должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем организации, в которой находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

Судом установлено, что усыновляемый В. находится в учреждении для детей, оставшихся без попечения родителей, с 15.11.2013 года. Биологическая мать ребенка В.Л., 12.11.1986 г.р. лишена родительских прав специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних СКО № 2-266/2013 от 11.12.2013 г. Отец – В. С. 12.06.1960 г.р. умер, свидетельство о смерти № 0200288 от 04.10.2013 г. Согласно ст. 84 п. 2 пп. 3,6 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» усыновлению подлежат дети, родители которых лишены и не восстановлены в родительских правах, а также неизвестны.

Мать В. - В.Л. 1986 г.р. не восстанавливалась в родительских правах, что подтверждается ответом Управления образования СКО и ответом специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних СКО.

Администрацией КГУ «Полудинский детский дом» дано письменное согласие на усыновление В. заявителями, указанное согласие подтверждено непосредственно представителем указанного детского учреждения в судебном заседании.

Во исполнение п. 33 Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденных постановлением Правительства РК за № 380 от 30.03.2013г., в суд органом образования по месту нахождения ребенка также представлены разрешение о передаче ребенка на усыновление и заключение соответствующей комиссии о соответствии интересам несовершеннолетних их усыновления заявителями.

Заявители, граждане Италии П. М. и Д.Ч., ознакомлены со всеми данными и медицинскими показателями ребенка. Из заключения органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству района М.Жумабаева СКО следует, что близкие родственники (дедушки и бабушки) по линии матери и отца умерли и никто не обращался с вопросом об опеке на ребенка.

В судебном заседании установлено, что заявители в официальном браке состоят с 05.09.1992 года, собственных биологических детей не имеют и иметь не могут по состоянию здоровья, имеют собственную квартиру, имеют постоянный источник дохода, годовой доход семьи составляет 39000 евро, материально обеспечены.

При этом отражен ежемесячный доход каждого из супругов, места работы и должности. Лица, претендующие на усыновление, к уголовной и административной ответственности не привлекались, на учете в психиатрическом и наркологическом диспансерах не состоят.

Согласно имеющимся в материалах дела медицинским заключениям состояние здоровья заявителей не препятствует им быть усыновителями. Желающих усыновить несовершеннолетнего В. среди граждан Республики Казахстан не имеется. Таким образом, суд считает, что оснований, исключающих для заявителей возможности быть им усыновителями, не имеется.

Из заключения органов, осуществляющих функции по опеке и попечительству, следует, что усыновление заявителями несовершеннолетнего В. соответствует интересам несовершеннолетнего и является обоснованным.

Согласно ст.ст. 84, 87 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» усыновление производится судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка, допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах, с учетом возможностей обеспечения полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития.

С учетом установленных по делу обстоятельств, суд посчитал, что удовлетворение заявления граждан Италии об усыновлении обеспечит условия, необходимые для полноценного физического, психического и духовного развития несовершеннолетнего В., мнение которого по поводу заявленного требования в судебном заседании не выяснялось, вследствие не достижения им десятилетнего возраста.

**Соблюдение иностранцами минимального срока общения с усыновляемыми.**

1) Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних по ВКО от 2 декабря 2014 года заявление гражданина Федеративной Республики Германии К.Г. об удочерении двух внучек П.В. и П.Т. удовлетворено.

В силу п.6-1 нормативного постановления, граждане Республики Казахстан, постоянно проживающие за пределами Республики Казахстан, и иностранцы, претендующие на усыновление ребенка, должны иметь с ребенком непосредственный контакт не менее четырех недель.

Этот срок должен быть соблюден ими до подачи заявления об усыновлении в суд.

Заявление об усыновлении, поданное гражданином Республики Казахстан, постоянно проживающим за пределами Республики Казахстан или иностранцем до истечения этого срока, согласно части первой статьи 155 ГПК подлежит оставлению без движения, а в случае невыполнения требований, перечисленных в определении об оставлении заявления без движения, возвращается заявителю.

Из содержания же названного выше решения следует, что заявитель общался с детьми больше двух недель, однако, какое-либо уменьшение срока общения для иностранцев-родственников, законодательством не предусмотрено.

Поэтому требования законодательства в данном случае судом были нарушены. Было бы целесообразно в интересах детей, в исключительных, как приведенный пример, случаях, предоставлять право суду сокращать этот срок обязательного общения, для чего необходимо внесение соответствующих изменений в Кодекс.

2) Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних по ВКО от 1 августа 2014 года заявлениеграждан Федеративной Республики Германии Г.Ф. и Г.Т.об усыновлении несовершеннолетнего Н. 21.07.2009 года рождения удовлетворено.

При этом из содержания решения видно, что заявители посещали и общались с ребенком с 25 июня 2014 года по 31 июля 2014 года, когда же заявители обратились в суд в решении не отражено, соблюден ли ими минимальный срок общения на тот момент не известно.

**Сокращение разницы в возрасте усыновляемых и усыновителей.**

На основании п.9 нормативного постановления, в редакции от 2012 года, разрешая по существу требования об усыновлении, суду необходимо обсуждать вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (пункт 2 ст.91, пункт 1 ст.92 Кодекса).

Исходя из требований ст.92 Кодекса (в редакции на день вынесения решения) о необходимости разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком не менее 16 лет и не более 45 лет, судам следовало иметь в виду, что Кодексом допускается сокращение (увеличение) разницы в возрасте по причинам, признанным судом уважительными (нахождение в родственных отношениях или ребенок привязан к лицу, желающему его усыновить и считает его своим родителем и т. п.).

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних по ВКО от 2 декабря 2014 года по заявлениюгражданина Федеративной Республики Германии К. об удочерении двух внучек П.В. и П.Т.09.10.2004 года и 09.01.2006 годов рождения, суд указал, что «Разница в возрасте между удочерителем и удочеряемыми подлежит сокращению, так как заявитель является дедушкой удочеряемых, у удочеряемых не имеются других родственников».

В решении не отражен возраст заявителя.

В данном случае, по нашему мнению, формулировка «допускается сокращение (увеличение) разницы в возрасте» не совсем удачна. На самом делесокращение (увеличение) разницы в возрасте невозможно, так как усыновитель и усыновляемые (удочеряемые) уже родились в определенное время.

Более правильным, на наш взгляд, применять формулировку: Разрешить (допустить) имеющуюся разницу в возрастепо причинам, признанным судом уважительными.

**Разъяснения усыновителям обязанности сохранять усыновленном до 18 лет гражданство Казахстана.**

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Атырауской области от 09 августа 2016 года удовлетворено заявление гражданина Великобритании (Шотландии) К.Р. об усыновлении ребенка Қ. С. 06 августа 2004 года рождения

В решении правомерно отражено, что судебном заседании заявитель К. Р. и его супруга - заинтересованное лицо Н. обязались после вынесения решения об усыновлении Қ. С. (ее ребенка от первого брака) заявителем, зарегистрируют ребенка в Министерстве иностранных дел Республики Казахстан и сохранят у ребенка гражданство Республики Казахстан до 18 лет.

Более того, обязательное сохранение гражданства усыновляемого ребенка до 18 лет, предусмотрено статьей 27 Закона Республики Казахстан «О гражданстве».

**Отказ в усыновлении иностранцам**

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Алматинской области от 26 марта 2014 года в удовлетворении заявления граждан Италии Н.А. и Б.М. об усыновлении Л.В., 27.12.2008 года рожденияотказано.

Согласно ч.2 ст. 70 Кодекса РК « О браке (супружестве) и семье» родители имеют право и обязаны воспитывать своего ребенка. Родители имеют преимущественное право на воспитание своего ребенка перед всеми другими лицами.

Из пояснения биологической матери несовершенолетнего ребенка Л., следует, что в 2009 году в связи с ее материальным положением она была вынуждена оставить своего ребенка Л.В., 27.12.2008 года рождения в доме ребенка временно, о чем написала заявление.

После чего она лишена родительских прав. Так как у нее не было документов удостоверяющих ее личность, не могла восстановить родительские права, хотя, несколько раз навещала сына в доме ребенка г.Талдыкорган. в данное время она восстанавливает документы удостоверяющие ее личностьпосле чего устроится на работу и создаст все условия для нормального проживания и воспитания. У нее есть желание взять на свое воспитание сына.

Из материалов дела видно, что у несовершеннолетнего Л.В. имеется родная сестра, которая воспитывается в семье биологического отца.

В соответствии с ч. 2 ст. 90 Кодекса РК « О браке (супружестве) и семье» усыновление братьев и сестер, воспитывавшихся в одной семье, разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей и дети не знают о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно.

Доводы стороны заявителя о том, что брат и сестра с рождения вместе не проживали, о друг-друге не знают - не являются основаниями для удовлетворения заявления. Согласно ст. 21 Закона о правах ребенка каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, право знать своих родителей и других близких родственников, право на их заботу и воспитание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

В соответсвии со ст. 25. вышеназванного Закона РК ребенок имеет право на совместное проживание со своим родителями или другими законными представителями. Учитывая, что несовершеннолетние еще в малом возрасте, они не знают о родственных связях, не означает, что в будущем они не будут нуждаться в родстве.

Они имеют право знать о своих близких родственников. Постановлением от 13 мая 2014 года апелляционная судебная коллегия по гражданским и административным делам Алматинского областного суда вышеназванное решение специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Алматинской области №1 от 26 марта 2014 года оставила без изменения, жалобу заявителей – без удовлетворения.

Постановлением от 3 декабря 2014 года кассационная судебная коллегия Алматинского областного суда названные судебные акты также оставила без изменения. Постановлением надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 27 марта 2015 года судебные акты нижестоящих судов отменены с принятием нового решения об удовлетворении заявления.

Определением надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 10 июня 2015 года вышеуказанное постановление по заявлениюГенерального Прокурора Республики Казахстан отменено по вновь открывшимся обстоятельствам, производство по делу возобновлено.

Постановлением надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 16 июня 2015 года постановлено:

Решение специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних № 1 Алматинской области от 26 марта 2014 года, постановления апелляционной судебной коллегии по гражданским и административным делам Алматинского областного суда от 13 мая 2014 года и кассационной судебной коллегии этого же суда от 3 декабря 2014 года отменить, дело направить на новое рассмотрение в апелляционную судебную коллегию по гражданским и административным делам Алматинского областного суда в ином составе по правилам, предусмотренным для суда первой инстанции.

Свое решение Верховный Суд мотивировал следующим: В соответствии с пунктом 4 статьи 84 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее - КоБСС) дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление гражданам Республики Казахстан, постоянно проживающим за пределами Республики Казахстан, и родственникам детей независимо от их гражданства.

Дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление иностранцам только в случаях, если ребенок не может быть усыновлен родственниками, гражданами Республики Казахстан, проживающими на территории Республики Казахстан и за ее пределами.

Согласно приказу Министра образования и науки Республики Казахстан от 10 мая 2012 года № 209 «Об утверждении Перечня документов, необходимых для постановки детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на централизованный учет», для постановки на учет ребенка необходима расписка граждан Республики Казахстан, подтверждающих отказ от предложенных детей для усыновления.

Принимая новое решение по делу, суд надзорной инстанции сослался на лишение родительских прав биологической матери ребенка Л. и отказ от усыновления несовершеннолетнего Л.В. гражданами Республики Казахстан.

Однако, при рассмотрении заявления Генерального Прокурора Республики Казахстан о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам принято во внимание, что приговором Талдыкорганского городского суда от 23 октября 2014 года установлен факт фальсификации расписок, якобы составленных гражданами Республики Казахстан об отказе от усыновления Л.В. Допрошенные в ходе главного судебного разбирательства по уголовному делу по обвинению Н. по статьям 177 части 3 пункта «г», 348 части 1, 314 части 1 Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее – УК) свидетели показали, что в июле 2014 года по указанию Н. заполнили бланки расписок от имени граждан Б. и В.об отказе в усыновлении Л.В. Аналогичные показания дали суду свидетели Б., В. и В. В. Свидетель У. суду показала, что на основании вышеуказанных расписок она по просьбе представителя граждан Италии – А. подготовила 20 декабря 2013 года справку в компетентные органы, подписанную директором детского дома Б. о том, что Л.В. неоднократно предлагался для усыновления гражданам Республики Казахстан, стоящим на очереди, а именно:

В. и Б. Из приговора суда усматривается, что подлинники расписок, составленные указанными свидетелями, в ходе предварительного расследования по уголовному делу обнаружить не удалось. В материалы дела приобщены только копии расписок.

Кроме того, осужденная Н. по статье 314 части 1 УК оправдана за отсутствием в ее действиях состава преступления.

Вместе с тем, сведения о том, что граждане Республики Казахстан отказались от усыновления несовершеннолетнего Л.В. явились основанием для постановки его на централизованный учет Республиканского банка данных и были приняты во внимание судом надзорной инстанции в ходе предыдущего рассмотрения дела.

Вступивший в законную силу приговор суда послужил основанием для отмены постановления суда надзорной инстанции по вновь открывшимся обстоятельствам.

Изложенные в приговоре обстоятельства имеют существенное значение для принятия законного решения по делу и подлежат, как полагает надзорная судебная коллегия, дополнительному исследованию.

Заинтересованное лицо и биологическая мать усыновляемого Л. в своих заявлениях в судебные и другие государственные органы неоднократно указывала, что своего ребенка в силу материальных и жизненных трудностей временно, сроком на три года, устроила в дом ребенка города Талдыкорган, так как в 2009 году в доме где она проживала со своими родителями, произошел пожар, в результате чего она осталась без жилья и документов, удостоверяющих личность.

Данное обстоятельство подтверждается заявлением Л. от 3 июня 2009 года о временном устройстве ребенка в дом ребенка, где причиной ею указаны тяжелое материальное положение, отсутствие работы и жилья.

Из материалов дела следует, что решением специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних № 1 Алматинской области от 12 февраля 2013 года Л. лишена родительских прав в отношении своего ребенка Л.В., 27 декабря 2008 года рождения.

Указанное дело о лишении родительских прав Л судом рассматривалось в ее отсутствие,решение вынесено в заочном порядке.

По утверждению Л., о существовании данного решения суда она не знала, поэтому не могла своевременно оспорить его. Данные обстоятельства судом первой инстанции в полном объеме не исследованы.

Следует также отметить, что решением специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних № 1 Алматинской области от 18мая 2015 года в удовлетворении заявления Л. о восстановлении родительских прав отказано.

Данное решение суда не вступило в законную силу, так как согласно заявлению Л. ею оно обжаловано, по делу также принесен апелляционный протест.

Кроме того, Л. суду пояснила, что по истечении трех лет, когда хотела забрать сына с дома ребенка, ей в этом отказали со ссылкой на отсутствие документов. Оформление удостоверения заняло длительное время, так как она документа, удостоверяющего личность, раньше не получала. Удостоверение получила только 17 апреля 2014 года.

За время пребывания сына в доме ребенка она навещала его неоднократно, интересовалась его здоровьем, приносила сладости и проводила с ним свободное время. Изложенное свидетельствует о том, что имеются существенные противоречия по делу, которые следует устранить путем полного и всестороннего исследования заявления Л с истребованием соответствующих доказательств.

На заседании надзорной судебной коллегии Л. заявила о том, что в настоящее время она трудоустроена, имеет постоянное место жительство, проживает по адресу: Алматинская область, Ескельдинский район, поселок Карабулак, село Ешкиольмес, зарегистрировала брак с А. Эти обстоятельства нуждаются в дополнительной проверке. Как видно из материалов дела, усыновляемый страдает заболеванием «Задержка психического развития, легкое недоразвитие речи, гипосомия».

В связи с чем, судам при принятии решения по делу необходимо было истребовать объективные медицинские данные о состоянии здоровья ребенка, выяснить, кем (какими специалистами) и когда поставлен указанный диагноз, не препятствует ли данное заболевание к усыновлению Л.В. иностранными гражданами. Согласно статье 218 ГПК и пункту 5 нормативного постановления Верховного Суда от 11 июля 2003 года № 5 «О судебном решении» судебный акт, которым дело разрешено по существу, должен быть законным и обоснованным.

Однако, оспариваемые судебные акты не соответствуют данным требованиям закона. Несоблюдение требовании подпунктов 1) и 4) части 1 статьи 364 ГПК в части неправильного определения и выяснения круга обстоятельств, имеющих значение для дела; нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права являются основаниями к отмене принятых судебных актов.

Суды, принимая решения об отказе в удовлетворении заявления, пришли к выводу о преждевременности решения вопроса об усыновлении и указали, что отсутствует согласие биологической матери ребенка на усыновление, последняя намерена восстановить свои родительские права.

Выводы местных судов основаны на неполном исследовании обстоятельств, имеющих значение для дела. Из материалов дела установлено, что у усыновляемого Л.В. имеется сестра – Л.А. 21 февраля 2004 года рождения, которая воспитывается у сестры сожителя матери– М. До января 2014 года Л. не интересовалась судьбой своей дочери А., которая также не знает о существовании своей родной матери и брата.

Согласно нормам международного и национального законодательства, в частности, Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, КоБСС, Конвенции «О правах ребенка» /Нью-Йорк, 20 ноября 1989 года/, Конвенции «О защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления» (Гаага, 29 мая 1993 года), нормативного постановления Верховного Суда от 22 декабря 2000 года № 17 (с изменениями и дополнениями) «О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» провозглашён принцип приоритетного обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних детей.

Надзорная коллегия отметила, что усыновляемый по настоящему делу Л.В. ввиду его физической и умственной незрелости, а также в силу возникших обстоятельств по делу, как и другие участники гражданского процесса по данному делу, нуждаются в надлежащей правовой защите. В соответствии со статьей 84 КоБСС усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей, рождение которых зарегистрировано в порядке, установленном КоБСС, и только в их интересах с учётом возможностей обеспечения полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития.

Вышеуказанные нарушения являются существенными, поскольку привели к неправильному разрешению дела, в связи с чем надзорная судебная коллегия находит состоявшиеся по делу судебные акты подлежащими отмене с направлением дела на новое рассмотрение в суд апелляционной инстанции.

При новом рассмотрении дела суду необходимо обеспечить полноту и объективность исследования обстоятельств спора о международном усыновлении при соблюдении требовании действующего материального и процессуального законодательства Республики Казахстан и международного законодательства, и, в зависимости от установленного, разрешить спор по существу.

**Вопросы исполнения обязанности органов опеки по поиску родственников помимо матери усыновляемого ребенка.**

Решением Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г.Алматы от 12 марта 2014 года было удовлетворено заявление граждан ФРГ: Б.С. и Д-р М. Ю. об усыновлении К.А. 30.03.2012 года рождения.

При этом установлено, что 18 февраля 2014 года и 09 марта 2014 года ими были совершены выезды по адресу проживания биологической матери усыновляемого ребенка К.А., в г. Жаркент.

Мать ребенка заявила, что в настоящее время ее решение отказаться от собственной дочери К.А. не изменилось, в беседе с комиссией подтвердила, что заявление об отказе от родительских прав в отношении дочери от 02.04.2012 года написанное в Городском родильном доме № 1 было составлено и подписано ею собственноручно и добровольно.

Мать заявила комиссии, что ее решение отказаться от А. не изменилось, она не желает забирать девочку к себе, в связи с тем, что в настоящее время она собирается выйти замуж и ее близкие родственники, жених не знают о существовании А. и если узнают, это разрушит ее планы на дальнейшую жизнь.

В связи с чем, она категорически отказалась забирать девочку, собственноручно составила и подписала новое заявление об отказе от родительских прав в отношении К.А.. Явиться на судебное заседание отказалась, просила ее больше не беспокоить, так как боится, что данные визиты могут повредить ее интересам.

Возникает вопрос: обязаны ли органы опеки известить родителей и родственников матери о наличии у них внучки и выяснить их желание удочерить ее? Решением от 14 апреля 2016 года Специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Актюбинской области удовлетворено заявление граждан Испании Ф. М. 20 августа 1967 года рождения и Р. М. 20 января 1975 года рождения об усыновлении ребенка С. А. 25 марта 2011 года рождения, записав их родителями усыновляемого ими ребенка.

При этом, судом тщательно проверено наличие родственников помимо матери усыновляемого ребенка и их согласия на усыновление, а также обязанность по приоритетному предоставлению права на усыновление ребенка гражданам Казахстана.

Так суд отразил, что согласно документам отдела образования города Актобе и ГУ Дом ребенка «Үміт» С. предлагался для усыновления гражданам РК, а именно 8 гражданам РК и 11 супружеским парам, которые отказались по причине имеющихся у него патологий по здоровью, о чем отобраны расписки.

Согласно медицинскому заключению от 02 марта 2016 года основной диагноз С.А.: резидуально-органическое состояние ЦНС, гипертензионный гидроцебральный синдром, задержка психического развития, общее недоразвитие речи І уровня, задержка развития игровой деятельности ОU, микрокорнеа, OU Артифакия, вторичная катаракта, вторичное сходящиееся косоглазие, горизонтальный нистагм OU.

Кроме этого, в ходе подготовки к судебному разбирательству судом были истребованы отказы от ребенка от близких родственников биологической матери, а именно отказ от брата С.Н., отца С. К., матери К., сестры С. А., сестры С.Г., в связи с материальными затруднениями, которые также согласились на усыновление данного ребенка иными лицами.

**Законодательство об усыновлении (удочерении) ребенка, его отмене, в том числе иностранными гражданами действующее на территории Республики Казахстан.**

Защита прав и законных интересов несовершеннолетних является одним из приоритетных направлений государственной социально-правовой политики Казахстана. С 12 августа 1994 года Казахстан является стороной Международной Конвенции ООН о правах ребенка (далее - Конвенция).

Одним из руководящих принципов Конвенции является принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка. Конвенция признает право каждого ребенка, обвиненного в нарушении закона, на «принятие решения по рассматриваемому вопросу независимым компетентным и беспристрастным органом».

В целях реализации Конвенции в 2002 году принят Закон Республики Казахстан «О защите прав ребенка».

Законодательство Республики Казахстан об усыновлении (удочерении) детей на национальном и международном уровнях (далее – усыновление), основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее – Кодекс), Гражданского процессуального кодекс РК, Закона Республики Казахстан от 8 августа 2002 года № 345-II «О правах ребенка в Республике Казахстан», Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, ратифицированной постановлением Верховного Совета РК от 8 июня 1994 года №77, Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления от 29 мая 1993 года, нормативных постановлений Конституционного Совета и Верховного Суда Республики Казахстан, постановлений Правительства Республики Казахстан от 21 сентября 2010 года № 966 «О мерах по обеспечению выполнения Республикой Казахстан обязательств, вытекающих из Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления», от 30 марта 2012 года № 380 «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление», от 10 июля 2014 года № 787 «Об утверждении Правил назначения, возврата и размера единовременной денежной выплаты в связи с усыновлением ребенка-сироты и (или) ребенка, оставшегося без попечения родителей» (с изменениями от 2 июля 2015 года), приказов министра образования и науки Республики Казахстан от 5 декабря 2014 года № 508 «Об утверждении Правил учета иностранцев, желающих усыновить детей, являющихся гражданами Республики Казахстан», от 9 декабря 2014 года № 513 «Об утверждении Правил аккредитации агентств по усыновлению», от 16 января 2015 года № 15 «Об утверждении Правил учета лиц, желающих усыновить детей», от 16 января 2015 года № 13 «Об утверждении Правил деятельности и состав комиссии, выдающей заключение о возможности (невозможности) выдачи разрешения о передаче детей, являющихся гражданами Республики Казахстан на усыновление», от 16 января 2015 года № 16 «Об утверждении Правил организации учета детейсирот, детей, оставшихся без попечения родителей и подлежащих усыновлению, и доступа к информации о них», приказа министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 28 августа 2015 года № 692 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат» и иных нормативных правовых актов.

Разъяснения по применению законодательства даются в нормативных постановлениях Верховного Суда Республики Казахстан: «О практике применения судами законодательства об усыновлении (удочерении) детей от 31 марта 2016 года № 2, «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 28 апреля 2000 года №4.

Новый Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье», действующий с 17 января 2012 года, его глава 13 Усыновление (статьи 84-110) ввел ряд новшеств в порядок усыновления.

**Внимание!**

[Адвокатская контора Закон и Право](https://www.facebook.com/ZakonPravoKaz)**, обращает ваше внимание на то, что данный документ является базовым и не всегда отвечает требованиям конкретной ситуации.** Наши юристы готовы оказать вам помощь **в** составлении любого правового документа, **подходящего именно под вашу ситуацию.**

**Для подробной информации свяжитесь с** [Юристом / Адвокатом](https://zakonpravo.kz/blanki/), по телефону; +7 (708) 971-78-58; +7 (700) 978 5755, +7 (700) 978 5085.

Адвокат Алматы Юрист Юридическая услуга [Юридическая консультация](https://www.instagram.com/zakonpravo.kz/?hl=ru) Гражданские Уголовные Административные [дела споры](https://youtube.com/@MuffinPro578?si=PV8fwFJMfhcs8yg9) Защита Арбитражные [Юридическая компания Казахстан](https://zakonpravo.kz/) Адвокатская контора Судебные дела

**Бала асырап алу туралы талап бойынша, шетелдік азаматтардың бала асырап алуы**

Кодекстің 1-бабында, 2016 жылғы 9 сәуірдегі заңмен енгізілген өзгерістер мен толықтыруларды есепке ала отырып, мынадай ұғымдар берілген: «бала (балалар), ата-анасының қамқорынсыз қалған, ата-анасының қамқорлығынсыз қалған балалар», бас тартылған балалар (бас бас тартылған балалар)», «(асырап алу)», «бала асырау жөніндегі агенттігі», «жетім- бала)», Жетім балалардың, ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балалардың және балаларды өз отбасына тәрбиелеуге қабылдауға тілек білдірген адамдардың республикалық деректер банкі (бұдан әрі – Республикалық деректер банкі) – жетім балалар, ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балалар туралы, сондай-ақ жетім балаларды, атааналарының қамқорлығынсыз қалған балаларды өз отбасына тәрбиелеуге қабылдауға тілек білдірген адамдар туралы мәліметтерді қамтитын деректер базасы.

Кодекстің 11-бабы асырап алушылардың балалары мен асырап алынған балалар арасында неке қиюға жол бермейді. Кодекстің 84-бабының 1-тармағында қандай балалар асырап алуға жататыны көрсетілген.

2016 жылғы 9 сәуірдегі Заңмен аталған норма біршама өзгерді. 2-тармақтың 4) тармақшасы енді мынадай редакцияда жазылған: туыстарына, асырап алынатын баланың (балалардың) анасымен немесе әкесімен некеде (ерлі-зайыптылықта) тұратын адамдарға баланы асырап алуға келісім берген

«3. Осы баптың 2-тармағының 1) — 3), 5) және 6) тармақшаларында аталған, Республикалық деректер банкінде есепте тұрған балалар азаматтығы мен тұрғылықты жеріне қарамастан, балалардың туыстарына, Қазақстан Республикасының аумағында тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтарына Қазақстан Республикасының заңнамасында белгіленген тәртіппен асырап алуға берілуі мүмкін;». 4-тармақтың бірінші және екінші бөліктері мынадай редакцияда жазылсын.

«4. Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын, Республикалық деректер банкінде орталықтандырылған есепте тұрған балалар Қазақстан Республикасынан тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтарына асырап алуға берілуі мүмкін.

Баланы туыстары, Қазақстан Республикасының аумағында және одан тыс жерде тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары асырап алмаған жағдайларда ғана Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын, Республикалық деректер банкінде орталықтандырылған есепте тұрған балалар шетелдіктерге асырап алуға берілуі мүмкін.»

Кодекстің 86-бабының 4-тармағы бойынша ҚР азаматтары бала асырап алушылар бала 18 жасқа толғанға дейін жылына кемінде 1 рет бала асырап алу туралы сот шешімі шыққан жер бойынша қорғаншылық немесе қамқоршылық органына асырап алынған бала туралы есептер ұсынулары тиіс.

ҚР шегінен тыс тұратындар және шетелдік бала асырап алушылар ҚР балалардың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органға алғашқы 3 жылда әрбір 6 ай сайын, бір рет асырап алынған баланың жағдайы туралы есептер ұсынулары тиіс; ал есептер ұсынбаған жағдайда бала асырап алу кезінде олардың мүдделерін білдірген бала асырап алу жөніндегі агенттіктің қызметі мерзімінен бұрын тоқтатылуға жатады. 7-тармақ мынадай редакцияда жазылсын:

«7. Осы баптың 2-тармағының 1) — 3), 5) және 6) тармақшаларында аталған балаларды асырап алуға беру туралы рұқсатты қорғаншылық және қамқоршылық жөніндегі функцияларды жүзеге асыратын орган комиссия қорытындысы негізінде береді»; 85-баптың 1-тармағы Қазақстан Республикасының азаматтарына да баланы жеке өздері таңдап алуға және олармен кемінде екі апта тікелей қарым-қатынаста болуды, тұрғын үй жағдайларын тексеру туралы актіні, жиынтық табыс мөлшері, денсаулық жай-күйі, отбасы жағдайы және соттылығы жоқ екені туралы анықтаманы ұсынуды көздейді.

ҚР азаматтары бала асырап алу рәсімі аяқталғанға дейін баланы қамқорына немесе патронатқа алуы тиіс. Шетелдік азаматтар кемінде 4 апта тікелей қарымқатынаста болуы тиіс. Кодекстің 90-бабында өздерінің туыстығы туралы білмеген, бірге тұрмаған және бірге тәрбиеленбеген балалар, бір отбасында тәрбиеленген ағалы-iнiлілер мен апалы-сiңлiлілердi (қарындастарды) әртүрлi адамдардың асырап алуына жол берiлмеу қағидасынан кетуге негіз бар.

Кодекстің 91-бабында бала асырап алушы бола алмайтындар саны кеңейе түсті, онда тұрақты тұрғылықты мекенжайы жоқ адамдар, дәстүрлi емес жыныстық бағдар ұстанатын адамдар, қылмыс жасағаны үшін жойылмаған немесе алынбаған сотталғандығы бар адамдар, азаматтығы жоқ адамдар, анасының қайтыс болуына немесе оның ата-ана құқықтарынан айырылуына байланысты баланың кемінде 3 жыл іс жүзінде тәрбиелену жағдайларын қоспағанда, тіркелген некеде тұрмаған (ерлі-зайыпты болмаған) еркек жынысты адамдар, наркологиялық немесе психоневрологиялық диспансерлерде есепте тұратын адамдар, асырап алған кезде асырап алынған баланы ҚР-ның заңнамасында белгіленген ең төмен күнкөріс деңгейімен қамтамасыз ететін табысы жоқ адамдар бала асырап алушы бола алмайды.

Кодекстің 92-бабы бойынша бала асырап алушы мен асырап алынушы баланың жас айырмасы кем дегенде 16 жас болуға және ол 45 жастан аспауға тиіс (сот дәлелді деп таныған себептер бойынша жас айырмасы қысқартылуы мүмкін).

Қазақстан Республикасы азаматтарының, шетелдік азаматтардың асырап алуы туралы істі қарау кезінде заң шығарушы кейбір ерекшеліктер белгіленді:

Мәселен, Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы кодексінің 84- бабының 4-тармағына сәйкес, Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын балалар, туыстарының тұрған жеріне және азаматтығына қарамастан балалардың осы туыстарының асырап алуына беру мүмкін болмаған жағдайларда ғана балаларды шетелдіктерге асырап алуға жол берілетінін назарда ұстағандары жөн.

Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2012 жылғы 30 наурыздағы № 380 қаулысымен бекітілген Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды асырап алуға беру қағидаларының 26-тармағына сәйкес, орталықтандырылған есепке қойылған балаларды орталықтандырылған есепке қойылған күннен бастап үш ай өткеннен кейін шетелдіктердің асырап алуына берілуі жүзеге асырылады. 87-бап мынадай мазмұндағы 4-тармақпен толықтырылды:

«4. Қазақстан Республикасының азаматтарымен некеде тұратын шетелдіктердің Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын баланы Қазақстан Республикасының аумағында асырап алуы осы Кодексте шетелдіктер үшін белгіленген тәртіппен жүргізіледі. 2016 жылғы 09 сәуірдегі редакциясында 89-баптың 1 және 3- тармақтары мынадай түрде жазылсын:

«Асырап алуға жататын балаларды есепке алу осы Кодекстің 117- бабының 5 және 6-тармақтарында белгiленген тәртiппен жүзеге асырылады. Жетім балаларды, ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балаларды асырап алуға тілек білдірген, Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын, Қазақстан Республикасынан тыс жерде тұрақты тұратын адамдарды, шетелдiктердi есепке алуды Қазақстан Республикасының Сыртқы істер министрлігі айқындайтын тәртiппен Қазақстан Республикасының шетелдегi мекемелерi жүргiзедi. Балаларды қорғау және баланы шетелдік асырап алуға қатысты ынтымақтастық туралы конвенциясына сәйкес, сондай-ақ Неке (ерлізайыптылық) және отбасы туралы кодексінің ережесіне және Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2012 жылғы 30 наурыздағы № 385 қаулысымен бекітілген Бала асырап алу жөніндегі агенттіктерді аккредиттеу қағидаларына сәйкес қазақстандық балалардың асырап алынуы шетелдің бала асырап алу жөніндегі аккредиттелген агенттіктері арқылы өтеді.

Кодекстің 90-бабында балалар өздерінің туыстығы туралы білмеген, бірге тұрмаған және бірге тәрбиеленбеген жағдайларда ағалы-iнiлілер мен апалы-сiңлiлілердi әртүрлi адамдардың асырап алуына жол бермеу қағидаларынан шегінуге негіз бар.

Бала асырап алу жөніндегі агенттіктердің қызметтерін ұйымдастыруға және агенттік орналасқан мемлекеттің құзырлы органының агенттікке бақылауды жүзеге асыру жауапкершілігін күшейтуге қатысты өзгертістер мен толықтырулар енгізілді, оның ішінде:

Агенттік орналасқан мемлекеттің аумағында немесе Қазақстан Республикасының аумағында агенттіктің қызметі тоқтатылған жағдайда, белгіленген тәртіппен асырап алынған балалардың өмір сүру және тәрбиелену жағдайлары туралы есептер мен ақпаратты беріп отыратын органды немесе ұйымды тағайындау туралы; Агенттік орналасқан мемлекеттің құзыретті органының баланың қайтыс болу, оған қатыгездік көрсету, оның ішінде балаға физикалық немесе психикалық зорлық-зомбылық жасау, сондай-ақ баланың жыныстық тиіспеушілігіне қастық жасау фактісі анықталған кезден бастап жиырма төрт сағат ішінде Қазақстан Республикасының баланың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органына хабар беру туралы міндеттемесін; Кодекстің 91-бабында бала асырап алушы бола алмайтындар саны кеңейе түсті, онда тұрақты тұрғылықты мекенжайы жоқ адамдар, дәстүрлi емес жыныстық бағдар ұстанатын адамдар, қылмыс жасағаны үшін жойылмаған немесе алынбаған сотталғандығы бар адамдар, азаматтығы жоқ адамдар, анасының қайтыс болуына немесе оның ата-ана құқықтарынан айырылуына байланысты баланың кемінде 3 жыл іс жүзінде тәрбиелену жағдайларын қоспағанда, тіркелген некеде тұрмаған (ерлі-зайыпты болмаған) еркек жынысты адамдар, наркологиялық немесе психоневрологиялық диспансерлерде есепте тұратын адамдар, асырап алған кезде асырап алынған баланы ҚР-ның заңнамасында белгіленген ең төмен күнкөріс деңгейімен қамтамасыз ететін табысы жоқ адамдар бала асырап алушы бола алмайды. 2016 жылғы 9 сәуірдегі Заңмен бала асырап алуға ниет білдірушілерге қойылатын талаптар неғұрлым қатая түскен.

9) тармақша мынадай редакцияда жазылған: «9) бала асырап алған кезде қасақана қылмыс жасағаны үшін жойылмаған немесе алынбаған сотталғандығы бар адамдарды, сондай-ақ осы тармақтың 14) тармақшасында көрсетілген адамдарды;»; 14) тармақшасы мына мазмұнда толықтырылсын:

«14) адам өлтіру, денсаулыққа қасақана зиян келтіру, халық денсаулығына және имандылыққа, жыныстық тиіспеушілікке қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтары, экстремистік немесе террористік қылмыстары, адам саудасы үшін сотталғандығы бар немесе болған, қылмыстық қудалауға ұшырап отырған немесе ұшыраған адамдарды қоспағанда (ҚР ҚПК-нің 35-бабы бірінші бөлігінің 1) және 2) тармақшалары негізінде - қылмыстық құқық бұзушылық оқиғасының болмауы және қылмыс құрамы үшін өздеріне қатысты қылмыстық қудалау тоқтатылған адамдарды қоспағанда), кәмелетке толған адамдар бала асырап алушылар болуы мүмкін.

Сондықтан соттар шетелдіктердің бала асырап алулары туралы істерді қарау кезінде аталған мән-жайлардың болуын тексерулері тиіс, сонымен бірге, қажет болған жағдайда, тиісті түрде бекітілген сот немесе өзге де заң күші бар қылмыстық-процестік актілерді талап етулері және талдау жасаулары қажет.

Мынадай редакциядағы 114-бабының 2-тармағының 4) тармақшасына назар аудару керек: «4) берілген күнінен бастап алты ай ішінде жарамды болатын (асырап алуға кандидаттардың құжаттарында көрсетілген мерзімдерді қоспағанда) асырап алуға баланы таңдау үшін асырап алушыға кандидаттардың құжаттарын Қазақстан Республикасының баланың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органына, сондай-ақ асырап алу үшін сотқа ұсынуға.

Аталған талаптарды сақтамау ҚР АПК-нің 67-68-баптарындағы дәлелдемелердің қатыстылығына, жарамдылығына қатысты талаптардың бұзылуына әкеп соғады.

**Ювеналдық соттардың соттылық тиесілігі**

Ювенальды соттар соттылығына кәмелетке толмағандар жасаған қылмыстар туралы қылмыстық істер және кәмелетке толмағандардың құқықтарын тікелей бұзатын қылмыстар туралы қылмыстық істер ғана емес, сондай-ақ азаматтық және әкімшілік істер жатқызылған кешенді заңдық құзыреттегі соттар ретінде құрылған.

Әкімшілік және қылмыстық істердің соттылығы ӘҚБтК 541-бабының 1-1-бөлігінде және ҚПҚ 290-1-бабымен (2015 жылғы 1 қаңтарға дейінгі редакцияда) айқындалған.

АПК-нің 27-бабының үшінші бөлігіне сәйкес Кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соттар баланың тұрғылықты жерін айқындау; ата-ананың баламен араласу тәртібін айқындау және басқа адамдарда болатын баланы айырып алу туралы; бала ата-аналарының біреуімен республикадан тыс жерлерге тұрақты тұру үшін кеткен кезде баланың тұрғылықты жерін айқындау туралы; ата-ана құқықтарынан айыру (оларды шектеу) және оларды қалпына келтіру туралы; бала асырап алу және оның күшін жою туралы; кәмелетке толмағандарды арнаулы білім беру ұйымдарына немесе ерекше режимде ұстайтын ұйымдарға жіберу туралы даулар бойынша; кәмелетке толмағандарға қатысты қорғаншылық пен қамқоршылықтан (патронаттан) туындайтын даулар бойынша; кәмелетке толмағанның әкесін анықтау және одан алименттер өндіріп алу туралы; он төрттен он сегіз жасқа дейінгі кәмелетке толмағанның өз табыстарына өз бетінше иелік ету құқықтарын шектеу немесе олардан айыру туралы арыздар бойынша; кәмелетке толмағанды әрекетке толық қабілетті деп жариялау (эмансипация) туралы; әке болуды анықтау туралы және баланы күтіп-бағуға пайыздық қатынаста немесе нақты ақшалай сомада алименттер өндіріп алу туралы; алименттердің мөлшерін азайту туралы; кәмелетке толмағандардың еңбек, тұрғын үй құқықтарын қорғау туралы; кәмелетке толмағандар және кәмелетке толғандар бірлесіп, оның ішінде әрекетке қабілетсіз немесе әрекетке қабілеттілігі шектеулі кәмелетке толғандардың қатысуымен келтірілген зиянды өтеу туралы азаматтық істерді қарайды және шешеді.

Қазақстан Республикасының аумағынан тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары, сондай-ақ шетел азаматтары, оның ішінде олар Қазақстан Республикасының аумағында тұрақты тұрған жағдайларда да бала асырап алу туралы арызды кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотқа береді.

Кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соттың соттылығына жатқызылған істер кәмелетке толмаған адамның заңды өкілдерінің өтінішхаты бойынша, республикалық маңызы бар қаланың және астананың, облыс орталықтарының шегінде орналасқан аудандық (қалалық) соттардың соттылығына жатқызылған істерді қоспағанда, баланың тұрғылықты (болатын) жеріндегі аудандық (қалалық) сотта қаралуы мүмкін немесе оған берілуі мүмкін. Өтінішхат істі сот талқылауына дайындау аяқталғанға дейін берілуі мүмкін.

Осылайша, ювеналдық соттардың соттылығына жататын істердің тізімі кеңейтілген және неғұрлым нақтыланған. Сонымен бірге соттылықты анықтау бойынша жаңа сұрақтар туындады. Мысалы бала асырап алу туралы арызды бала асырап алуға тілек білдірген азаматтар, асырап алынушының заңды өкілдерінің алдын ала немесе кейін берілген келісімі бойынша, республикалық маңызы бар қаланың және астананың, облыс орталықтарының шегінде орналасқан аудандық (қалалық) соттардың қарауына жататын істерді қоспағанда, баланың тұрғылықты (тұратын) жеріндегі сотқа соттылық қағидалары бойынша беру мүмкіндігі туралы

Осылайша, бүгінгі күні кәмелетке толмағандарға қатысты, сондай-ақ олардың қатысуымен істер ювенальды соттар қарайды.

**Шетелдіктердің бала асырап алуы**

Кодекстің 84-бабының 4 және 5-тармақшаларына сәйкес, Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын, жетім балалардың, атааналарының қамқорлығынсыз қалған балалардың орталықтандырылған есебінде тұрған, егер туыстары, Қазақстан Республикасының аумағында және одан тыс жерде тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары баланы асырап алуы мүмкін болмаса ғана шетелдіктердің асырап алуына берілуі мүмкін.

Шетелдіктердің бала асырап алуы туралы істерді қараған кезде, сот азаматтығы мен тұрғылықты жеріне қарамастан, баланың туыстарының не Қазақстан Республикасы азаматтарының осы баланы бірінші кезекте асырап алу құқығын Қазақстан Республикасының балалардың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органының іске асырғанын анықтауға міндетті.

Шетелдіктердің бала асырап алуына балалардың құқықтары мен мүдделерін қорғау саласында Қазақстан Республикасымен тең мәнді халықаралық міндеттемелері бар елдердің азаматтарына ғана рұқсат етіледі.

Бұрын қабылданған нормативтік қаулының 5-тармағына сәйкес баланы шетел азаматы асырап алған жағдайда сот, сондай-ақ арызданушыдан оның тұрмыс жағдайы және асыраушы болу мүмкiндiгi туралы ол азаматы болып табылатын мемлекеттiң не осы тұлға тұрақты тұратын мемлекеттің құзыреттi органы берген қорытындыны, Қазақстан Республикасының дипломатиялық өкiлдiгi мен консулдық мекемесiнiң шетел азаматының Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын баланы асырап алуға тiлек бiлдiрген адам ретiнде аталған органдарда тiркелуiн растайтын құжатын сұратуға мiндеттi.

Бұл ретте сот шетел азаматының не шетелде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматының асырап алу туралы мәселе қойып отырған баланың кемiнде үш ай бойы орталықтандырылған есепте тұратынына көз жеткiзуге тиiс.

Көрсетiлген талаптарды тексеру үшiн сот асырап алынатын баланың бастапқы, аймақтық және орталықтандырылған есепте тiркелуi туралы мәлiметтердi сұратып алуға тиiс.

Жаңа нормативтік қаулының 6-тармағына сәйкес, Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды шетелдіктердің асырап алуы туралы істерді қарай отырып, егер Қазақстан Республикасы ратификациялаған халықаралық шартта өзгеше көзделмесе, шетелдік азаматтар процессуалдық құқықтарды пайдаланатынын және процессуалдық міндеттерін Қазақстан Республикасының азаматтарымен және заңды тұлғаларымен бірдей орындайтынын соттардың назарда ұстағандары жөн (АПК-нің 472-бабының екінші бөлігі).

Қазақстан Республикасының ұйымдарына немесе шетелдік тұлғаларға қатысты шет мемлекеттердің заңдары бойынша Қазақстан Республикасынан тыс жерлерде жасалған, шет мемлекеттердің құзыретті органдары белгілеген нысан бойынша берген, жасаған немесе куәландырған құжаттарды Қазақстан Республикасының соттары, егер Қазақстан Республикасының заңдарында және (немесе) халықаралық шартында өзгеше көзделмесе, консулдық заңдастыру немесе апостиль болған жағдайда қабылдайды.

Сонымен қатар, Қазақстан Республикасы үшін 2001 жылғы 30 қаңтарда күшіне енген, шетелдің ресми құжаттарын заңдастыру талабын жоятын Конвенцияға (бұдан әрі — Конвенция) (Гаага қаласы, 1961 жылғы 5 қазан) қатысушы мемлекеттер арасындағы қарым-қатынастарда құжаттарды заңдастыру талап етілмейді.

Конвенцияның 3 және 5-баптарының талаптарына сәйкес, Конвенцияға қатысушы мемлекеттерде ресми құжаттарды дипломатиялық немесе консулдық заңдастырудың орнына, лауазымды адамдардың қолдарының, құжаттағы мөрлер мен мөртаңбалардың төлнұсқалылығын растау үшін осы құжат жасалған мемлекеттегі құзыретті орган апостиль қояды.

Сот осы Конвенцияның 4-бабында көзделген апостиль қою тәртібінің сақталуына назар аударуы қажет, нақтылы айтқанда: апостиль құжаттың өзіне немесе құжатпен бірге бекітілетін жеке параққа қойылады, ол аталған Конвенцияға қоса берілген үлгіге сәйкес болуға тиіс.

Егер шетел агенттігі берген апостилдендірілген құжатты сотқа ұсыну кезінде оның шектеулі қолданылу мерзімі өтіп кеткен болса, онда мұндай құжатты жарамсыз дәлелдеме деп тану туралы мәселені шешу қажет.

Жаңа нормативтік қаулының 11-13-тармақтары, ол Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын баланы Қазақстан Республикасының аумағынан тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасы азаматтарының, шетелдік азаматтардың асырап алуы туралы істі қарау кезінде соттар мыналарды:

1) егер осы балаларды Қазақстан Республикасының аумағында тұрақты тұратын Қазақстан Республикасы азаматтарының тәрбиесіне (заңмен көзделген асырап алу, қорғаншылық, қамқоршылық, патронаттық тәрбие, немесе ата-анасының қамқорлығынсыз қалған балаларды орналастырудың өзге де нысандары), немесе туыстарының тұрған жеріне және азаматтығына қарамастан балалардың осы туыстарының асырап алуына беру мүмкін болмаған жағдайларда ғана балаларды асырап алуға жол берілетінін назарда ұстауды көздейді (Кодекстің 84-бабының 4-тармағы).

Көрсетілген мән-жайларды анықтау үшін соттар қорғаншылық пен қамқоршылық жөніндегі функцияны жүзеге асыратын органнан баланы Қазақстан Республикасының азаматтары отбасының тәрбиесіне немесе баланың туыстарының азаматтығына және тұрған жеріне қарамастан осы туыстардың асырап алуына берудің мүмкін еместігін растайтын құжаттарды, асырап алынған баланы бастапқы, өңірлік және орталықтандырылған тіркеу туралы деректерді, сондай-ақ Қазақстан Республикасының балалардың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органынан асырап алынған баланың орталықтандырылған есепке қойылғаны туралы деректерді сұратуы қажет.

Аталған құжаттарды зерттеу кезінде баланың қай уақыттан бастап есепте тұрғанын, орталықтандырылған есепке қоюдың үш айлық мерзімінің өткен-өтпегенін, баланың Қазақстан Республикасының азаматтарына немесе баланың туыстарына тәрбиелеуге немесе асырап алуға ұсынылғанұсынылмағанын, егер ұсынылса, олардың отбасына қабылдап алудан қандай себептермен бас тартқанын тексеріп, осы баланы асырап алудан бас тартқан туыстардан және адамдардан олардың бала туралы мәліметтермен танысу және асырап алудан не отбасының тәрбиесіне қабылдаудан бас тарту туралы арызға қол қойған-қоймағандары туралы жауап алған жөн;

2) Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын баланы асырап алуға үміткер және асырап алу бойынша аккредиттелген агенттіктер арқылы белгіленген тәртіппен тіркелген адамдар өздері азаматы болып табылатын не тұрақты тұрғылықты жері бар мемлекеттің құзыретті органының олардың тұрмыс жағдайлары және асырап алушы болу мүмкіндігі туралы қорытындысын, құзыретті органның асырап алынған баланың Қазақстан Республикасынан қабылдайтын мемлекетке кіруіне рұқсатын сотқа ұсынуға тиіс.

Сот осы азаматтардың тұрмыс жағдайы және асырап алушылар болу мүмкіндігі туралы асырап алу жөніндегі шетел ұйымдары (асырап алу жөніндегі агенттіктер) әзірлеген қорытындыны зерттеген кезде осы ұйымдарға тиісті мемлекеттің құзыретті органның атынан осындай қорытындыны әзірлеу өкілеттігі берілген-берілмегенін тексерулері қажет.

Адамның асырап алушы болу құқығын растайтын құжаттарды тексеру кезінде сотталғандығының болу немесе болмау фактісін баланы асырап алуды қалайтын адам тұратын елдің тек құзыретті органы растауға тиіс екенін назарда ұстаған жөн. Қазақстан Республикасының азаматы болып табылатын баланы Қазақстан Республикасында тұруына ықтиярхаты бар шетел азаматтары асырап алған жағдайда, сот осы азаматтардың Қазақстан Республикасында тұрған кезеңі үшін сотталғандығының бар немесе жоқ екені туралы олар азаматтары болып табылатын елдің және Қазақстан Республикасының құзыретті органдары әзірлеген құжаттарды сұратып алдыруға міндетті.

Арыз берушілерде Қазақстан Республикасының Денсаулық сақтау және әлеуметтік даму министрінің 2015 жылғы 28 тамыздағы № 692 бұйрығымен бекітілген аурулар тізбесінде көрсетілген аурулардың бар-жоғын, олар болған жағдайда адам баланы асырай алмайтынын, оны қорғаншылыққа немесе қамқоршылыққа, патронатқа ала алмайтынын тексере отырып, арыз берушілер тұратын елде берілген медициналық қорытындыны зерттеулері қажет.

Қорытындылардың жарамдылығына және дәлелдеме ретінде жеткіліктілігіне күмән туған жағдайда, сот асырап алушыларға Қазақстан Республикасының медициналық мекемелерінде медициналық тексеруден өтуді ұсынуға құқылы.

Жетім балаларға және ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балаларға арналған ұйымдарда тәрбиеленіп жатқан бала асырап алынған жағдайда, сот асырап алуға үміткерлердің балаларды асырап алуға тілек білдірген адамдардың есебінде тұрғанына көзін жеткізуі қажет.

Балалардың құқықтары мен мүдделерін қорғау саласында Қазақстан Республикасымен тең халықаралық міндеттемелері бар елдің азаматтарына ғана шетелдіктердің бала асырап алуына рұқсат етіледі. Көрсетілген мәнжайларды анықтау мақсатында, бала асырап алушы елдің Қазақстан Республикасы бекіткен балалардың құқықтарын қорғау саласындағы бірқатар Конвенцияларды бекіту және тану фактісін, сондай-ақ Қазақстан Республикасы мен асырап алушы ел арасында жасалған құқықтық көмек көрсету туралы екіжақтылы келісімнің бар-жоғын тексеру қажет.

**Шетелдіктердің бала асырап алу туралы өтініштерін қайтару.**

1) Шығыс Қазақстан облысының №1 кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2015 жылғы 2 наурыздағы ұйғарымымен бала С. асырап алу туралы К.-ның өтініші ҚР АПК 154-бабының 1-тармағына сәйкес асырап алынатын бала мен оның анасы Ресей Федерациясының азаматтары болып табылатыны, ал баланы әкесі жоқ болуына байланысты негіздер бойынша қайтарылды.

Судья «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» Қазақстан Республикасы Кодексіне және Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодексіне сәйкес шетел мемлекетінің азаматтары болып табылатын балаларды асырап алу Қазақстан Республикасы соттарының құзыретіне кірмейтінін көрсетті.

Осыған байланысты өтініш беруші өтінішпен Ресей Федерациясының сотына жүгінуі қажет. Шығыс Қазақстан облыстық сотының азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі апелляциялық сот алқасының 2015 жылғы 22 сәуірдегі ұйғарымымен жоғарыда аталған ұйғарымды ҚР АПК 317-2-бабына сілтеме жасап, барлық қажетті құжаттар қоса тіркелуіне байланысты, соттылығына жатпайтыны туралы дәлелдерге баға бермей күшін жойды.

2) Батыс Қазақстан облысының кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соты судьясының 2015 жылғы 29 маусымдағы ұйғарымымен Венесуэла азаматының 2002 жылғы 14 мамырда туған Г.-ны асырап алу туралы өтініші қайтарылды.

Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2012 жылғы 30 наурыздағы қаулысымен бекітілген Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды асырап алуға беру қағидаларына сәйкес бала асырап алуға үміткер және белгіленген тәртіппен бала асырап алу жөніндегі аккредиттелген агенттіктер арқылы тіркелген шетелдіктер уәкілетті органға: баланы асырап алуға тілек білдіргені туралы жазбаша өтінішті; табыстары туралы анықтаманы; отбасы жағдайы туралы анықтаманы; паспорттардың көшірмелерін; денсаулық жағдайы туралы анықтаманы; сотталмағандығы туралы анықтаманы; жақын туыстарының бала асырап алуға жазбаша келісімін; достарының немесе көршілерінің кемінде үш ұсыным хатын; тұрғын үйінің бар-жоқтығын растайтын құжатты; бала асырап алу жөніндегі уәкілетті шетелдік мемлекеттік органдар мен ұйымдардың ықтимал бала асырап алушылардың жеке басының адамгершілік қасиеттері туралы арнайы берген анықтамасын; бала асырап алуға құқығын растайтын қабылдаушы мемлекеттің құзыретті органы берген құжатты; асырап алынған баланың Қазақстан Республикасынан қабылдаушы мемлекетке баруына рұқсатты; міндеттемелерді ұсынады. Көрсетілген құжаттарға апостиль қою қажет.

Өтініш берушіге судья атап көрсеткен бұзушылықтарды жою үшін 2015 жылғы 26 маусымына дейін мерзім берілді. Алайда, өтініш беруші бұзушылықтарды жойған жоқ, соның салдарында өтініш қайтарылды.

3) Алматы қаласы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соты судьясының 2015 жылғы 6 ақпандағы ұйғарымымен бірінші некенің оның зайыбы М. ұлы 30.06.2006 жылы туған бала К. асырап алу туралы М. өтініші ҚР АПК 154-бабының 1-тармағының 2-тармақшасы негізінде осы іс аталған соттың қарауына жатпайтындықтан қайтарылды.

АПК 317-1-бабына сәйкес бала асырап алу туралы өтінішті бала асырап алғысы келетін азаматтар баланың тұрғылықты (жүрген) жерiндегi кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотқа бередi.

Өтінішке Санкт-Петербург қаласы Приморск ауданының №582 жалпы орта білім беру мектебі директорының 27.01.2015 жылғы анықтамасы қоса берілген, онда К. аталған мектептің 2 «Б» сыныбында оқитыны көрсетілген.

Сондай-ақ, өтініштің өзінде К. РФ, Ленинград облысы ... мекенжайы бойынша тұратыны көрсетілген. Асырап алынатын бала К. Алматы қаласында тұрмайтындықтан, онда сәйкесінше бала асырап алу туралы осы өтініш Алматы қаласы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының соттылығына жатпайды. Жаңа нормативтік қаулының 14-тармағында арызды қайтарып беру негіздемесі түсіндірілген.

Қазақстан Республикасының аумағында тұрақты тұратын, балаларды асырап алуды қалайтын Қазақстан Республикасының азаматтары баланы жеке өздері таңдап алуға және олармен кемінде екі апта тікелей қарым-қатынаста болуға міндетті. Қазақстан Республикасынан тысқары жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары мен бала асырап алуға үміткер шетелдіктер баламен кемінде төрт апта тікелей қарым-қатынаста болуға тиіс. Көрсетілген адамдар осы мерзімді асырап алу туралы арызды сотқа бергенге дейін сақтауға тиіс.

Заң асырап алушыларды асырап алынатын балалармен белгіленген мерзімдерде жеке өздері танысуын міндеттейтіндіктен, сот отырысы барысында сот арыз берушілердің асырап алынатын баламен араласу мәнжайын зерттеп, олардың арасында қарым-қатынастың орнығуына көз жеткізуге тиіс болғандықтан, осы мерзімдер өткенге дейін берілген асырап алу туралы арыз АПК-нің 152-бабы бірінші бөлігінің 1) тармақшасына сай, арыз берушіге кері қайтарылады.

**Шетелдік азаматтардың Қазақстан азаматтарының балаларын асырап алу кезінде есептерді ұсыну бойынша талаптарды сақтау, сондай-ақ ұсынылатын дәлелдемелерді анықтығы**

Іс жүзінде, Қарағанды облысы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі МАС баланы асырап алу туралы барлық шешімдерінде асырап алушыларға есептерді ұсыну бойынша міндеттерді түсіндіреді. 2016 жылғы 1 сәуірдегі шешімдерімен сот Франция Республикасының азаматы Г.-ның 07.07.2009 жылы туған кәмелетке толмаған Б.-ны асырап алу туралы өтініші, сондай-ақ Франция Республикасының азаматы К.-ның 15.08.2012 жылы туған кәмелетке толмаған К.-ны асырап алу туралы өтініші қанағаттандырды.

Бұл ретте, судьялар өтініш берушілердің «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» ҚР Кодексінің 86-бабының 4-бөлігіне сәйкес Қазақстан Республикасының балалардың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органға бала асырап алу туралы сот шешімі заңды күшіне енгеннен кейін бала он сегіз жасқа толғанға дейін алғашқы үш жылда әрбір алты ай сайын, кейінгі жылдары - жылына кемінде бір рет асырап алынған баланың тұрмыс, оқу, тәрбие жағдайы және денсаулық жағдайы туралы есептер ұсынуға міндеті туралы хабарлағаны заңды және негізді болып табылады.

Сонымен бірге, сондай-ақ шетелдіктердің біздің кәмелетке толмаған азаматтарын асырап алу туралы өтініштерін қанағаттандыру туралы сол сот пен судьяның (2016 жылғы 29 қаңтардағы шешімдер) 2 басқа шешім шығару кезінде, жоғарыда аталған міндет асырап алушыларға, сол сияқты іске қатысатын асырап алу бойынша агенттікке жүктелген жоқ.

Кодекстің 114-бабының 2-тармағына сәйкес баланы асырап алу жөніндегі агенттік берілген күнінен бастап алты ай ішінде жарамды болатын (асырап алуға кандидаттардың құжаттарында көрсетілген мерзімдерді қоспағанда) асырап алуға баланы таңдау үшін асырап алушыға кандидаттардың құжаттарын Қазақстан Республикасының баланың құқықтарын қорғау саласындағы уәкілетті органына, сондай-ақ асырап алу үшін сотқа ұсынуға міндетті.

Аталған талаптарды сақтамау дәлелдемелердің іске қатысын және жарамдылығына ҚР АПК-нің 67-68-баптарының талаптарын бұзуға әкеп соқтырады.

Бұл ретте жоғарыда аталған бойынша,сол сияқты басқа да істер бойынша, тіпті шешімдерде асырап алушылардың алкогольдік ішікдікке, есірткі заттарына әуесқойлығының жоқтығы, қылмыстық жауаптылыққа тартылу фактілері және басқалар туралы жиі көрсетілмейді.

**Шетелдік азаматтардың мүгедек баланы асырап алу туралы өтініші қанағаттандырылды.**

Алматы қаласы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2015 жылғы 21 сәуірдегі шешімімен ГФР азаматының 28.10.2013 жылы туған Б. асырап алу туралы өтініші қанағаттандырылды.

Талаптар уәжделді, 2002 жылдан бастап тіркелген некеде тұрады, медициналық көрсеткіштер бойынша балалары жоқ, осыған байланысты баланы асырап алу туралы шешім қабылдаған, содан кейін 2014 жылғы 18 мамырда Мюнхендегі ҚР Бас Елшілігінде және ҚР Білім және ғылым министрлігінде баланы асырап алуға тілек білдірген адамдар ретінде тіркелген.

«Алматы қаласының №1 қалалық мамандандырылған бөбектер үйі» МҚМ мүдделі адамның өкілдері баланы асырап алу рәсімі сақталған, өтініш берушілер баламен қарым-қатынаста болған, олар оң мінездемемен сипатталған, сонымен бірге өтініш берушілер мен бала бір-біріне бауыр басып кеткен және баланың МҚМ болған кезінде оны ешкім іздеп келген жоқ деп түсіндіріп мәлімделген талаптармен келісті.

Бала бірнеше мәрте Қазақстан Республикасының азаматтарына асырап алуға ұсынылған, алайда денсаулық жағдайына байланысты одан бас тартылған, себебі бала балалық шақтан мүгедек болып табылады, 2 рет ота жасалған.

Баланың анасы Б. жүкті болған кезінде баланың белглі бір патологиямен дүниеге келетіні анықталғанын, сондықтан жүктілік үзілген, бала шала туылған деп түсіндірді. Ол баланы бөбектер үйінде қалдыру туралы шешім қабылдаған, себебі некеде жоқ және тұрақты емделу, оған қойылған диагнозды ескеріп, баланы күтуге мүмкіндігі жоқ. баланың әкесі Украинада тұрады және оның тұрғылықты жері белгісіз, оның анасы бала туралы біледі, алайда баланы қалдыру туралы шешімді бірлесіп қабылдаған.

Бала анасының «Қалалық перинаталды орталығы» МҚК бас дәрігері атына жазылған өтінішінен өмірмен үйлеспейтін басынан ауыр мүгедектік дамуы анықталмау және жүктіліктің 31 аптасында үзу себептері бойынша бала Б.-ға ата-ана құқығынан өз еркімен бас тартқаны белгілі. Сондай-ақ, баланың реанимацияда жатқаны және одан әрі оның өмірі үшін қажетті барлық операцияларды төлеу мүмкіндігі жоқтығы көрсетілген.

Істің материалдары баланың жатырдағы пневмония, ВПР, ОЖЖ, бел омыртқа бөлігінің бел-құйымшақ сегізкөздің рахишизис, 31-32 аптада шала туылу диагнозымен дүниеге келгені расталады. 01.11.13 жылы бала «Рахишизисті жою, жұлын өзегі мен белқұйымшақ сегізкөздің артқы қабырғасының пластикасы»; 27.11.13 жылы «Оң вентрикулоперитонеостомия» оталары жасалды. 15.05.2014 жылдан бастап 28.10.2029 жылға дейінгі мерзімге бала кезінен мүгедек ретінде есепте тұр.

Істің материалдарынан бала 17.01.2014 жылдан бастап ҚММ тәрбиеленуінде, 21.01.2014 жылы алғашқы, 21.02.2014 жылы- өңірлік, 14.04.2014 жылы - орталықтандырылған есепке қойылғаны белгілі. Баланың әлеуметтік мәртебесі – бас тартылған.

Баланың тағдыры туралы бірде-бір адам сұраған жоқ және оны ешкім хал-жағдайын білуге келмегені анықталды, ол 11.03.2015 жылғы ҚММ мәліметтерінен, соның ішінде 02.07.2014 жылғы туыстарының жоқтығы туралы анықтамадан, 10.04.2015 жылғы бала анасының тұрғылықты жеріне бару туралы ҚММ актісінен көрінеді.

Сонымен, кәмелетке толмаған Б. ата-анасының қамқорынсыз қалған, өзінің құқықтық мәртебесі бойынша Кодекстің 84-бабына сәйкес оған қатысты асырап алуға рұқсат берілетін балаларға жатады.

Алматы қаласының білім беру органдары арқылы өз функцияларын жүзеге асыратын Қорғаншылық және қамқоршылық органдары Қазақстан Республикасы азаматтарының отбасында тәрбиелеуге беру бойынша шаралар қабылданған.

Баланы асырап алуға өтініш берушілердің жүгінуіне дейін Алматы қаласының Білім беру басқармасы баланы таңдау үшін ҚММ жіберілген 5 қазақстандық отбасы жұбы бас тартқан, олардың Б.-ны асырап алудан бас тарту туралы қолхаттарынан оның денсаулық жағдайына байланысты екені көрінеді. 06.02 бастап 07.03.2015 жыл бойынша өтініш берушілер ҚММ бала Б.- ға келген, ол туралы ата-аналардың болу туралы белгі бар және ұсынылған фотосуреттерден көрінеді.

Оны көру барысында өтініш берушілер медицналық қорытындылар мен баланың диагнозымен танысады. «Центрумфюр Адопцьонен» тіркелген одақ, лицензиясы бар бала асырап лау жөніндегі агенттік бала асырап алғаннан кейінгі бақылау, баға беру және бала асырап алғаннан кейін 3 жыл ішінде әрбір алты айда және асырап алынған баланың 18 жасқа толғанға дейін жылына бір рет баланың өмірі туралы есептерді беру рәсімдері бойынша міндеттемені өзіне алды.

Өтініш берушілер өз тарапынан асырап алған баланы Қазақстан Республикасының елшілігінде тіркеу және асырап алынатын баланың өмір сүру жағдайлары мен тәрбиелеуін тексеру мүмкіндігін беру міндеттемесін алды.

Баланы асырап алудың халықаралық мәселелерімен танысып шыққан, өтініш берушілер отбасына баланы қабылдауға дайындалу бойынша үлкен жұмыс атқарғаны анықталды. Істің материалдарына өтініш берушілердің туыстары және достары бала асырап алу туралы олардың жоспарын қолдайды және баланы өз топтарына қабылдауға дайын екендігі көрінеді.

Жоғарыда жазылған жағдайлар кезінде сот баланыс асырап алу үшін барлық заңды негіздер бар және сөйтіп, мәлімделген талаптарды қанағаттандырудың негізді деп есептеді. Оңтүстік Қазақстан облысы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2016 жылғы 15 қыркүйектегі шешімімен 2004 жылғы 11 қыркүйектегі Г. кәмелетке толмаған баланы асырап алу туралы Б.-ның өтініші қанағаттандырылды.

**Шетелдіктердің асырап алатын баламен тiкелей қатынаста болу мерзімін сақтауы.**

1) ШҚО бойынша Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 2 желтоқсандағы шешімімен Германия Федеративтік Республикасының азаматы К.Г. екі немересі П.В. мен П.Т. асырап алу туралы өтініші қанағаттандырылды Нормативтік қаулының 6-1-тармағына сәйкес бала асырап алуға үміткер Қазақстан Республикасының шегінен тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары және шетелдіктер баламен кемiнде төрт апта тiкелей қатынаста болуға тиіс.

Осы мерзімді олар баланы асырап алу туралы сотқа арыз бергенге дейін сақтауға тиіс. Осы мерзім олардың баланы асырап алу туралы сотқа арыз бермей тұрып сақталуы қажет.

Қазақстан Республикасының шегінен тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматы немесе шетелдіктің баланы асырап алуға берген өтініші осы мерзім өткенге дейін АПК-нің 155-бабының бірінші бөлігіне сәйкес қозғалыссыз қалдырылуға жатады, ал арызды қозғалыссыз қалдыру туралы ұйғарымда көрсетілген талаптар орындалмаған жағдайда талапкерге қайтарылады.

Жоғарыда аталған шешімнің мазмұнында, өтініш беруші балалармен екі аптадан аса қарым-қатынаста болған, алайда, шетелдік-туыстары үшін қандай да бір қарым-қатынас мерзімін азайту заңнамада көзделмеген.

Сондықтан, бұл жағдайда сот заңнама талаптарын бұзған. Балалардың мүдделері үшін, осы келтірген мысалдағыдай ерекше жағдайларда міндетті қарым-қатынас жасаудың мерзімін қысқартуға сотқа құқық берген жөн болар еді, ол үшін Кодекске тиісті өзгерістер енгізу қажет.

2) ШҚО бойынша Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 1 тамыздағы шешімімен кәмелетке толмаған 21.07.2009 жылы туған Н.-ны асырап алу туралы Германия Федеративтік Республикасының азаматтары Г.Ф. және Г.Т. өтініші қанағаттандырылды.

Бұл ретте шешімнің мазмұнынан, өтініш берушілер 2014 жылғы 25 маусым мен 2014 жылғы 31 шілде аралығында балаға барғаны және араласқаны көрінеді, ал өтініш берушілердің қашан сотқа жүгінгені шешімде көрсетілмеген, олар сол сәтте қарым-қатынастың ең аз мерзімін сақтаған ба, ол белгісіз.

**Бала асырап алушы мен асырап алынушы баланың жас айырмасын қысқарту.**

2012 жылғы редакциядағы нормативтік қаулының 9-тармағы негізінде, баланы асырап алу туралы талап мәні бойынша шешуде, сот өтініш беруші үшін асырап алушы болу мүмкіндігін жоққа шығаратын негіздердің жоқтығы туралы мәселені талқылауы қажет (Кодекстің 91-бабының 2-тармағы, 92- бабының 1-тармағы).

Бала асырап алушы мен асырап алынушы баланың жас айырмасы кемінде 16 жасты құрайды және 45 жастан аспау қажеттігі туралы Кодекстің 92-бабының талаптарына (шешім шығару күніне редакциядағы) сүйеніп, соттар Кодекспен дәлелді деп таныған себептер бойынша жас айырмасы қысқартуға (ұлғайтуға) жол берілетінін ескеру қажет (туыстық қатынастарда болу немесе оны асырап алуға тілек білдірген адамға баланың бауыр басуын және оны өзінің ата-анасы деп санайтын және т.б.).

ШҚО бойынша Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 2 желтоқсандағы шешімімен Германия Федеративтік Республикасының азаматы К. П.В. мен П.Т., тиісінше 09.10.2004 және 09.01.2006 жылы туған екі немересін асырап алу туралы өтініші бойынша сот мынаны көрсетті:

«Бала асырап алушы мен асырап алынушы баланың жас айырмасы қысқартуға жатады, себебі өтініш беруші асырап алынушы қыздардың атасы болып табылады, асырап алынушы қыздардың басқа туыстары жоқ». Шешімде өтініш берушінің жасы көрсетілмеген.

Бұл жағдайда, біздің пікірімізше, «жастағы айырымды қысқартуға (ұлғайтуға) рұқсат беріледі» тұжырымдамасы сәтсіз алынған. Шынында, жастағы айырымды қысқарту (ұлғайту) мүмкін емес, себебі бала асырап алушы мен асырап алынушы бала белгілі бір уақытта туған.

Ең дұрысы, біздің көзқарасымызша, мына тұжырымдама болады: Жастағы бар айырымды соттың дәлелді деп таныған себептер бойынша рұқсат берілсін (жол берілсін).

**Бала асырап алушыға асырап алынушы баланы Қазақстан азаматтығын 18 жасқа дейін сақтау міндетін түсіндіру.**

Атырау облысы Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2016 жылғы 9 тамыздағы шешімімен Ұлыбритания (Шотландия) азаматы К.Р. 2004 жылғы 6 тамызда туған Қ.С. асырап алу туралы өтініші қанағаттандырылды.

Шешімде, сот отырысында өтініш беруші К.Р. мен оның зайыбы – Н. мүдделі тұлға Қ.С. (бірінші некеден туған оның баласын) бала асырап алу туралы шешім шыққаннан кейін өтініш берушімен бірге баланы Қазақстан Республикасы Ішкі істер министрлігінде тіркеуге және баланың Қазақстан Республикасы азаматтығын 18 жасқа дейін сақтауға міндеттенгені заңды түрде көрсетілген.

Оның үстіне, асырап алынушы баланың азаматтығын 18 жасқа дейін міндетті түрде сақтау «Қазақстан Республикасының азаматтығы туралы» Қазақстан Республикасы Заңының 27-бабымен көзделген.

**Шетелдіктердің бала асырап алуынан бас тарту**

Алматы облысы Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының шешімімен Италия азаматтары Н.А. және Б.М. 27.12.2008 жылы туған Л.В. асырап алу туралы өтініштерін қанағаттандырудан бас тартылды.

«Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» ҚР Кодексінің 70- бабының 2-тармағы бойынша ата-аналардың өз баласын тәрбиелеуге құқығы бар және осыған міндетті.

Ата-аналардың барлық өзге адамдар алдында баласын тәрбиелеуге басым құқығы бар. Кәмелетке толмаған баланың биологиялық анасы Л.-дың айтуынша 2009 жылы ол материалдық ауыр жағдайына байланысты 27.12.2008 жылы туған баласы Л.В.-ны балалар үйіне уақытша қалдырып кетуге мәжбүр болған, осы жөнінде жазылған өтініші бар. Бұдан кейін ол ата-ана құқығынан айырылған. Жеке басын айғақтайтын құжаттарының болмауына байланысты ата-ана құқығын қалпына келтіре алмаған, сонда да Талдықорған қаласындағы балалар үйіндегі баласына барып тұрған.

Қазіргі уақытта ол жеке басын айғақтайтын құжаттарын қалпына келтіруде, одан кейін жұмысқа тұрып, баланың қалыпты өмір сүруі мен тәрбиеленуіне қажетті барлық жағдайды жасамақшы. Ол баласын өз тәрбиесіне алуға ниетті. Іс материалдарынан кәмелетке толмаған В.В.Лапшиннің туған әпкесі бар екені, оның биологиялық әкесінің отбасында тәрбиеленіп жатқаны белгілі болды.

«Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» ҚР Кодексінің 90 - бабының 2-тармағына cәйкес асырап алу балалардың мүдделерiне сай келетiн және балалар өздерінің туыстығы туралы білмеген, бірге тұрмаған және бірге тәрбиеленбеген жағдайларды қоспағанда, бір отбасында тәрбиеленген ағалыiнiлілер мен апалы-сiңлiлілердi (қарындастарды) әртүрлi адамдардың асырап алуына жол берiлмейдi.

Өтініш беруші тараптың інісі мен әпкесі туғаннан бірге тұрмаған, бірінбірі танымайды деген дәлелдері өтінішті қанағаттандыру үшін негіз болып табылмайды.

Баланың құқықтары туралы Заңының 21-бабы бойынша баланың мүдделерiне қайшы келетiн жағдайларды қоспағанда, әрбiр баланың отбасында өмiр сүруге және тәрбиеленуге құқығы, өзiнiң ата-анасын және басқа да жақын туыстарын бiлуге құқығы, олардың қамқорлығы мен тәрбиесiн алуға құқығы бар. Жоғарыда аталған ҚР Заңның 25-бабына сәйкес баланың өз атаанасымен немесе басқа да заңды өкілдерiмен бiрге тұруға құқығы бар.

Кәмелетке толмағандардың жастарының кішілігі, туыстық байланыс жөнінде білмеуі ескерілсе, бұл олардың болашақта туыстыққа мұқтаж болмайтынын білдірмейді. Олардың өздерінің жақын туыстары жөнінде білуге құқықтары бар.

Алматы облыстық сотының Азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі апелляциялық сот алқасының 2014 жылғы 13 мамырдағы қаулысымен Алматы облысы №1 Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 26 наурыздағы жоғарыда аталған шешімі өзгеріссіз қалдырды, өтініш берушілердің шағымын – қанағаттандырусыз қалдырды. Алматы облыстық сотының кассациялық сот алқасы 2014 жылғы 3 желтоқсандағы қаулысымен аталған сот актілерін өзгеріссіз қалдырды.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі қадағалау сот алқасының 2015 жылғы 27 наурыздағы қаулысымен төменгі тұрған соттардың сот актілері өтінішті қанағаттандырумен жаңа шешім қабылдай отырып, күші жойылды.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі қадағалау сот алқасының 2015 жылғы 10 маусымдағы ұйғарымымен Қазақстан Республикасы Бас Прокурорының өтініш бойынша жоғарыда көрсетілген қаулы жаңа ашылған мән-жайлар бойынша күші жойылды, іс бойынша іс жүргізу жаңғыртылды. Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі қадағалау сот алқасының 2015 жылғы 16 маусымдағы қаулысымен қаулы етілді:

Алматы облысы №1 Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 26 наурыздағы шешімінің, Алматы облыстық сотының Азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі апелляциялық сот алқасының 2014 жылғы 13 мамырдағы және осы соттың кассациялық сот алқасының 2014 жылғы 3 желтоқсандағы қаулыларының күші жойылсын, іс Алматы облыстық сотының Азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі апелляциялық сот алқасының бірінші саты соты үшін көзделген қағидалар бойынша өзге құрамда жаңа қарауға жіберілсін. Жоғарғы Сот өз шешімін мынамен дәлелдеді:

«Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» Қазақстан Республикасы Кодексінің 84-бабының 4-тармағына сәйкес Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын жетім балалардың, ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балалардың орталықтандырылған есебінде тұрған балалар Қазақстан Республикасынан тыс жерде тұрақты тұратын Қазақстан Республикасының азаматтарына және азаматтығына қарамастан балалардың туыстарына асырап алуға берілуі мүмкін.

Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын, жетім балалардың, ата-аналарының қамқорлығынсыз қалған балалардың орталықтандырылған есебінде тұрған, егер туыстары, Қазақстан Республикасының аумағында және одан тыс жерде тұратын Қазақстан Республикасының азаматтары баланы асырап алуы мүмкін болмаса ғана шетелдіктердің асырап алуына берілуі мүмкін.

«Жетім балалар мен ата-анасының қамқорлығынсыз қалған балаларды орталықтандырылған есепке қоюға қажетті құжаттардың тізбесін бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2012 жылғы 10 мамырдағы № 209 бұйрығына сәйкес баланы есепке қою үшін Қазақстан Республикасы азаматтарының асырап алуға ұсынылған балалардан бас тартуларын растайтын қолхат қажет.

Іс бойынша жаңа шешім қабылдай отырып, қадағалау сатысының соты Л. баланың биологиялық анасының ата-ана құқықтарынан айырылғанына және кәмелетке толмаған Л.В. Қазақстан Республика азаматтарының асырап алудан бас тартуына сілтеме жасады.

Алайда, Қазақстан Республикасы Бас Прокурорының жаңа ашылған мән-жайлар бойынша істі қайта қарау туралы өтінішін қарау кезінде Талдықорған қалалық сотының 2014 жылғы 23 қазандағы үкімімен Қазақстан Республика азаматтарының Л.В. асырап алудан бас тарту туралы жазған қолхаттардың бұрмалау фактісі анықталғаны назарға алынды.

Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің (бұдан әрі - ҚК) 177- бабының 3-бөлігінің «г» тармағы, 348-бабының 1-бөлігі, 314-бабының 1- бөлігі бойынша Н. айыптау бойынша қылмыстық іс бойынша бас сот талқылауы барысында жауап алынған куәлер 2014 жылы шілдеде Н. Нұсқауы бойынша азаматтар Б. және В. атынан Л.В. асырап алудан бас тарту туралы қолхаттардың бланкісін толтырғанын көрсетті. Осыған ұқсас жауаптарды куәлер Б., В. және В.В. берді. Куә У. жоғарыда көрсетілген қолхаттар негізінде ол Италия азаматы өкілінің – А. өтініші бойынша 2013 жылы 20 желтоқсанда бөбектер үйінің директоры Б. қол қойған Л.В. кезекте тұрған Қазақстан Республикасының азаматтары, атап айтқанда: В. және Б. асырап алу үшін бірнеше мәрте ұсынылғаны туралы құзыретті органдарға анықтама дайындағанын көрсетті. Соттың үкімінен көрсетілген куәлердің берген қолхаттардың түпнұсқаларын қылмыстық іс бойынша алдын ала тергеп-тексеру барысында табылған жоқ.

Істің материалдарына қолхаттардың көшірмелері ғана тіркелген. Бұдан басқа, ҚК 314-бабы бойынша сотталған Н. Оның әрекеттерінде қылмыс құрамының болмауына байланысты ақталған.

Сонымен бірге, Қазақстан Республика азаматтарының кәмелетке толмаған Л.В. асырап алудан бас тартуы туралы мәліметтер оны Республикалық деректер қорының орталықтандырылған есебіне қою үшін негіз болған және қадағалау сатысының сот істі алдыңғы қарау барысында қабылданғаны назарға алынды. Соттың заңды күшінен енген үкімін қадағалау саты сотының жаңа ашылған мән-жайлар бойынша қаулының күшін жою үшін негіз болды. Үкімде баяндалған мән-жайлар іс бойынша заңды шешім қабылдау үшін елеулі мәні бар және қадағалау сот алқасының пайымдауынша қосымша зерделеуге жатады.

Мүдделі адам және асырап алынатын Л. биологиялық анасы сот және басқа мемлекеттік органдарға берген өз өтініштерінде материалдық және өмірлік қиын жағдайларға байланысты Талдықорған қаласының бөбектер үйіне үш жыл мерзімге уақытша орналастыратынын бірнеше мәрте көрсеткен, себебі 2009 жылы өз ата-анасымен ол тұрып жатқан үйде өрт шыққан, нәтижесінде ол тұрғын үйсіз және жеке басын куәландыратын құжаттарсыз қалған.

Аталған мән-жайлар Л.-дың 2009 жылғы 3 маусымдағы баланы бөбектер үйіне уақытша орналастыру туралы өтінішімен расталады, онда себептер ретінде ауыр материалдық жағдайы, жұмысы мен тұрғын үйінің жоқтығы көрсетілген.

Істің материалдарынан Алматы облысы №1 Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2013 жылғы 12 ақпандағы шешімімен 2008 жылы 27 желтоқсанда туған өз баласы Л.В. қатысты Л. ата-ана құқығынан айырылған. Л. ата-ана құқығынан айыру туралы көрсетілген істі сот оның қатуынсыз қараған, шешім сырттай тәртіпте шығарылған. Л. айтуы бойынша соттың аталған шешімі туралы ол білмеген, сондықтан оны дер кезінде дау келтіре алмаған аталған мән-жайларды бірінші сатының соты толық көлемде зерделемеген.

Сондай-ақ, Алматы облысы №1 Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2015 жылғы 18 мамырдағы шешімімен Л.-дың ата-ана құқығын қалпына келтіру туралы өтінішін қанағаттандырудан бас тартылды. Соттың аталған шешімі заңды күшіне енген жоқ, өйткені Л.-дың өтінішіне сәйкес оған шағым келтірілді, сондай-ақ іс бойынша апелляциялық наразылық келтірілген. Бұдан басқа, Л. сотқа үш жыл өтуі бойынша бөбектер үйінен ұлын алғысы келгенде құжаттарының жоқ болуына сілтеме жасап, оған бұл өтінішінен бас тартылғанын түсіндірді.

Жеке куәлікті ресімдеу ұзақ уақытты алды, өйткені жеке басын куәландыратын құжатты ол бұрын алмаған.

Жеке куәлікті 2014 жылғы 17 сәуірде ғана алды. Ұлының бөбектер үйінде болуы кезінде ол оған бірнеше мәрте барған, оның денсаулығына көңіл қойған, тәттілер әкеп берген және онымен бос уақытын соған арнаған.

Баяндалғандар іс бойынша елеуші қарама-қайшылықтардвң барлығын, оларды Л.-дың өтінішін тиіс дәлелдемелерменсұратып алумен толық және жан-ажақты зерттеу жолымен жою қажет.

Қадағалау сот алқасының отырысында Л. қазіргі уамқытта жұмысқа тұрғанын, тұрақты тұрғылықты жері барын, мына: Алматы облысы, Ескелді ауданы, Қарабұлақ кенті, Ешкіөлмес ауылы мекенжайы бойынша тұратынын, А.-мен некеге тұрғанын айтты.

Осы мән-жайлар қосымша тексеруді талап етеді. Істің материалдарынан көрінгендей, асырап алынушы «Психикалық дамуының тежелуі, тілінің жеңіл түрде дамымауы, гипосомия» ауруымен ауырады, осыған байланысты соттар іс бойынша шешім қабылдау кезінде баланың денсаулық жағдайы туралы объективті медициналық деректер сұратып алу, көрсетілген диагнозды кім (қандай мамандар) және қашан қойылғанын анықтау, аталған аурулар шетелдік азаматтардың Л,В; асырап алуына кедергі келмейтінін анықтау қажет еді.

АПК 218-бабына және Жоғарғы Соттың 2003 жылғы 11 шілдедегі «Сот шешімдері туралы» №5 нормативтік қаулының 5-тармағына сәйкес мәні бойынша іс шешілген сот актісі заңды және негізді болуы тиіс. Алайда, дау келтіріліп отырған сот актілері заңның аталған талаптарына сәйкес келмейді.

АПК іс үшін маңызы бар мән-жайлар шеңберінің дұрыс анықталмауы және дұрыс айқындалмауы; материалдық нормалардың немесе іс жүргізу құқығы нормаларының бұзылуы немесе дұрыс қолданылмауы бөлігінде 364- бабының 1-бөлігінің 1) және 4) тармақтарының талаптарын сақтамау қабылданған сот актілерінің күшін жоюға негіз болып табылады.

Соттар өтінішті қанағаттандырудан бас тарту туралы шешімді қабылдай отырып, баланы асырап алу туралы мәселенің күні бұрын шешімі туралы қорытындыға келді және баланы асырап алуға баланың биологиялық анасының келісімі жоқтығын көрсетті, соңғы өзінің ата-ана құқығын қалпына келтіруге ниеті бар.

Жергілікті соттардың қорытындылары іс үшін маңызы бар мәнжайларды толық зердемелеуге негізделген. Істің материалдарынан асырап алынатын Л.В.-ның - 2004 жылы 21 ақпанда туған Л.А. әпкесі барлығы, ол анасымен бірге тұратын адамның әпкесі – М. тәрбиелейтіні анықталды. 2014 жылдың қаңтарына дейін Л. өз қызы А.-ның тағдырына көңіл бөлген жоқ, сондай-ақ ол да өзінің туған анасы мен інісі барлығы туралы білген жоқ.

Халықаралық және ұлттық заңнаманың, атап айтқанда 1995 жылғы 30 тамыздағы Қазақстан Республикасының Конституция, Неке (ерлізайыптылық) және отбасы туралы Қазақстан Республикасының Кодексі, «Баланың құқықтары туралы» Конвенция / Нью-Йорк, 1989 жылғы 20 қараша/, Балаларды қорғау және баланы шетелдік асырап алуға қатысты ынтымақтастық туралы конвенция /Гаага, 1993 жылғы 29 мамыр/, «Соттардың бала асырап алу туралы iстердi қарау кезiнде неке (ерлізайыптылық) және отбасы туралы заңнаманы қолдануының кейбiр мәселелерi туралы» Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2000 жылғы 22 желтоқсандағы № 17 нормативтік қаулы (өзгертулер және толықтырулармен) нормаларына сәйкес кәмелетке толмаған балалардың құқықтары, бостандықтары мен заңды мүдделерін қорғауды қамтамасыз етудің басым қағидаттары жарияланған.

Қадағалау алқасы осы іс бойынша асырап алынатын Л.В. оның денесінің және ақыл-ойының жетілмеуіне байланысты, сондай-ақ іс бойынша туындаған мән-жайларға байланысты осы іс бойынша азаматтық процестің басқа қатысушылары сияқты тиісті құқықтық қорғауды қажет ететінін атап өтті.

«Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» Кодекстің 84-бабына сәйкес тууы осы Кодексте белгіленген тәртіппен тіркелген және толық тән саулығы, психикалық, рухани және адамгершілік жағынан дамуын қамтамасыз ету мүмкіндіктері ескеріле отырып, кәмелетке толмаған балаларға қатысты тек қана солардың мүддесінде асырап алуға жол беріледі.

Жоғарыда көрсетілген бұзушылықтар елеулі болып табылады, себебі істің дұрыс емес шешілуіне әкелді, осыған орай қадағалау сот алқасы іс бойынша құрылған сот актілері істі апелляциялық саты сотында жаңа қарауға жіберілумен күшін жою жатады деп есептейді.

Істі жаңа қарау кезінде сот Қазақстан Республикасының қолданыстағы материалдық және процестік заңнамасының және халықаралық заңнаманың талаптарын сақтай отырып, халықаралық бала асырап алу туралы даудың мән-жайларын зерттеудің белгіленге байланысты толықтығын және объективтілігін қамтамасыз ету, дауды мәні бойынша шешу қажет.

**Қамқоршылық органдарының асырап алатын баланың анасынан өзге туыстарын іздеу жөніндегі міндеттерін орындау мәселелері.**

Алматы қаласы Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2014 жылғы 12 наурыздағы шешімімен 30.03.2012 жылы туған А.К. асырап алу туралы ГФР азаматтары: Б.С. және Д-р М.Б. өтініші қанағаттандырылды.

Бұл ретте анықталғаны 2014 жылғы 18 ақпанда және 2014 жылғы 09 наурызда олар асырап алынатын баланың биологиялық анасы Қ.А. тұрғылықты мекен жайы Жаркент қаласына барған.

Баланың анасы А.Қ. қазіргі уақытта оның туған қызы Қ.А-нан бас тарту туралы шешімінің өзгермегенін айтқан, комиссиямен әңгімелесу кезінде 02.04.2012 жылғы № 1 қалалық перзентханада қызына қатысты ата–ана құқығынан бас тарту туралы өтінішті өз қолымен, өз еркімен жазып қол қойғанын көрсеткен.

Баланың анасы комиссияға қызы А-нан бас тарту туралы шешімінің өзгермегенін, қызды өзіне алғысы келмейтінін, қазіргі уақытта күйеуге шығайын деп жүргенін және жақын туыстары мен күйеу жігітінің А. туралы білмейтінін, егер біліп қойса бұл оның алдағы өмірге құрған барлық жоспарларын бұзатынын айтқан.

Осыған байланысты ол қызды алудан үзілді-кесілді бас тартқан, А.Қ. қатысты ата–ана құқығынан бас тарту туралы жаңа өтінішті өз қолымен жазып қол қойған. Сот отырысына келуден бас тартқан, осы байланыстар оның мүдделеріне зиянын тигізетінінен қорқатынын, оны енді мазаламауды өтінген.

Мынадай сұрақ туындайды: қамқоршылық органдары ата-аналары мен туыстарын олардың немересінің бар екені туралы және оны асырап алғысы келетінін хабарлауға міндетті ме? Ақтөбе облысы Кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының 2016 жылғы 14 сәуірдегі шешімімен Испания азаматтары 1967 жылғы 20 тамызда туған Ф.М. мен 1975 жылғы 20 қаңтарда туған Р.М.-ның олардың асырап алатын баланың атааналары ретінде жазып, 2011 жылғы 25 наурызда туған С.А. баланы асырап алу туралы өтініші қанағаттандырылды.

Бұл ретте, сот асырап алынатын бала анасынан басқа туыстарының бар-жоқтығын және олардың асырап алуға келісімін, сондай-ақ баланы асырап алу құқығын Қазақстан азаматтарына басымдықпен беру бойынша міндетті мұқият тексерді.

Сонымен, сот мыналарды көрсетті, Ақтөбе қаласы білім беру бөлімінің және «Үміт» балалар үйінің құжаттарына сәйкес С. ҚР азаматтарының асырап алуына, атап айтқанда ҚР 8 азаматы мен 11 ерлі-зайыптылар жұбына ұсынылған, олар денсаулық жағдайы бойынша оның патологиясы бар болу себебінен бас тартқан, ол туралы қолхаттар алынған. 2016 жылғы 2 наурыздағы медициналық қорытындыға сәйкес С.А. негізгі диагнозы:

ОЖЖ резидуально-органикалық жағдайы, гипертензиялық гидроцебральды синдром, психикалық дамуының тежелуі, І деңгейлі сөйлеу қабылетінің жалпы дамымауы, ОU ойын қызметі дамуының тежелуі, микрокорнеа, OU Артифакия, екінші катаракта, екінші дәрежелі қыли көзділік, көлденеі нистагм OU.

Бұдан басқа, сот отырысына дайындалу барысында сот биологиялық анасының жақын туыстарынан баладан бас тартулары, атап айтқанда ағасы С.Н., әкесі С.К., анасы К., апайы С.А., апайы С.Г.-дан бас тартулар алды, олар материалдық жағдайларының қиындықтарына байланысты сондай-ақ аталған баланы бөгде адамдардың асырап алуымен келісті.

**Қазақстан Республикасының аумағында қолданылатын бала асырап алу туралы, соның ішінде шетелдік азаматтардың бала асырап алудың күшін жою туралы заңнама.**

Кәмелетке толмағандардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау Қазақстанның әлеуметтік-құқықтық саясаты бағыттарының бірі болып табылады.

1994 жылғы 12 тамыздан бастап Қазақстан БҰҰ баланың құқықтары туралы Халықаралық Конвенцияның (бұдан әрі – Конвенция) бір тарапы болып табылады.

Конвенцияның басшылыққа алатын қағидаттарының бірі – баланың мүдделерін барынша толық қамтамасыз ету қағидаты болып табылады. Конвенция заң бұзды деп айыпталған әрбір баланың «қаралып отырған мәселе бойынша тәуелсіз, құзыретті және әділетті органның шешім қабылдауына» құқығын таниды.

Конвенцияны іске асыру мақсатында 2002 жылы «Қазақстан Республикасындағы баланың құқықтары туралы» Қазақстан Республикасының Заңы қабылданды.

Балаларды ұлттық және халықаралық деңгейде асырап алу туралы (бұдан әрі – асырап алу) Қазақстан Республикасының заңнамасы Қазақстан Республикасының Конституциясына негізделеді және Неке (ерлізайыптылық) және отбасы туралы Кодекстен (бұдан әрі – Кодекс), Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодекстен, «Қазақстан Республикасындағы баланың құқықтары туралы» Қазақстан Республикасының 2002 жылғы 8 тамыздағы № 345 Заңынан, Қазақстан Республикасының Жоғарғы Кеңесінің 1994 жылғы 8 маусымдағы №77 қаулысымен ратификацияланған 1989 жылғы 20 қарашадағы Бала құқықтары туралы Конвенциясынан, 1993 жылғы 29 мамырдағы Балаларды қорғау және баланы шетелдік асырап алуға қатысты ынтымақтастық туралы конвенциясынан, Қазақстан Республикасының Констиуциялық кеңесінің және Жоғарғы Сотының нормативтік қаулыларынан, «Қазақстан Республикасының Балаларды қорғау және баланы шетелдік асырап алуға қатысты ынтымақтастық туралы конвенциядан туындайтын міндеттемелерін орындауды қамтамасыз ету жөніндегі шаралар туралы» Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2010 жылғы 21 қыркүйектегі № 966, «Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды асырап алуға беру қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2012 жылғы 30 наурыздағы № 380, «Жетім баланы және (немесе) ата-анасының қамқорлығынсыз қалған баланы асырап алуға байланысты біржолғы ақшалай төлемді тағайындау, қайтару қағидаларын және оның мөлшерін бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2014 жылғы 10 шілдедегі № 787 қаулыларынан, «Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды асырап алуға тілек білдірген шетелдіктерді есепке алу қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2014 жылғы 5 желтоқсандағы № 508, «Бала асырап алу жөніндегі агенттіктерді аккредиттеу қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2014 жылғы 9 желтоқсандағы № 513, «Бала асырап алуға тілек білдірген адамдарды есепке алу қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2015 жылғы 16 қаңтардағы № 15, «Қазақстан Республикасының азаматтары болып табылатын балаларды асырап алуға беру туралы рұқсат беру мүмкіндігі (мүмкін еместігі) туралы қорытынды беретін комиссияның қызметі мен құрамын айқындаудың қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2015 жылғы 16 қаңтардағы № 13, «Жетім балаларды, ата-анасының қамқорлығынсыз қалған және асырап алуға жататын балаларды есепке алуды ұйымдастыру және олар туралы ақпаратқа қол жеткізу қағидаларын бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрінің 2015 жылғы 16 қаңтардағы № 16, «Адамның бала асырап алуы, оны қорғаншылыққа немесе қамқоршылыққа, патронатқа қабылдап алуы мүмкін болмайтын аурулардың тізбесін бекіту туралы» Қазақстан Республикасы Денсаулық сақтау және әлеуметтік даму министрінің 2015 жылғы 28 тамыздағы № 692 бұйрықтарынан және өзге де нормативтік актілерден тұрады.

Заңнама бойынша түсіндірулер «Соттардың бала асырап алу жөніндегі заңнаманы қолдану практикасы туралы» Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2016 жылғы 31 наурыздағы № 2, «Соттардың балаларды тәрбиелеуге байланысты дауларды шешу кезiнде заңды қолдануы туралы» 2000 жылғы 28 сәуірдегі Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының нормативтік қаулыларында берілген.

2012 жылғы 17 қаңтардан бастап жаңа «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы Кодекс», оның Бала асырап алу 13-тарауы (84-110-баптары) бала асырап алуды тәртіпке келтіру үшін бірқатар өзгертулер енгізді.

**Назар аударыңыз!**

**«Заң және Құқық» адвокаттық кеңсесі, бұл құжаттың жалпылама екендігіне және нақты** [сіздің жағдайыңыздың талаптарына сәйкес келмеуі](https://www.instagram.com/zakonpravo.kz/?hl=ru) **мүмкендігіне көңіл бөлуіңізді сұрайды.**

**Біздің заңгерлер сіздің нақты жағдайыңызға сәйкес келетін кез келген** [құқықтық құжатты әзірлеп көмектесуге дайын](https://zakonpravo.kz/)**.**

**Қосымша ақпарат алу үшін Заңгер/Адвокат телефонына хабарласуыңызға болады:** +7 (708) 971-78-58; +7 (700) 978 5755, +7 (700) 978 5085.

Адвокат Алматы [Заңгер Қорғаушы Заң қызметі](https://www.instagram.com/zakonpravo.kz/?hl=ru) Құқық қорғау [Құқықтық қөмек](https://youtube.com/@MuffinPro578?si=PV8fwFJMfhcs8yg9) Заңгерлік кеңсе Азаматтық істері Қылмыстық істері Әкімшілік істері Арбитраж даулары Заңгерлік кеңес Заңгер Адвокаттық кеңсе Қазақстан Қорғаушы  Заң компаниясы