**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**ЗАПОРІЗЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**ЮРИДИЧНИЙ ФАКУЛЬТЕТ**

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Кафедра адміністративного та господарського права\_\_\_\_\_

(повна назва кафедри)

**Кваліфікаційна робота**

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_магістр\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(рівень вищої освіти)

на тему Усиновлення дитини громадянами іноземних держав: міжнародно-правові стандарти та особливості реалізації державної політики їх імплементації у країнах Західної та Східної традиції права\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Виконав: студент \_\_\_2\_\_\_ курсу, групи\_8.0819-1\_

спеціальності \_\_\_\_\_081.Право\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(код і назва спеціальності)

спеціалізації \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(код і назва спеціальності)

освітньої програми \_\_правознавство\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(назва освітньої програми)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Д.О. Шурига\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(ініціали та прізвище)

Керівник \_доцент кафедри, к.ю.н. Гаджиєва Ш.Н.

(посада, вчене звання, науковий ступінь, прізвище та ініціали)

Рецензент \_\_\_PhD Титаренко М.В.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(посада, вчене звання, науковий ступінь, прізвище та ініціали)

Запоріжжя

2020

**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**ЗАПОРІЗЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

Факультет\_\_\_юридичний\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Кафедра \_\_\_\_\_адміністративного та господарського права\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Рівень вищої освіти \_\_\_\_магістр\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Спеціальність \_\_\_\_\_081 Право\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Спеціалізація \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(код та назва)

Освітня програма \_\_правознавство\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**ЗАТВЕРДЖУЮ**

Завідувач кафедри\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

«\_\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_20\_\_\_\_року

**З А В Д А Н Н Я**

НА КВАЛІФІКАЦІЙНУ РОБОТУ СТУДЕНТЦІ

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Шуриги Дарині Олексіївні\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(прізвище, ім’я, по батькові)

1. Тема роботи (проекту) Усиновлення дитини громадянами іноземних держав: міжнародно-правові стандарти та особливості реалізації державної політики їх імплементації у країнах Західної та Східної традиції права\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

керівник роботи \_\_Гаджиєва Шабінем Намєтівна, к.ю.н., доцент\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_,

(прізвище, ім’я, по батькові, науковий ступінь, вчене звання)

затверджені наказом ЗНУ від «14»\_травня 2020 року №\_553-с

1. Строк подання роботи \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
2. Вихідні дані до роботи \_нормативно-правові акти, монографії, підручники, тези доповідей, статистичні дані\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
3. Зміст розрахунково-пояснювальної записки (перелік питань, які потрібно розробити) \_особливості імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції прав\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
4. Перелік графічного матеріалу (з точним зазначенням обов’язкових креслень) \_схеми, таблиці, малюнки, діаграми\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. Консультанти розділів роботи

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Розділ | Прізвище, ініціали та посада  консультанта | Підпис, дата | |
| завдання  видав | завдання  прийняв |
| 1 | Гаджиєва Ш Н., доцент |  |  |
| 2 | Гаджиєва Ш.Н., доцент |  |  |
|  |  |  |  |

**КАЛЕНДАРНИЙ ПЛАН**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| №  з/п | Назва етапів кваліфікаційної роботи | Строк виконання етапів роботи | Примітка |
| 1 | Пошук необхідної літератури | травень 2020 року | виконано |
| 2 | Збір та аналізування статистичних даних по досліджуваній темі | травень 2020 року | виконано |
| 3 | Виокремлення проблемних питань досліджуваної теми | червень 2020 року | виконано |
| 4 | Оформлення пояснювальної записки | липень 2020 року | виконано |
| 5 | Оформлення практичної частини | серпень 2020 року | виконано |
| 6 | Оформлення висновків | вересень 2020 року | виконано |
| 7 | Оформлення переліку використаних джерел | вересень 2020 року | виконано |
| 8 | Попередній захист кваліфікаційної роботи на кафедрі | листопад 2020 року | виконано |
| 9 | Підготовка тексту усного повідомлення | листопад 2020 року | виконано |
| 10 | Захист кваліфікаційної роботи | грудень 2020 року | виконано |

Студентка\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_Д.О. Шурига\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(підпис) (ініціали та прізвище)

Керівник роботи (проекту) \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_Ш.Н. Гаджиєва\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(підпис) (ініціали та прізвище)

**Нормоконтроль пройдено**

Нормоконтролер \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_М.В. Титаренко\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(підпис) (ініціали та прізвище)

РЕФЕРАТ

Шурига Д.О. Усиновлення дитини громадянами іноземних держав: міжнародно-правові стандарти та особливості реалізації державної політики їх імплементації у країнах Західної та Східної традиції права. Запоріжжя, 2020. 110 с.

Кваліфікаційна робота складається зі 110 сторінок, містить 75 джерел використаної інформації.

Першочерговим завданням будь-якої сучасної держави є створення ефективного механізму захисту прав людини, перш за все захисту прав дітей, як найуразливішої категорії. Первинно, дитина знаходиться під піклуванням батьків, однак є діти які не мають батьківської опіки, тому саме на державу покладається обов’язок піклування та контролю за розвитком таких дітей.

У більшості країн світу сьогодні визнано пріоритет сімейного виховання дитини, міжнародно-правовими актами закріплено право кожної дитини на виховання у сім’ї, а правовою процедурою, яка з давніх часів допомагає дітям, які позбавлені батьківської опіки та піклування, отримати родину – є усиновлення.

А отже, за для захисту прав та інтересів дітей, перед міжнародної спільнотою постало завдання розроблення й впровадження міжнародно-правових стандартів та механізмі, які будуть регулювати міжнародне усиновлення та стануть взірцем для розробки уніфікованих національних норм. Відповідно, розроблено універсальні та регіональні міжнародні договори, членами яких стають дедалі більше держав, що призводить до формування системи міжнародних-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення.

З огляду на вищевикладене, наукова розвідка щодо особливості реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права є актуальною для науки міжнародного права, що й обумовило вибір даної тематики.

Об’єктом дослідження даної кваліфікаційної роботи є сукупність міжнародно-правових відносин між державами щодо реалізації міжнародно-правових норм у сфері міжнародного усиновлення дітей.

Предметом дослідження є правовий механізм імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права.

Мета роботи полягає в узагальненні та комплексному аналізі особливостей реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права, а також окреслити перспективи імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в Україні.

Методологічну основу кваліфікаційної роботи складає система загальнонаукових, філософських і спеціальних методів, застосування яких забезпечує достовірність отриманих результатів, досягнення сформульованих мети і завдань дослідження. Так, історико-правовий метод дозволив проаналізувати механізми правового регулювання міждержавного усиновлення дітей на різних етапах розвитку людства. Метод порівняльного правознавства допоміг визначити напрями подальшого вдосконалення механізму імплементації міжнародно-правових норм та стандартів у національне законодавство ряду європейських країн у сфері міждержавного усиновлення дітей.

МІЖНАРОДНЕ УСИНОВЛЕННЯ, МІЖДЕРЖАВНЕ УСИНОВЛЕННЯ, МІЖНАРОДНО-ПРАВОВІ СТАНДАРТИ, ІМПЛЕМЕНТАЦІЯ, ЗАХИСТ ПРАВ ДИТИНИ, УСИНОВЛЕННЯ ДИТИНИ З ІНОЗЕМНИМ ЕЛЕМЕНТОМ

SUMMARY

Shuryga D. O. Adoption of a child by foreign nationals: international legal standards and peculiarities of implementation of the state police of their implementation in the countries of Western and Eastern tradition of law. Zaporizhzhia, 2021. 110 p.

Qualification work consists of 110 pages, contains 75 sources of information used.

The primary task of any modern state is to create an effective mechanism for the protection of human rights, especially the protection of children's rights as the most vulnerable category. Initially, the child is in the care of the parents, but there are children who do not have parental care, so it is the state's responsibility to care for and control the development of such children.

In most countries of the world today, the priority of family upbringing is recognized, international law enshrines the right of every child to family upbringing, and the legal procedure that has long helped children deprived of parental care to have a family is adoption.

Therefore, in order to protect the rights and interests of children, the international common task is to develop and implement international legal standards and mechanisms that regulate the international adoption and state of visualization for the development of unified national norms. In response, universal and regional international treaties have been developed, the members of which are creating more and more states, which lead to the formation of systems of international legal standards in international adoption.

However, these universal international legal norms will not work without an effective international implementation mechanism, which requires each member state to create an effective national mechanism for implementing the state policy of implementation of international legal standards in the field of international adoption, which is influenced by and the interaction of international and national norms in the countries of the Western and Eastern traditions of law.

Given the above, scientific research on the peculiarities of the state policy of implementation of international legal standards in the field of interstate adoption in the Western and Eastern traditions of law is relevant to the science of international law, which led to the choice of this topic.

The object of study of this qualification work is a set of international legal relations between states on the implementation of international law in the field of international adoption of children.

The subject of the study is the legal mechanism of implementation of international legal standards in the field of international adoption of children in the countries of the Western and Eastern traditions of law.

The purpose of the work is to generalize and comprehensively analyze the features of the state policy of implementation of international legal standards in the field of interstate adoption in the Western and Eastern traditions of law, as well as to outline prospects for implementation of international legal standards in international adoption in Ukraine.

The methodological basis of qualification work is a system of general scientific, philosophical and special methods, the use of which ensures the reliability of the results, achieving the stated goals and objectives of the study. Thus, the historical and legal method allowed analyzing the mechanisms of legal regulation of interstate adoption of children at different stages of human development. The method of comparative jurisprudence helped to identify areas for further improvement of the mechanism of implementation of international legal norms and standards in the national legislation of a number of European countries in the field of interstate adoption of children.

INTERNATIONAL ADOPTION, INTER-COUNTRY ADOPTION, INTERNATIONAL LEGAL STANDARDS, IMPLEMENTATION, PROTECTION OF THE RIGHTS OF THE CHILD, ADOPTION WITH A FOREIGN ELEMENTS

ЗМІСТ

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ………………………………………………9

РОЗДІЛ 1 ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА………………………………………10

РОЗДІЛ 2 ПРАКТИЧНА ЧАСТИНА……………………………………………...39

2.1. Основні періоди розвитку міжнародного усиновлення як об’єкта міжнародно-правового регулювання……………………………………….39

2.2. Правова природа та поняття міжнародного усиновлення дітей……..45

2.3. Визначення сутності та характеристика основних міжнародно-правових стандартів регулювання міжнародного усиновлення дітей…...51

2.4. Механізми реалізації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей…………………………………………..77

2.5. Особливості імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права………………………………………………………………………….84

2.6. Перспективи імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в Україні……………………………………...90

ВИСНОВКИ………………………………………………………………………...97

ПЕРЕЛІК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ………………………………………...103

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ

|  |  |
| --- | --- |
| ООН | Організація Об’єднаних Націй |
| ЮНІСЕФ | Дитячий фонд ООН |
| Мінсоцполітики | Міністерство соціальної політики України |
| Гаазька конвенція | Конвенція про захист дітей та співробітництво з питань міждержавного усиновлення від 29 травня 1993 р. |
| р. | рік |
| ст. | стаття |
| СК України | Сімейний кодекс України |
|  |  |

РОЗДІЛ 1 ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА

*Актуальність теми.* Першочерговим завданням будь-якої сучасної держави є створення ефективного механізму захисту прав людини, перш за все захисту прав дітей, як найуразливішої категорії. Первинно, дитина знаходиться під піклуванням батьків, однак є діти які не мають батьківської опіки, тому саме на державу покладається обов’язок піклування та контролю за розвитком таких дітей.

У більшості країн світу сьогодні визнано пріоритет сімейного виховання дитини, міжнародно-правовими актами закріплено право кожної дитини на виховання у сім’ї, а правовою процедурою, яка з давніх часів допомагає дітям, які позбавлені батьківської опіки та піклування, отримати родину – є усиновлення.

Усиновлення це фундаментальний інститут сімейного права, який бере свій початок з римського права, пов’язує певну дитину сімейними зв’язками з родиною, проте не за біологічним походженням, а за волею таких осіб. Якщо спочатку усиновлення розглядалось лише у межах певної країни, за умови коли дитина та ймовірні батьки мають однакове громадянство, то з розвитком міждержавних відносин, одним з варіантів влаштування дитини у сім’ю стало усиновлення дитини громадянами іноземних держав.

А отже, за для захисту прав та інтересів дітей, перед міжнародної спільнотою постало завдання розроблення й впровадження міжнародно-правових стандартів та механізмі, які будуть регулювати міжнародне усиновлення та стануть взірцем для розробки уніфікованих національних норм. Відповідно, розроблено універсальні та регіональні міжнародні договори, членами яких стають дедалі більше держав, що призводить до формування системи міжнародних-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення.

Однак, дані універсальні міжнародно-правові норми не будуть діяти без ефективного міжнародного механізму реалізації, що вимагає від кожної держави-учасниці створення дієвого національного механізму реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення, на що впливає в тому числі вирішення проблеми співвідношення та взаємодії міжнародних та національних норм у країнах Західної та Східної традиції права.

А неспинний процес глобалізації світу, розширення сфер співпраці, посилення взаємозалежності держав, збільшення випадків міжнародного усиновлення, поруч з ризиком торгівлі людьми, викраденням дітей, незаконною трансплантацією органів висуває на перше місце питання захисту прав дітей під час усиновлення іноземними громадянами перед кожною країною та міжнародною спільнотою в цілому. Тож, держава в залежності від рівня соціально-економічного розвитку, притаманних їй релігійних, правових, політичних традицій, розробляє та запроваджує власний механізм реалізації міжнародно-правових стандартів з питання міжнародного усиновлення дітей.

З огляду на вищевикладене, наукова розвідка щодо особливості реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права є актуальною для науки міжнародного права, що й обумовило вибір даної тематики.

*Об’єктом дослідження* даної кваліфікаційної роботи є сукупність міжнародно-правових відносин між державами щодо реалізації міжнародно-правових норм у сфері міжнародного усиновлення дітей.

*Предметом дослідження* є правовий механізм імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права.

*Мета роботи* полягає в узагальненні та комплексному аналізі особливостей реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права, а також окреслити перспективи імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в Україні.

Зазначені мета та об’єкт кваліфікаційної роботи зумовили наступні *завдання дослідження*, які мають бути виконанні в роботі:

– дослідити особливості та визначити етапи розвитку регулювання міжнародного усиновлення як об’єкта міжнародно-правового регулювання;

– проаналізувати правову природу поняття міжнародного усиновлення дітей та сформулювати власну дефініцію;

– визначити сутність та охарактеризувати міжнародно-правові стандарти регулювання міжнародного усиновлення дітей;

– визначити основні міжнародно-правові механізми реалізації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей;

– виокремити та дослідити особливості імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права;

– проаналізувати перспективи імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в національну правову систему України.

*Ступінь наукової розробки проблеми*. Наукову базу кваліфікаційної роботи склали загальнотеоретичні та спеціальні науково-теоретичні дослідження науковців із міжнародного права, теорії держави та права, цивільного та сімейного права, зокрема С. Бабухіна, О. Вінгловська, О. Губанова, Л. Зілковська, В. Калакура, І. Комарчук, М. Кравчук, Г. Леонова, М. Лонгвінова, Т. Малиновська, Н. Мусіна, Н. Погорецька, В. Попко, Л. Рибинська, О. Розгон, Т. Стоянова, О. Тавлуй, Л. Хохлова, Ю. Черняк, Т. Чолан, М. Шуп'яна та ін.

Також було проаналізовано наукові роботи з питань міжнародного усиновлення зарубіжних дослідників Е. Джеффa (E. Jaffe), Дж. Массонa (J. Masson), Т. Стейнa (T. Stein), Х. ван Лунa (H. van Loon), Г. Парра-Арангуренa (G. Parra-Aranguren), Дж. Гарпера (J. Harper), Дж. ван Бойрен (G. Van Bueren), Д. Кіртонa (D. Kirton), Д. Хоу (D. Howe) та ін.

Окремі аспекти усиновлення дітей іноземними громадянами були висвітленні у дисертаційних дослідженнях вітчизняних вчених, а саме Ю.В. Деркаченко «Реалізація міжнародно-правових норм у сфері міждержавного усиновлення дітей» (2010 р.), О.В. Мельник «Особисті немайнові права дитини при усиновленні за законодавство України та окремих зарубіжних країн» (2016 р.), К.І. Березовської «Правове регулювання відносин усиновлення з іноземним елементом» (2019 р.).

Проте, окремі питання усиновлення дітей іноземними громадянами залишаються спірними, а швидкі зміни політичних, соціально-економічних реалій, необхідність запровадження імплементаційних та гармонізаційних процесів, актуалізують дослідження особливостей реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права.

*Опис проблеми, що досліджується*. Питання захисту прав дитини посідає одне з визначальних місць у міжнародному співробітництві країн сьогодні. Одним з головних пріоритетів є розроблення єдиної концепції захисту прав дитини та універсального дієвого механізму реалізації даної концепції, який би підкріплювався ефективними уніфікованими національними нормами кожної держави. Інститут міжнародного усиновлення є одним з складових системи захисту прав дитини у міжнародно-правовому полі, що обумовлює єдність їх історико-правових етапів розвитку.

Дослідження історичних передумов розвитку міждержавного усиновлення дітей гарант розробки більш ефективних та універсальних механізмів та міжнародно-правових стандартів. На сучасному етапі необхідно зважати на історико-правовий досвід реформування захисту прав дитини особливо при міжнародному усиновленні.

Міжнародне усиновлення дітей у полі міжнародно-правового регулювання формувалось у процесі декількох взаємопов’язаних етапів розвитку, що нерозривно пов’язані з ґенезою інституту міжнародного захисту прав дитини. До того ж, комплексне дослідження історичних процесів є основою для розуміння правової природи міжнародного усиновлення дітей як сукупності міжнародно-правових норм, що складають інститут міжнародного права, визначити його ґенезу та роль в системі міжнародного права.

У зарубіжній та вітчизняній науковій спільноті майже відсутні комплексні дослідження у сфері міжнародного усиновлення, переважно розкриваються окремі аспекти даного міжнародно-правового явища. Однак, за для ефективного та послідовного реформування відносин щодо міжнародного усиновлення, врахування історичного досвіду є необхідністю.

Ще римському праву, яке стало основою для правової системи більшості європейських держав, був відомий інститут усиновлення. Хоча правовий інститут усиновлення розглядався у рамках національного складу учасників цього процесу, однак відомі норми, які регулювали відносини усиновлення або узаконення дітей перегрінів, які були чужинцями для римської громади.

Проте, формування міжнародно-правових стандартів захисту прав дитини та їх складової міжнародного усиновлення дітей почалось з появою та правовим оформленням держав, у сучасному їх розумінні, та розвитком міжнародного права у кінці ХІХ століття – початку ХХ століття

Гуманістичні та демократичні політичні та соціально-економічні перетворення, у наслідок революційних процесів в Європі в ХІХ столітті, стали передумовою для налагодження взаємозв’язків у міжнародній спільності та формування проблематики прав дітей, їх захисту від рабства, свавілля з боку батьків та держави, забезпечення соціальних та економічних гарантій розвитку кожної дитини.

Отже, період з кінця ХІХ століття до початку Першої Світової війни можна вважати першим початковим етапом формування інституту захисту прав дитини та його складової міжнародного усиновлення, на якому почав утверджуватись правовий статус дитини і принципово інше ставлення до дітей, основою якого є турбота та захист дітей, потреба в поліпшенні соціальних та економічних умов їх життя.

Наступний період з початку ХХ століття до створення ООН, який пов’язаний з рядом подій і чинників, що мали вплив на розвиток і зміст сучасного міжнародного права. Серед яких: Перша світова війна, створення у 1919 р. Ліги Націй, яка займалась у тому числі розробкою міжнародних стандартів з прав дитини, так у 1924 р. Ліга Націй прийняла Декларацію прав дитини, що стала першим документом міжнародно-правового характеру в галузі охорони прав та інтересів дітей.

Друга світова війна актуалізувала проблему прав людини, пошуку дієвих механізмів їх захисту, які б стали гарантом недопущення ще одного світового воєнного конфлікту.

Випадки міжнародного усиновлення дітей зросли після двох світових війн, тому проблематика запровадження міжнародно-правових стандартів у даній сфері набула неабиякої актуальності у 40-х р. ХХ століття, коли масово гинули люди, батьки дітей. Знищення сімей призвело до появи великої кількості покинутих і осиротілих дітей у зруйнованих війною державах, які не мали змоги належним чином турбуватись про таку велику кількість дітей-сиріт.

Так, наприклад, дітей з Німеччини, Греції та Балтійських держав було передано до релігійних організацій на усиновлення в інші європейські країни та США.

Тож, вимушена або насильницька міграція цілих народів під час війни та одразу після неї по усьому світі, який був охоплений війною, закономірно призвела до зростання випадків міжнародного усиновлення, однак, це був майже непідконтрольний процес, що неминуче призводив до порушень прав та інтересів усиновлених дітей.

У відповідь на дані процеси, багато держав, наприклад, Корея, Індія, Бразилія, розробили та прийняли національні норми про міжнародне усиновлення дітей, які забезпечували захист прав та інтересів дітей, що будуть усиновлені та їхніх усиновлювачів.

Відповідно, після закінчення Другої світової війни активно почався процес співробітництва між державами щодо регулювання міжнародного усиновлення дітей, оскільки законодавство різних держав мало суттєві відмінності щодо правового захисту прав дітей при міжнародному усиновленні. До того ж, міжнародна спільнота вступила в період бурхливого формування міжнародних організацій різного характеру діяльності.

Тому, наступний етап бере свій початок з червня 1945 р., коли було створено ООН та тривав до 60-х р. ХХ століття

Основні підвалини сьогоднішньої концепції міжнародно-правого захисту прав дитини у міжнародному усиновлені були запровадженні саме ООН у наступних міжнародно-правових актах цього періоду: Статут ООН (1945 р.); Загальна декларація прав людини (1948 р.); Конвенція про попередження злочину геноциду і покарання за нього (1948 р.); Декларація прав дитини (1959 р.).

Даними міжнародно-правовими актами держави взяли на себе обов’язок забезпечення охорони та захисту прав та основних свобод усіх людей, які мешкають на їх території, виокремили визначальні принципи даного захисту, напрямки міжнародного співробітництва з даної проблематики та накопичення міжнародно-правових стандартів у сфері захисту прав людини, дитини, в тому числі при міжнародному усиновлені дітей.

Наступний етап розвитку міжнародного усиновлення бере свій початок у 60-х р. ХХ століття та тривав до 90-х р. ХХ століття У рамках даного періоду захист прав дитини стає окремою галуззю міжнародного права, інститут міжнародного усиновлення набуває більш детальної регламентації, у світі починають з’являтись спеціальні посередницькі організації, які супроводжують процес міжнародного усиновлення. Міжнародною спільною розробляються та приймаються визначальні для захисту прав дитини міжнародно-правові акти: Європейська конвенція про усиновлення дітей, Декларація про соціальні і правові принципи, що стосуються захисту і добробуту дітей, особливо при передачі дітей на виховання і їх усиновлення на національному і міжнародному рівнях, Конвенція ООН про права дитини.

Отже, саме у цей період було сформовано спеціальні міжнародно-правові стандарти у сфері міжнародного усиновлення, які були визнанні більшістю країн світу. Разом з тим, невирішеними проблемами залишилось відсутність міжнародно-правового механізму контролю за процесом міжнародного усиновлення, що потребувало подальшої регламентації міжнародною спільнотою.

Дані обставини призвели до початку нового етапу розвитку міжнародного усиновлення з 90-х р. ХХ століття по теперішній час, основою метою якого є створення дієвого механізму контролю за міжнародним усиновленням, що є запорукою забезпечення захисту прав та свобод усиновлених дітей.

Так, міжнародною спільною приймаються Конвенція ООН про захист дітей і співробітництво у сфері міждержавного усиновлення від 1993 р., що також у наукових працях має назву Гаазька конвенція, та Європейська конвенція з усиновлення від 2008 р. (переглянута), які на сьогодні є основними міжнародно-правовими актами, що регулюють міжнародне співробітництво держав з метою контролю процесу міжнародного усиновлення дітей та захисту їх прав та свобод.

Таким чином, комплексний аналіз історичного розвитку міжнародно-правових стандартів міжнародного усиновлення демонструє, що дана проблематика нерозривно пов’язана з розвитком міжнародного захисту прав дитини в цілому та перебуває в прямій залежності від політичної, соціально-економічної та правової обстановки у світі, що обумовлює безперервний розвиток міжнародно-правових норм, які регулюють міжнародне усиновлення.

Однак, починаю з виникнення перших випадків міжнародного усиновлення, вчені правники з різних країн намагались дослідити правову природу даного явища та сформулювати комплексне поняття. На сьогодні, міжнародно-правова зарубіжна та вітчизняна наукова доктрина виокремлює поняття «міжнародне усиновлення», «міждержавне усиновлення» та «усиновлення з іноземним елементом».

В англійській мові застосовують різні терміни для позначення процесу усиновлення дітей іноземними громадянами: «international adoption» міжнародне усиновлення, «foreign adoption» іноземне усиновлення, «inter-country adoption» міждержавне усиновлення, «adoption with a foreign elements» усиновлення з іноземним елементом.

За для дослідження правового регулювання міжнародного усиновлення дітей, необхідно сформулювати чітке уявлення про те, що вчені правники вкладають у поняття міжнародного усиновлення та яким чином дана науково сформована сутність реалізована у міжнародно-правових нормах.

Фахівці ЮНІСЕФ у збірнику «Міждержавне усиновлення» наводять види усиновлення, розкриваючи їх сутність: національне, міжнародне та міждержавне.

Міждержавне усиновлення – це усиновлення дитини зі зміною країни, в якій вона звикла жити без урахування громадянства прийомних батьків. Цьому виду усиновлення притаманні наступні характеристики: по-перше, воно здійснюється за межами країни у консульській установі, дипломатичному представництві або на підставі рішення суду. При цьому суб’єктами правовідносин повинні виступають громадяни різних держав або особи без громадянства.

Міжнародне усиновлення – це усиновлення дитини без зміни країни, в якій вона звикла жити та з урахуванням різного громадянства прийомних батьків та усиновленого.

У рамках даного дослідження, доцільними буде дослідити визначення міжнародного усиновлення дітей в різних правових системах світу, традиціях права.

Так, австрійський вчений Дж. Гарпер визначає, що міждержавне усиновлення це складніша ніж внутрішнє усиновлення процедура, за для реалізації якої діють спеціальні організації посередники, яка характеризується обмеженою роллю документів та є неоднозначною за правовою природою.

Однак, таке визначення видається змістовною характеристикою, а не комплексним поняттям, та стосується лише тих держав, які підписали та ратифікували Гаазьку конвенцію про захист та співробітництво у сфері міждержавного усиновлення.

Італійський науковець С. Лоренціні визначає поняття міждержавного усиновлення дитини як, по суті, приватний законний акт між фізичною особою або подружньою парою, яка бажає усиновити дитину, й іноземним судом, який діє за законами і нормами закордонної країни.

А провідний американський вчений П. Селмен визначає, що міждержавне усиновлення – це усиновлення, за якого дитина, народжена за межами країни, усиновлюється прийомними батьками, які живуть у межах країни.

Натомість, науковці Ханс ван Лун та Гонсало Парра-Арангурен дають характеристику міждержавному усиновленню як глобальному явищу, пов’язаному з міграцією дітей на великі географічні відстані від суспільства і культури, до іншого дуже різного навколишнього середовища.

Проте, на сьогодні найбільш влучним у міжнародно-правовій спільноті прийнято вважати визначення С. Детріка, що міждержавне усиновлення – це юридичний акт, згідно з яким усиновлена дитина, незалежно від свого громадянства, культури та мови, передається через міжнародні кордони у нову сім’ю.

Визначення міждержавного усиновлення також закріплено у міжнародно-правових актах, а саме у ст. 2 Гаазької конвенції про захист дітей та співробітництво у сфері міждержавного усиновлення, згідно з якою: міждержавне усиновлення – це усиновлення, коли дитина, яка постійно проживає в одній з договірних держав, була перевезена, перевозиться або повинна бути перевезена в іншу договірну державу.

Однак, зважаючи на сьогоднішню динаміку міграційних процесів, запровадження у Європейському Союзі принципу вільного переміщення осіб, поділ усиновлення дітей іноземними громадянами на «міждержавне усиновлення» та «міжнародне усиновлення», у зв’язку з правовими наслідками такого усиновлення для дитини, а саме вивезення її з країни громадянства або ні, не відповідає правовим реаліям сьогодення.

Проаналізувавши вищевикладене, міжнародне усиновлення може бути визначено як правочин, спрямований на встановлення постійного правового зв’язку між дитиною та усиновлювачем, які є громадянами різних держав, унаслідок якого усиновлювач приймає у свою сім’ю дитину на правах доньки чи сина.

Тож, враховуючи історичні етапи розвитку та правову природу міжнародно-правового інституту міжнародного усиновлення, він є складовою комплексу міжнародного захисту прав людини, тому на нього поширюють дію як загальні міжнародно-правові стандарти даної галузі міжнародного права, так й спеціально встановлені.

До того ж, система міжнародно-правових норм у сфері захисту прав дитини складається з великого обсягу документів як універсального, так й регіонального характеру, що формують систему міжнародно-правових стандартів захисту прав дитини при міждержавному усиновленні.

Міжнародно-правовими стандартами у сфері міждержавного усиновлення дітей у науковій спільноті прийнято вважати сукупність міжнародно-правових норм різної правової природи, що встановлюють мінімальні вимоги для держав у цій сфері, які закріплюються безпосередньо міжнародно-правовими актами.

Серед основних міжнародних норм, що регулюють питання міждержавного усиновлення дітей значне місце посідають Конвенція ООН про права дитини, Гаазька конвенція про захист дітей та співробітництво у сфері міждержавного усиновлення, Європейська Конвенція про усиновлення дітей, Європейська Конвенція про здійснення прав дітей.

Конвенція ООН про права дитини є одним з найважливіших міжнародно-правових документів з даної проблематики, який визначає права дітей та регулює процес усиновлення, оскільки її підписали та ратифікували всі країни-члени ООН, за винятком США та Сомалі. Міждержавному усиновленню дітей спеціально присвячені ст. 20 та ст. 21 Конвенція ООН про права дитини, зі змісту яких випливає, що Конвенція про права дитини, визнаючи уразливість дітей через їх вік, проголошує право дитини на особливий захист із боку держав, що ратифікували її, крім того цей документ встановлює, що усиновлення в іншій країні може розглядатися лише як альтернативний спосіб догляду за дитиною за виконання двох умов: якщо дитина не може бути передана на виховання або розміщена у сім’ю, а також, якщо забезпечення якого-небудь відповідного догляду в державі походження дитини не можливе.

Отже, Конвенція ООН про права дитини є міжнародно-правовим актом універсальної дії, у розробці якого брали участь спеціалісти з різних країн-членів ООН, що забезпечило врахування особливостей соціально-економічного, правового, політичного рівня розвитку кожної з держав та, відповідно, країна-член ООН може застосовувати дані загальні правила, обираючи найбільш ефективні національні механізми реалізації.

Наступним міжнародним документом, що встановлює міжнародно-правові стандарти у сфері міжнародного усиновлення, є Конвенція про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей 1980 року, учасницями якої вже є 81 держава світу.

Головна мета даної Конвенції – заборона вилучення і переміщення дитини за кордон з країни її постійного місця проживання без попередньої згоди на це обох її батьків або іншої особи, уповноваженої законом давати таку згоду замість батьків.

Конвенція поширюється на випадки вивозу дітей, за наявності певних умов:

– мова йде про дитину, якій ще не виповнилося 16 років;

– дитина постійно проживає в країні з якої її викрадено;

– дитина викрадена з держави-учасниці Конвенції або не повернена з держави-учасниці Конвенції;

– вивезення дитини в іншу країну або її неповернення в іншу країну зроблені з порушенням законного права батьків на утримання дитини.

Важливим міжнародно-правовим стандартом, який регламентує процес міжнародного усиновлення, є Конвенція про захист дітей і співробітництво у сфері міждержавного усиновлення 1993 р., яка також має назву Гаазька конвенція.

Гаазька конвенція, встановлюючи єдині стандарти для держав, зацікавлених у міждержавному усиновленні дітей, закликає їх до створення центральних органів, на які б покладалися обов’язки щодо вживання заходів, спрямованих на забезпечення здійснення усиновлення з урахуванням інтересів дитини, запобігання викраданню, торгівлі дітьми та іншими зловживаннями.

Однак, процес імплементації Гаазької конвенції стримують правила про співвідношення норм Конвенції з національним законодавством держав-учасниць, адже Гаазька конвенція не допускає застережень.

Нормою регіонального характеру є Європейська Конвенція про усиновлення дітей, яка була прийнята у м. Страсбург 24 квітня 1967 р. Ця Конвенція була підписана державами-членами Ради Європи з метою досягнення більшої єдності між ними, сприяння соціальному прогресу.

Однак, ця Конвенція не набула значного поширення протягом більш ніж 40 р. з часу її прийняття, тому 27 листопада 2008 р. на 118-сесії Ради Європи було прийнято оновлену Європейську конвенцію про усиновлення дітей.

Європейська конвенція від 27 листопада 2008 р. передбачає порядок обміну інформацією про дитину або майбутніх усиновлювачів, причини бажання усиновити дитину, стан здоров’я і соціального середовища, тощо між державами-учасницями з метою попередньої перевірки. Для цього держава призначає національний орган, якому направляються відповідні запити. Також, даний документ містить положення, що стосуються доцільності надання усиновленій дитині громадянства тієї держави, громадянами якої є усиновлювачі, заборони обмеження на кількість усиновлених дітей, порядку анулювання усиновлення.

Також, визначальною для регулювання міжнародного усиновлення є Європейська конвенція про визнання та виконання рішень стосовно опіки над дітьми та про поновлення опіки над дітьми, що розроблена у рамках Ради Європи.

Конвенція дає змогу вживати заходів, які забезпечують широке визнання та виконання рішень стосовно опіки над дитиною, гарантувати права доступу батьків до дитини, що є нормальним наслідком права на опіку, забезпечувати належне вирішення проблем, які виникають у випадках, коли дітей неправомірно переміщують через державний кордон, а також запровадити механізми для поновлення опіки над дітьми у випадках її свавільного припинення, що сприятиме посиленню захисту дітей та встановленню правового співробітництва між компетентними органами договірних держав.

Рішення щодо опіки приймає суд, проте у деяких державах, як наприклад, у Данії, Норвегії та Швейцарії, це право також надано адміністративним органам.

Проводячи аналіз міжнародно-правових документів у сфері міждержавного усиновлення слід згадати Декларацію про соціальні та законодавчі принципи захисту дітей та покращення їх добробуту, особливо при передачі дітей на виховання та їх усиновлення на національному та міжнародному рівнях, яка була введена резолюцією 41/85 Генеральної Асамблеї ООН 3 грудня 1986 р.

Більшість положень Декларації було продубльовано в Конвенції про права дитини, а вищезгадана Декларація була прийнята для розвитку і детального тлумачення принципів, викладених у Декларації прав дитини від 1959 р. Крім того, ще однією з цілей Декларації про соціальні та законодавчі принципи захисту дітей та покращення їх добробуту є встановлення досконалого механізму усиновлення, при якому обов’язково будуть враховані права і соціальні інтереси дитини та забезпечена юридична сила міждержавного усиновлення.

Наступним регіональним документом, що регулює питання усиновлення є Директиви для практики національного і міждержавного усиновлення і піклування в приймальній родині, які були прийняті у 1996 р. на 27-у Всесвітньому Конгресі ICSW (Шведського національного комітету) в м. Гонконг. Перш за все, Директиви спрямовані на поліпшення якості роботи співробітників центральних органів влади, інших компетентних органів, зайнятих процедурою міждержавного усиновлення.

Крім того, необхідно відзначити ряд нових прав дитини, яка усиновлюється, закріплених у Директивах. Передусім, – це право на відповідну підготовку до усиновлення, яка передбачає:

– надання консультативної допомоги і підтримки для усвідомлення дитиною того, що є усиновлення;

– реальне знайомство з кандидатами в усиновлювачі, і що досить важливо, з їх способом життя за допомогою листів, фотографій, відео;

– особистий контакт із кандидатами в усиновлювачі.

Також, міжнародна спільнота розробила багато норм «м’якого права» за для захисту прав дитини при міжнародному усиновленні. Так наприклад, існують Рекомендації Парламентської асамблеї Ради Європи № 1828 (2008) «Зникнення новонароджених дітей з метою їхнього незаконного усиновлення в Європі» та 1443 (2000) «Про дотримання прав дітей при міжнародному усиновленні або удочерінні», в яких зазначено, що міжнародне усиновлення має бути останнім варіантом. Вона також підкреслює, що мета міжнародного усиновлення або удочеріння має полягати в тому, щоб у дитини були батько та мати та при цьому були збережені права дитини, а не в тому, щоб іноземні батьки могли будь-якою ціною задовольнити своє бажання отримати дитину. Крім того, в цих Рекомендаціях засуджуються численні факти психологічного та економічного тиску, використання паралельних каналів усиновлення і торгівлі дітьми.

З огляду на вищевикладене, можна дійти висновку про те, що на сьогодні відносини у сфері міждержавного усиновлення є безпосереднім об’єктом міжнародно-правового регулювання, досить ретельно визначені міжнародно-правовими нормами, деякі з яких є універсальними та поширюються на більшість країн світу. Тож, тенденції розвитку міжнародного співробітництва у сфері міжнародного усиновлення свідчать про визнання примату міжнародного права над внутрішньодержавним.

Індикатором, який дозволяє визначити рівень дієвості та значимості системи міжнародно-правового регулювання міждержавного усиновлення, є процес реалізації державами міжнародних зобов’язань у національній правовій системі. Тож, питання теоретичного осмислення процесу реалізації міжнародно-правових стандартів є складовою дослідження міжнародно-правового регулювання міждержавного усиновлення.

Реалізацію міжнародно-правових норм можна визначити як трансформацію міжнародно-правових норм у національну систему права державами, які взяли на себе таке міжнародне зобов’язання, у формі реалізації належних їм прав, виконання обов’язків і додержання заборон за для задоволення міжнародних та внутрішніх інтересів і потреб держави, досягнення спільних та індивідуальних цілей.

У науковій доктрині міжнародного права виокремлюють чотири форми реалізації норм міжнародного права: додержання, виконання, використання і застосування.

Додержання – це форма реалізації міжнародно-правових норм, що являє собою утримання суб’єкта від вчинення дій, які визнані забороненими. Такі норми прийнято вважати нормами-заборонами.

Наприклад, у такій формі реалізується ст. 32 Гаазької конвенції 1993 р. про заборону одержувати неоправдану фінансову чи іншу вигоду від діяльності, що стосується міждержавного усиновлення.

Виконання – це форма реалізації міжнародно-правових норм, що полягає в активних діях суб’єкта спрямованих на виконання покладених на нього обов’язків. Перш за все, виконання пов’язане з реалізацією міжнародно-правових норм, які вимагають виконання обов’язків шляхом дій від держав.

Саме у такій формі викладено велику кількість міжнародно-правових стандартів, пов’язаних з захистом прав дитини, в тому числі при міжнародному усиновленні, оскільки держави задля їх реалізації повинні вживати заходів для забезпечення повного здійснення визнаних у документах прав усіма належними способами.

Використання – це форма реалізації міжнародно-правових норм, яка надає суб’єктам право самостійно вирішувати як використовувати надані їм у міжнародно-правових нормах можливості. Таким чином, використання імперативно не встановлює єдину модель поведінки для суб’єкта міжнародного права, на відміну від додержання та виконання.

Застосування – це форма реалізації міжнародно-правових норм, яка здійснюється державою в особі органів щодо конкретних випадків міжнародних відносин.

Також, виокремлюють два механізми реалізації міжнародно-правових норм: міжнародний та національний.

Міжнародний механізм реалізації складається з безлічі правових та організаційних засобів міжнародного характеру, що забезпечують здійснення міжнародно-правових норм. Основою цього механізму є міждержавні угоди універсальних, регіональних і локальних міжнародних організацій, спеціалізованих установ та їх допоміжних органів, яким надано відповідними статутами та положеннями право безпосередньо або опосередковано брати участь у реалізації норм міжнародного права.

Однак, якщо міжнародний механізм реалізації має на меті створення універсальних міжнародно-правових процедур, що є однаковими для усіх суб’єктів міжнародного права, то створення єдиного способу реалізації міжнародно-правових норм у національному праві неможливе, адже кожна правова система несе в собі власні відмінні риси, які впливають на специфіку реалізації міжнародних стандартів у даній країні.

Національний механізм реалізації міжнародно-правових норм можна визначити як кінцеву форму його функціонування, що включає правове та організаційне забезпечення фактичної діяльності шляхом правотворчості, контролю та правозастосування певної системи органів державної влади, державного управління та інших органів держави, уповноважених на реалізацію зобов’язань, що випливають з норм міжнародного права.

Також, за характером нормативних приписів та процедурою їх застосування всередині держави виділяють самовиконувані норми та норми, виконання яких залежить від положень національного права.

У 1829 р. Верховний Суд США сформулював, що міжнародний договір може бути визнано самовиконуваним, якщо він є дійсним навіть без звернення до законодавчих процедур його реалізації.

Слід зазначити, що зобов’язання із захисту прав дитини при міждержавному усиновленні є складовою загального зобов’язання із захисту прав дитини та належать до категорії імперативних норм міжнародного права, які не потребують додаткових нормативно-правових заходів для їх реалізації у межах національної правової системи, а отже такі міжнародно-правові норми можна визначити як самовиконувані.

Однак, міжнародно-правові норми договорів, що регулюють виключно питання міждержавного усиновлення, не належать до категорії самовиконуваних договорів, оскільки вимагають від держави додаткових заходів з їх реалізації.

Тож, інший вид міжнародних норм – це міжнародно-правові норми, реалізація яких залежить від додаткових заходів, вжитих на національному рівні. Головним зобов’язанням держав щодо реалізації даних норм є прийняття відповідного законодавства, що може бути здійснено у формі імплементації, трансформації, відсилки або інкорпорації.

Імплементація може бути визначена як правовий механізм реалізації міжнародно-правових норм, що полягає у розроблені міжнародних та національних норм на виконання міжнародно-правових стандартів, а також створення на міжнародному і внутрішньодержавному рівнях умов для цього.

Трансформація – це одна із форм реалізації міжнародних зобов’язань держави шляхом створення нею національних правових актів. Цей спосіб має в основі правову дію, яка пов’язана не тільки з відображенням змісту міжнародно-правової норми в національній, а й адаптацією положень міжнародної норми відповідно до вимог національного законодавства, однак не за змістом, а за формою.

Трансформація застосовується у випадках, коли технічно неможливо або недоцільно з тих або інших причин при формулюванні норми національного нормативного акту зберегти форму міжнародно-правового акту, а також за необхідності додати до правил, встановлених у міжнародно-правовій нормі, додаткові національно-правові положення. Це дозволяє, не порушивши міжнародно-правового зобов’язання, створити національно-правову норму, яка може бути ефективною. Як правило, більшість норм, які стосуються захисту прав дитини при міждержавному усиновлені реалізуються шляхом трансформації.

Інкорпорація – це спосіб реалізації міжнародно-правової норми, за якого міжнародно-правова норма не потребує зміни форми й включається до національного законодавства без форматування.

Відсилка – це форма реалізації міжнародно-правової норми, яка передбачає формулювання національної норми таким чином, що вона відсилає до всього, частини або конкретної норми міжнародного права, й відповідно існує загальна, часткова та конкретна відсилка.

Однак, у більшості міжнародно-правових актах, терміном, який позначає процес реалізації міжнародно-правових норм, є імплементація.

Імплементація міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей є складовою загальної проблематики співвідношення систем міжнародного і національного права.

Дослідження даної проблематики висвітлено у наукових дослідженнях починаючи з кінця ХІХ ст. – початку ХХ ст. У наукові доктрині існує дві основні точки зору на проблему співвідношення міжнародного і національного права: дуалістична та моністична.

Згідно моністичної теорії існує тільки один правопорядок – міжнародний, з якого виникають і якому підпорядковуються національні системи права, що обумовлено визначальною роллю міжнародного права, що встановлює територіальну та суб’єктну сфери дії національних систем права.

Згідно дуалістичної теорій, міжнародне та національне право є окремими правопорядками, що мають суттєві відмінності та є відносно незалежними. Однак, між міжнародним і національним правом виникає тісна взаємодія, внаслідок чого можлива участь міжнародного права у формуванні та регулюванні відносин, що є предметом національного права.

Однак, задля практичного втілення міжнародно-правових норм необхідно провести процедуру узгодження норм міжнародного права з національною правовою системою, що й дозволяє здійснити імплементація.

У науковій доктрині під імплементацією прийнято розуміти цілеспрямовану організаційну-правову діяльність держави, яка застосовується індивідуально, колективно або в межах міжнародної організації з метою своєчасної, всебічної і повної реалізації прийнятих нею відповідно до міжнародного права зобов’язань.

Оскільки імплементація це тривалий процес, який потребує низки офіційних процедур, останнім часом з’явилися нові форми реалізації міжнародного права у національному. Так, держава, приєднавшись до міжнародної угоди ще до завершення процесу імплементації, може неофіційно застосовувати її норми, а іноді зовсім не приєднується до угоди, але додержується її.

Держави по-різному застосовують процедури і механізми імплементації міжнародних норм. Це пов’язано з тим, що немає єдності в імплементаційних підходах у законодавстві зарубіжних держав. З цього приводу доцільним є проведення дослідження імплементаційних процесів щодо міждержавного усиновлення дітей у країнах різних традицій права.

У країнах континентальної Європи трансформація звичаєвих норм відбувається в більшості випадків на конституційному рівні. Однією з перших Конституцій, що закріпила примат міжнародного права, стала Веймарська Конституція 1919 р. У ній вже тоді передбачалося, що загальновизнані норми міжнародного права діють як обов’язкова складова частина німецького імперського права.

А вже після Другої світової війни дане положення було втілено у аналогічному формулюванні в конституціях значної кількості країн Європи.

Така популярність в основних законах держав положення про примат міжнародного права, акцентує увагу на роль в цьому процесі Веймарської Конституції Німеччини 1919 р., яка закріпила у ст. 4 примат міжнародного права, визнавши міжнародні договори частиною внутрішньодержавного права.

Так, ст. 25 Основного Закону ФРН проголошує загальні правила міжнародного права складовою частиною федерального права. Вони володіють пріоритетом перед законами і створюють права та обов’язки для безпосередньо жителів федеральної території.

А ст. 10 Конституції Італії визначає, що правовий порядок Італії узгоджується із загальновизнаними нормами міжнародного права. Ідентичні формулювання містяться в ст. 9 Конституції Австрії та в ст. 7 Конституції Іспанії.

Разом з тим, у Конституціях деяких європейських держав також існують застереження про застосування норм міжнародного права у внутрішньому правопорядку.

А ось згідно зі ст. 93 Конституції Королівства Нідерландів, положення міжнародних договорів і актів міжнародних організацій, які є загальними, нормативними і обов’язковими до виконання всіма особами, підлягають застосуванню лише після їх публікації».

Тож, на території Королівства Нідерландів міжнародний договір може розглядатися як частина національної правової системи.

Пріоритет міжнародного договору над національним законом встановлений у французькій правовій системі. Згідно зі ст. 55 Конституції Франції належним чином ратифіковані міжнародні договори превалюють над національними законами з моменту опублікування. Якщо договір конкурує з положеннями пізніше прийнятого закону, то перевагу матиме договір. У випадку ж колізії договору з раніше прийнятою нормою національного права застосовується остання.

Таким чином можна підсумувати, що цілий ряд держав закріпили пріоритет норм пактів і конвенцій, до яких вони приєдналися, над національним законодавством.

Однак, на сьогодні багато держав й не визнають пріоритету міжнародного права над національним. Так, у країнах Північної Європи загальновизнані принципи міжнародного права, договори, що укладаються і пакти, повинні бути імплементовані до національного законодавства.

Конституції багатьох сучасних держав мають, у тій чи іншій формі як конституційні принципи, так і норми та вимоги про необхідність узгодження національного правопорядку і законодавства з міжнародним правом. Для сучасних конституцій характерна тенденція до розширення сфери конституційного регулювання питань, що відносяться до зовнішньополітичної і міжнародно-правової діяльності держав.

До того ж, більшість науковців також відзначають необхідність встановлення пріоритетності ратифікованих норм міжнародного права над нормами національних законів, з огляду на процеси глобалізації світу та посилення міждержавних відносин.

З огляду на вищевикладене, очевидним є факт того, що питання співвідношення міжнародного права та національного права є пріоритетним як для науки міжнародного права, так й для практичної сфери реалізації міжнародно-правових норм.

Більш того, приведення національного права у відповідність до нормам міжнародного права – складний процес та потребує імплементаційної правотворчості. Одним із факторів, що визначають рівень здійснення є ефективність процесу імплементації відповідних міжнародних норм в національне законодавство держав.

Так, наприклад, виходячи із положень Гаазької конвенції про захист дітей та співробітництво в галузі міждержавного усиновлення, було виділено такі засоби національної імплементації міжнародних стандартів з усиновлення:

– приведення національного законодавства у відповідність з міжнародно-правовими зобов’язаннями у сфері міждержавного усиновлення;

– проведення політики держави відповідно до її міжнародно-правових зобов’язань у сфері міждержавного усиновлення;

– приведення у відповідність судової і адміністративної практики згідно з міжнародно-правовими зобов’язаннями у сфері міждержавного усиновлення;

– створення необхідних державних органів для контролю за здійсненням міжнародно-правових зобов’язань у сфері міждержавного усиновлення, позасудового розгляду скарг щодо порушення процесу міждержавного усиновлення і здійснення процедур припинення і покарання насильства проти дітей, а також для фізичної і психічної реабілітації жертв брутальних порушень прав дитини;

– поширення знань про зміст міжнародних стандартів з усиновлення.

Сьогодні світове співтовариство приділяє все більше уваги вдосконаленню механізмів міжнародно-правового регулювання – як на міжнародному, так і національному рівнях.

Організація і діяльність органів державної влади щодо здійснення норм міжнародного права регламентується національним правом, відповідно до якого має відбуватися здійснення міжнародних норм у внутрішньодержавній сфері.

Розглядаючи інститут міждержавного усиновлення дітей в зарубіжних країнах, варто звернути увагу на особливості імплементації міжнародно-правових стандартів міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права.

Термін «традиція права» є одним із найбільш уживаних у сучасному порівняльному правознавстві. Але якщо термін «західна традиція права» в більшості дослідників не викликає сумнівів, то поняття «східна традиція права» є дискусійним і потребує уніфікації.

Розуміння багатьох учених поняття «східна традиція права» можна звести до чотирьох основних груп:

Перша група зводить поняття «східна традиція права» до східноєвропейської правової традиції та протиставляє її західній, тобто західноєвропейській.

Друга група дослідників сприймає поняття «східна традиція права» через ототожнення його з релігійною правовою сім’єю, передусім із мусульманським правом.

До третьої групи дослідників належать учені, які включають до поняття «східна традиція права» сукупно релігійну і традиційну сім’ю.

Прихильники четвертої позиції ґрунтують поняття «східна традиція права» на сукупності правових та етичних учень держав і суспільств Далекого Сходу, Індії, Південно-Східної Азії.

Тож, Схід є збірним образом, містить у собі багато східних цивілізацій, які мають деякі схожі риси, наприклад, традиціоналізм, консерватизм, гармонію з природою, безтурботність, зосередженість на духовному житті. Але все ж таки вони мають і відмінності відповідно до впливу духовних традицій: конфуціанська Східна Азія, індуїстська Індія, ісламський Ближній Схід, буддистська Південно-Східна Азія.

Правова система, будучи фактором стабільності в суспільстві, несе в собі традиції, які забезпечують зв’язок між минулим, сьогоденням і майбутнім не тільки права й правової культури, а й усієї культури суспільства загалом.

Для традиції права Сходу характерним є дуалізм правових систем, що полягає в існуванні національного права, санкціонованого державою, такого, що використовується переважно у сфері публічно-правових відносин, і паралельної реалізації традиційного права, духовних і морально-етичних догматів, санкціонованого суспільством і такого, що використовується в приватноправовій сфері.

Також, слід зазначити, що з середини 70-х р. ХХ ст. до країн, зацікавлених у міждержавному усиновленні, стали застосовуватися поняття «держава, що приймає» і «держава, що відправляє». Ці поняття застосовують і сьогодні в різноманітних міжнародних документах. Приналежність країни до тієї або іншої групи передусім залежала від рівня її економічного розвитку.

Одними з перших країн, які здійснювали усиновлення дітей з Кореї, Індії, країн Африки та Латинської Америки, були Італія, США, Швеція, Канада, Королівство Нідерландів.

Наприклад, відповідно до Спеціального акта про усиновлення від 1976 р., усиновлення корейських дітей іноземними громадянами відбувалося в судах за місцем проживання дитини. Підбором як дітей, так і усиновителів мали право займатися тільки корейські агентства, які отримали ліцензії, а порядок ліцензування був встановлений указом президента, тоді як контроль, нагляд, методичне керівництво і визначення державної політики щодо міжнародних усиновлень здійснювало Міністерство охорони здоров’я і соціального захисту Кореї. Як видно, ця система була перевірена двома десятиліттями застосування і вже тоді зарекомендувала себе як така, що надійно забезпечує влаштування дітей у сім’ї, оскільки не була пов’язана із зловживаннями на місцях через судову процедуру усиновлення, що не вводила державу до необґрунтованих витрат.

У багатьох країнах світу розвиток інституту міжнародного усиновлення відбувався аналогічно Кореї.

Разом із тим, деякі держави навпаки спрощують процес усиновлення задля полегшення ситуації у притулках для сиріт – наприклад, у Китаї міжнародне усиновлення почалося лише у 1991 р, коли були запроваджені менш вимогливі регламентуючі правила усиновлення за кордон саме через переповнені дівчатами притулки для сиріт, адже за законом китайці можуть мати лише одну дитину, якщо живуть у місті, і дві – якщо живуть на селі.

При цьому більшість держав Африки і Близького Сходу забороняють усиновлення своїх дітей іноземцями. Цієї ж політики дотримується більшість держав Західної Європи.

Наприклад, Гватемала, яка колись була однією з країн, що найбільше практикувала міжнародне усиновлення, віддала на усиновлення багато дітей віком від чотирьох до шести місяців, з чудовою перспективою здорового розвитку. Після того, як ЮНІСЕФ та інші організації закликали до мораторію через зловживання усиновленням, Гватемала припинила віддавати дітей на всиновлення за кордон.

У багатьох країнах Південної та Центральної Америки діяльність приватних посередників заборонена, що призвело в результаті до значного скорочення кількості міжнародних усиновлень. Серед цих країн можна назвати Болівію, Чилі, Еквадор, Ель-Сальвадор, Гондурас, Парагвай та Перу, котрі нині віддають на всиновлення лише невелику кількість дітей і тільки після того, як останні пробудуть тривалий період у руйнуючих психіку притулках. У Гватемалі введено в дію законодавство, що забороняє діяльність приватних посередників у будь-якій майбутній системі міжнародного всиновлення.

У судах Південної Африки, Індії та Малаві прийняли рішення, що Конвенція про права дитини та відповідне міжнародне право у галузі прав людини роблять забезпечення найкращих інтересів дитини вирішальним фактором при розгляді справ, пов’язаних із міжнародним усиновленням.

Суди визнали ці принципи в рішеннях у справах з міжнародного всиновлення. Так, Верховний суд Індії визнав право на міжнародне всиновлення, незважаючи на відсутність офіційного визнання такого всиновлення у законодавстві країни, спираючись на міжнародне право в галузі прав людини та відповідні положення Конституції Індії.

При усиновленні дітей – громадян однієї країни громадянами іншої зачіпаються інтереси декількох осіб, що є громадянами різних держав, або осіб, що проживають на території різних країн. У цих країнах можуть бути інші та навіть абсолютно протилежні погляди на усиновлення. Ці відмінності обумовлюються, перш за все, відмінностями в цілях, які ставляться перед інститутом усиновлення в цих державах.

Так, у країнах Західної Європи законодавчо закріплюється, що усиновлення можливе тільки з урахуванням інтересів дітей, але в той же час воно направлене на те, щоб забезпечити бездітних осіб спадкоємцями, внаслідок чого у ряді країн допускається шлюб між усиновленим і усиновлювачем, а також усиновлення повнолітніх осіб.

Цікавим є той факт, що в мусульманських країнах усиновлення взагалі заборонене. Ця заборона базується на положенні Корану: не влаштував Аллах для людини двох сердець в середині і не зробив ваших приймаків вашими дітьми. Зведіть їх до їх батьків, це справедливіше у Аллаха, а якщо не знаєте їх батьків, то це ваші брати у вірі і ваші близькі.

Єдиною мусульманською державою, де існує і функціонує інститут усиновлення, є Туніс. В інших країнах існує інститут прийому або притулку, згідно з яким подружжя зобов'язується прийняти дитину і дати йому необхідну допомогу, але дитина не може ні носити прізвище своєї нової сім'ї, ні розраховувати на частину майна або бути спадкоємцем.

В Африці, де існує давня традиція догляду за дітьми в широкому родинному колі, західне поняття усиновлення не є знайомим. Це, звичайно, особливо стосується країн, що є переважно мусульманськими, таких як Нігерія, де усиновлення вважають неприйнятним, але де є давня традиція догляду за дітьми родичами, що не є їхніми батьками. Найшвидшими темпами число усиновлень виросло в Уганді та Демократичній Республіці Конго. Однак участь африканського континенту у світових потоках усиновлень залишається незначною порівняно з іншими регіонами. Ті, хто підтримує міжнародні усиновлення, наполягають на тому, щоб Африка зміцнила позиції на мапі усиновлень, адже кожна третя дитина-сирота світу живе в Африці.

Для розуміння процесу міждержавного усиновлення дітей необхідно проаналізувати основні документи та з’ясувати специфіку міждержавного усиновлення у Великій Британії, яка є взірцем імплементації міжнародного права у національну правову систему у сфері міждержавного усиновлення.

Зазначимо, що у Великій Британії існують специфічні процедури з процесу усиновлення згідно з Гаазькою конвенцією. Влада Об’єднаного Королівства отримує документи для усиновлення і тоді вирішує здійснювати процес усиновлення чи ні. Слід підкреслити, що на час ухвалення рішення про усиновлення, дитина повинна проживати з майбутніми усиновлювачами. Крім того, таке рішення про усиновлення приймається в суді Об’єднаного Королівства.

Сімейна політика Великої Британії та політика суспільного виховання дітей істотно відрізняється від сучасної української політики. У Великій Британії немає протиставлення сімейного і несімейного влаштування дітей, але є поділ на так звану «public care» – турботу з боку служб, у тому числі дитячих будинків та патронату, який співвідноситься більше з соціальними службами, ніж сімейним пристроєм і «kinship care» – сімейну турботу – буквально турботу з боку родичів. Основна відмінність полягає у праві соціальних служб втручатися і контролювати життя дитини та її оточення. Установи громадського виховання і патронатні сім’ї відіграють пріоритетну роль у наданні опіки і соціальні служби можуть активно втручатися в життя дитини.

Досвід Великої Британії показує, що взаємодія багатьох державних органів сприяє комплексному розумінню прав дітей і батьків, подолання суспільного тиску, яке далеко не завжди є позитивним чинником у забезпеченні прав людини. Історія розвитку законодавства Великої Британії також свідчить про те, що його провідником стають як державні структури, так і великі громадські організації та рухи.

Що ж стосується України, сьогоднішнє сімейне законодавство відображає велику кількість імплементованих міжнародно-правових стандартів щодо захисту прав дітей.

15 лютого 2011 р. було прийнято Закон, яким ратифіковано Європейську конвенцію про усиновлення дітей (переглянуту). Дана Конвенція не була колізійною для України, з огляду на універсальність даного міжнародно-правового акту, який покликаний визначити стандарти міжнародного та внутрішнього усиновлення дітей. До того ж, дана Конвенція допускає застереження, тому, наприклад, для України після її ратифікації не було встановлено обов’язку дозволу усиновлення одностатевими парами.

Проте, найсуперечливішим питанням для України є ймовірна ратифікація Конвенція про захист дітей та співробітництво з питань міждержавного усиновлення від 29 травня 1993 р. Так, проекти законів України про приєднання України до Конвенції неодноразово реєструвалися у період з 2001 р. до 2019 р., однак у зв’язку із суспільним резонансом, дана Конвенція досі залишається не ратифікованою.

Проаналізувавши положення даної Конвенції, ми прийшли до висновку, що Україні необхідно ратифікувати Конвенцію про захист дітей та співробітництво з питань міждержавного усиновлення від 29 травня 1993 р., та імплементувати дані міжнародно-правові стандарти до національного законодавства. Сучасне українське законодавство має механізми захисту прав дитини під час міжнародного усиновлення, однак посилення міграційних процесів та поява нових ризиків та загроз, потребує пошуку більш ефективних та універсальних інструментів захисту прав дитини при міжнародному усиновленні, що в тому числі можливо досягти шляхом ратифікації та імплементації Гаазької конвенції.

*Апробація результатів дослідження.* Результати кваліфікаційної роботи були обговорені на засіданнях кафедри адміністративного та господарського права. Положення даної магістерської роботи були враховані автором в ході підготовки наукових статей для української наукової періодики.

РОЗДІЛ 2 ПРАКТИЧНА ЧАСТИНА

2.1. Основні періоди розвитку міжнародного усиновлення як об’єкта міжнародно-правового регулювання

І етап. Ґенеза міжнародно-правого захисту прав дитини

(середина ХІХ ст. – початок ХХ ст.)

демократичні перетворення, викликані революціями в Європі в XIX ст., створили передумови для налагодження взаєморозуміння у суспільстві та розгляду прав дітей, їх захисту від рабства, економічної експлуатації, свавілля батьків

формується правовий статус дитини і принципово інше ставлення до дітей, які гідні турботи і захисту, мають потребу в поліпшенні умов життя

ІІ етап. Перше міжнародно-правове закріплення прав дитини

(початок ХХ ст. – червень 1945 р.)

у 1919 р. створено Лігу Націй, яка у 1924 р. на своїй 5-й сесії прийняла, запропоновану Міжнародним союзом порятунку дітей, Декларацію прав дитини. Це був перший документ міжнародно-правового характеру в галузі охорони прав та інтересів дітей

після І Світової війни, виникла необхідність врегулювання прав дітей. Розглядалися лише окремі сторони правового становища дітей. Неурядовими організаціями Америки та Європи були вироблені та поступово впроваджувалися власні стандарти з захисту прав дитини

концепція міждержавного усиновлення дітей з’явилася внаслідок двох світових воєн, але набула особливої актуальності у середині 40-х років XX ст.

Друга світова війна сколихнула все населення воюючих країн незалежно від статі і віку. Міждержавні усиновлення були відповіддю на потребу осиротілих дітей, залишених через військовий конфлікт, бідність або тавро незаконнонародженого, інвалідність або змішання рас

ІІІ етап. Формування основних принципів захисту прав дитини та міжнародного усиновлення

(середина 40-х р. ХХ ст. – середина 60-х р. ХХ ст.)

сучасна система захисту прав дитини при міждержавному усиновленні сформувалася в рамках ООН та ґрунтувалася на таких міжнародно-правових документах, як: Статут ООН (1945 р.); Загальна декларація прав людини (1948 р.); Конвенція про попередження злочину геноциду і покарання за нього (1948 р.); Декларація прав дитини (1959 р.); Європейська конвенція про усиновлення дітей (1967 р.)

після Другої світової війни у міжнародному праві з’явилась нова галузь – міжнародний захист прав людини, яка визначає зобов’язання держав із забезпечення всім людям основних прав та свобод

почався розвиток співробітництва між державами щодо міждержавного усиновлення дітей. Це було вкрай важливим оскільки законодавство різних держав суттєво відрізнялося у питанні міжнародно-правового захисту прав дітей при міждержавному усиновленні

вимушена або насильницька міграція як під час війни, так і відразу ж після її закінчення в Європі та інших регіонах світу, охоплених війною, закономірно призвела до інтернаціоналізації усиновлення

після закінчення другої світової війни почався період формування міжнародних організацій. Однією з перших була створена ООН (1945 р.) та в її рамках Дитячий фонд ЮНІСЕФ (1946 р.), потім Рада Європи (1949 р.), Європейський Союз та інші

ІV етап. Виокремлення та розвиток інституту міжнародного усиновлення

(середина 60-х р. ХХ ст. – початок 90-х р. ХХ ст.)

проведення конференцій Єврадопт (Euradopt), а також проведення переговорів між США, Великою Британією, Австралією

прийняті такі основоположні міжнародні правові документи: Європейська конвенція про усиновлення дітей, Декларація про соціальні і правові принципи, що стосуються захисту і добробуту дітей, особливо при передачі дітей на виховання і їх усиновлення на національному і міжнародному рівнях, Конвенція ООН про права дитини

міжнародно-правові документи не вирішили всіх проблем, тому що не було створено міжнародних контрольних механізмів, які складалися б з конвенційних і позадоговірних контрольних органів та міжнародних процедур в системі міжнародного права

у 60-70-і р. ХХ ст., у період виникнення галузі міжнародного захисту прав людини, держави визнали зобов’язання із забезпечення прав та свобод також і дітям, які усиновлювалися громадянами інших держав

проблема гарантій забезпечення прав дитини у процесі міждержавного усиновлення дітей та посиленні контролю над міждержавним усиновлення залишилася невирішеною. Держави намагалися виробити уніфіковані підходи до міждержавного усиновлення

V етап. Створення механізму гарантій забезпечення прав дитини у процесі міждержавного усиновлення

(початок 90-х р. ХХ ст.– теперішній час)

вплив і значущість міжнародного права надзвичайно посилилися, зокрема, не лише в міждержавній сфері, але і в сфері внутрішнього життя держави

приймаються найважливіші міжнародно-правові документи, які регулюють та налагоджують контроль за процесом міждержавного усиновлення дітей у різних країнах світу: Конвенція ООН про захист дітей і співробітництво у сфері міждержавного усиновлення від 1993 р. (Гаазька конвенція) та Європейська конвенція з усиновлення

міжнародно-правові норми та процедури міждержавного усиновлення дітей знаходяться у процесі постійного перетворення задля найповнішого захисту прав та інтересів дітей, які підлягають усиновленню, і ці перетворення здійснюються виключно у межах системи міжнародного права

питання реалізації норм міжнародного права в сучасному міжнародному праві можна вважати базовим. Саме можливість реалізації взятих на себе міжнародних зобов’язань у національній правовій системі і буде визначати ефективність всієї системи міжнародного права, тому що реалізація норм міжнародного права є складовою системи міжнародно-правового регулювання, в якій держава розглядається як основний суб'єкт

Випадки масового зростання кількості міжнародних усиновлень

( протягом ХХ ст. – ХХІ ст.)

2.2. Правова природа та поняття міжнародного усиновлення дітей

Співвідношення термінів

ЮНІСЕФ у збірнику «Міждержавне усиновлення»

(Innocenti Digest «Intercountry Adoption»)

Визначення міждержавного усиновлення

у різних правових системах світу

міждержавне усиновлення – це складніша категорія, ніж внутрішнє національне усиновлення з двох причин. По-перше, існують організації, які спеціально сформовані з метою підтримки сімей, які приймають дітей із інших країн. Вони виконують істотну роль у міждержавному усиновленні. По-друге, роль документів у міждержавному усиновленні порівняно обмежена й іноді неоднозначна усиновленню, і ці перетворення здійснюються виключно у межах системи міжнародного права.

австралійський правник Дж. Гарпер

(J. Harper)

трактує поняття міждержавного усиновлення дитини як, по суті, приватний законний акт між фізичною особою (або подружньою парою), яка бажає усиновити дитину, й іноземним судом, який діє за законами і нормами закордонної країни

італійський науковець С. Лоренціні

(S. Lorenzini)

міждержавне усиновлення дитини – це юридичний акт, що встановлюється в судовому порядку відносно усиновлювача і усиновлюваного, що є громадянами різних держав, або здійсненого в третій країні, громадянином якої не є ні усиновлювач, ні усиновлюваний, що підпадає під юрисдикцію двох або більше держав

Е. Князєва

міждержавне усиновлення – юридичний акт, згідно з яким усиновлена дитина, незалежно від свого громадянства, культури та мови, передається через міжнародні кордони у нову сім’ю

С. Детрік (S. Detrick)

усиновлення – це такий юридичний акт, на основі якого між усиновленою дитиною та особою або особами, які прийняли її на виховання, встановлюються особисті та майнові відносини, які існують між батьками і дітьми, до того ж усиновлений та усиновлювачі повинні бути громадянами різних держав або факт усиновлення повинен мати місце за кордоном і здійснюватися відповідно до законодавства іноземної держави

А. Семенов

трактує міждержавне усиновленя дітей як юридичний акт, здійснений в суб’єктивних інтересах дітей, коли в основі дій усиновлювачів лежать мотиви і цілі, спрямовані на надання усиновлюваному права на належне сімейне виховання, гарантоване перш за все, Сімейним кодексом Російської Федерації і законодавством держави, куди усиновлюється дитина

Е. Пєтухова

міждержавне усиновленню як глобальне явище, пов’язане з міграцією дітей на великі географічні відстані від суспільства і культури, до іншого дуже різного навколишнього середовища

Ханс ван Лун (H. van Loon) та Гонсало Парра-Арангурен (G. Parra-Aranguren)

визначає міждержавне усиновлення як юридичну передачу поточної батьківської відповідальності від батьків, які народили дитину, до прийомних батьків, визнаючи, що в рамках цього процесу створюється нова мережа споріднення між дитиною та майбутніми батьками

Дерек Кіртон

(D. Kirton)

американський вчений П. Селмен (Р. Selman)

міждержавне усиновлення – це усиновлення, за якого дитина, народжена за межами країни, усиновлюється прийомними батьками, які живуть у межах країни

міждержавне усиновлення – це процес, за допомогою якого подружня пара або одна людина з однієї країни, усиновлює дитину з іншої країни

Дж. Массон (J. Masson)

міждержавне усиновлення це інституціоналізована соціальна практика, через яку усиновлена дитина набуває нову сім’ю або родинних зв’язків, з обов’язковою зміною країни проживання

Марі-Франсуаз Люке-Бабель (Marie-Françoise Lucker-Babel)

міждержавне усиновлення – це об’єднання міжнародних законних інструментів і національних заходів держав та застосування стандартів для належного захисту правовідносин між усиновлювачем та усиновленим

Д. Хоу (D. Howe)

за юридичною природою міждержавне усиновлення – це гуманітарний акт, згідно з яким дитина передається на усиновлення з обов’язковою зміною країни проживання

Дж. ван Бойрен

(G. Van Bueren)

Викладене дає підстави для авторського визначення міждержавного усиновлення дітей

Міжнародне усиновлення може бути визначено як правочин, спрямований на встановлення постійного правового зв’язку між дитиною та усиновлювачем, які є громадянами різних держав, унаслідок якого усиновлювач приймає у свою сім’ю дитину на правах доньки чи сина.

2.3. Визначення сутності та характеристика основних міжнародно-правових стандартів регулювання міжнародного усиновлення дітей

Міжнародні-правові стандарти захисту прав дітей

безпосередньо не надають відповідних прав індивідам

встановлюють лише взаємні зобов’язання держав стосовно надання своїм громадянам певних прав та свобод

вирішення конкретних питань про захист прав дітей належить до внутрішньої компетенції держави

включає значну кількість документів як універсального, так регіонального характеру, що формують систему міжнародно-правових стандартів захисту прав дитини при міждержавному усиновленні

встановлюється міжнародно-правове зобов’язання всіх держав співпрацювати, при цьому чітко визначаються правові рамки такого міждержавного співробітництва

Міжнародно-правові стандарти у сфері міждержавного усиновлення дітей

являють собою сукупність міжнародно-правових норм різної правової природи, що встановлюють мінімальні вимоги для держав у цій сфері

Міжнародні-правові стандарти захисту прав дітей

Норми «твердого права»

Норми «м’якого права»

Норми універсального характеру

Норми регіонального характеру

Конвенція ООН

про права дитини

Міждержавне усиновлення

за Конвенцією ООН про права дитини

Стаття 20

1. Дитина, яка тимчасово або постійно позбавлена сімейного оточення або яка в її власних якнайкращих інтересах не може залишатися в такому оточенні, має право на особливий захист і допомогу, що надаються державою.

2. Держави-учасниці відповідно до своїх національних законів забезпечують зміну догляду за дитиною.

3. Такий догляд може включати, зокрема, передачу на виховання, "кафала" за ісламським правом, усиновлення або, за необхідності, направлення до відповідних установ по догляду за дітьми. Під час розгляду варіантів зміни необхідно належним чином враховувати бажаність наступництва виховання дитини, її етнічне походження, релігійну і культурну належність і рідну мову.

процес усиновлення рекомендується проводити у межах однієї країни і тільки, як виняток, дозволяється міждержавне усиновлення дітей

виокремлено, що проблеми при міждержавному усиновлені пов’язані з великою кількістю міжособистих відносин, із різницею у вихованні, етнічному середовищі держави походження дитини і держави, де її приймають

Держави-учасниці, які визнають існування

системи міжнародного усиновлення

Основні положення Конвенції ООН про права дитини

щодо міжнародного усиновлення

Конвенція про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей

у ході зміни країни проживання інтереси щодо супроводу дорослими переселенцями неповнолітніх дітей захищалися національним законодавством не повною мірою.

широкого поширення набули не тільки факти прямого, тобто кримінального викрадення дітей у протизаконних цілях, але і їх потаємне вивезення в іншу країну одним із розлучених із подружжя без відома і згоди другого з батьків, під наглядом якого перебувала дитина, згідно з рішенням суду тощо

Основні положення

Конвенції про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей

заборона вилучення і переміщення дитини за кордон з країни її постійного місця проживання без попередньої згоди на це обох його батьків або іншої особи, уповноваженої законом давати таку згоду замість батьків

Процедурні аспекти

Конвенції про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей

Договірна держава визначає Центральний орган для виконання функцій, покладених Конвенцією на такі органи

Безпосередньо або через посередника вони вживають усіх належних заходів для

виявити місцезнаходження дитини, що була незаконно переміщена або утримується

запобігти нанесенню подальшої шкоди дитині або збитку зацікавленим сторонам шляхом вжиття або спричинення вжиття тимчасових заходів

забезпечити добровільне повернення дитини або досягнення дружнього вирішення питань

обмінюватися там, де це бажано, інформацією про соціальне походження дитини

надавати інформацію загального характеру про законодавство їхніх держав, пов’язане із застосуванням Конвенції

ініціювати судові або адміністративні процедури або сприяти таким процедурам з метою домогтися повернення дитини та, якщо це доречно, організовувати або забезпечити ефективне здійснення права доступу

якщо потребують обставини, надавати або сприяти наданню юридичної допомоги і консультацій, включаючи участь адвокатів і юридичних радників

надавати таку організаційну допомогу, яка може бути необхідна і доречна для забезпечення безпечного повернення дитини

обмінюватися інформацією про хід реалізації цієї Конвенції й у міру можливості усувати будь-які перешкоди до її застосування

Конвенція про захист дітей і співробітництво у сфері міждержавного усиновлення

Усиновлення в рамках цієї Конвенції має місце тільки

якщо:

Компетентні органи влади Держави походження встановили, що дитина може бути усиновлена

Компетентні органи влади Держави походження визначили після належного розгляду можливостей улаштування дитини в Державі походження, що міждержавне усиновлення відповідає найкращим інтересам дитини

Компетентні органи влади Держави походження упевнились, що:

Компетентні органи влади Держави походження упевнились з врахуванням віку та ступеня зрілості дитини, що:

Компетентні органи влади приймаючої Держави

Договірна Держава призначає Центральний орган для виконання таких обов'язків

Повноваження можуть бути надані тільки тим організаціям, які можуть компетентно і належним чином виконувати завдання, що стоять перед ними

Європейська конвенція про усиновлення дітей (переглянута)

Усиновлювати дитину можуть

Держави можуть поширювати дію цієї Конвенції на одностатеві пари, які одружені або перебувають у зареєстрованому партнерстві. Вони також можуть поширювати дію цієї Конвенції на різностатеві й одностатеві пари, які разом проживають у постійних стосунках.

Компетентний орган приймає рішення про усиновлення лише після належного попереднього встановлення обставин

Декларація про соціальні та законодавчі принципи захисту дітей та покращення їх добробуту, особливо при передачі дітей на виховання та їх усиновлення на національному та міжнародному рівнях

Положення Декларації щодо захисту прав дитини

при міжнародному усиновленні

У преамбулі Декларації підтверджується шостий принцип Декларації прав дитини 1959 р., згідно з яким кожна дитина має зростати в сімейному колі, бути оточеною піклуванням і відповідальністю своїх батьків, в атмосфері любові, моральної та матеріальної упевненості

У Декларації також зосереджено увагу та тому, що кожна держава повинна приділяти нагальну увагу добробуту сім’ї та дитини (ст. 1), добробут дитини залежить від добробуту сім’ї (ст. 2).

Піклуватися про дитину зобов’язані насамперед її власні батьки (ст. 3), але якщо вони не дбають про свою дитину або якщо піклування не здійснюється належним чином, то слід розглянути питання про те, щоб дитиною опікувалися родичі батьків дитини, про передачу дитини на виховання в іншу сім’ю або про усиновлення, або, в разі необхідності, про влаштування дитини в спеціалізований заклад (ст. 4).

Особи, відповідальні за піклування про дитину, повинні визнавати бажання, переданої їм на виховання або усиновленої дитини, знати про своє походження, якщо тільки це не суперечить найкращому забезпеченню інтересів дитини

Особи, відповідальні за процедури передачі дітей на виховання чи усиновлення, мусять мати професійну підготовку (ст. 6).

Необхідно встановити політику та ухвалити, де це потрібно, закони про заборону викрадення дітей та вчинення будь-яких інших дій з метою їх незаконної передачі (ст. 19).

Доцільно наголосити, що установи або служби опіки і піклування повинні ще до усиновлення переконатися у тому, які взаємовідносини можуть скластися між усиновлюваною дитиною і майбутніми прийомними батьками; якщо дитину неможливо передати в іншу сім’ю на виховання чи для усиновлення або забезпечити належне піклування про неї у країні її походження, тоді, як альтернативне вирішення питання про забезпечення дитини сім’єю може розглядатися міждержавне усиновлення (ст. 17)

Згідно з положеннями Декларації урядам слід запровадити політику та ефективний контроль для захисту інтересів дітей при міждержавному усиновленні. Міждержавне усиновлення повинно, якщо це можливо, здійснюватися лише за умови, що у відповідних державах розроблено такі заходи (ст. 18).

Ще однією з важливих умов, є те, що міждержавне усиновлення має (як правило) здійснюватися через компетентні органи або установи із застосуванням гарантій і норм, подібних до тих, що діють при усиновленні в країні походження. У жодному разі усиновлення не повинно вести до одержання сторонами, які беруть у ньому участь, невиправданої фінансової вигоди (ст. 20).

Основною метою усиновлення є забезпечення постійної сім’ї для дитини, про яку не можуть піклуватися її батьки. При розгляді можливих варіантів усиновлення відповідальній особи, повинні обрати найсприятливіші для дитини умови (ст. 14).

2.4. Механізми реалізації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей

Форми реалізації міжнародно-правових норм

Механізми реалізації міжнародно-правових норм

Види норм за характером реалізації всередині держави

Самовиконувані

Вперше критерій самовиконуваності міжнародних договорів було сформульовано в 1829 р. Верховним Судом США: «міжнародний договір є самовиконуваним, якщо він є дійсним сам по собі без звернення до законодавчих заходів»

Зобов’язання із захисту прав дитини при міждержавному усиновленні є складовою загального зобов’язання із захисту та поваги до прав людини та належить до категорії імперативних норм міжнародного права, такі положення можна вважати самовиконуваними.

Приписи мають чітко зобов’язувати державу в особі її державних органів, або її юридичних чи фізичних осіб без додаткового втручання законодавця. Можливість прямого застосування норми міжнародного права повинна бути санкціонована національним правом.

Для того, щоб положення міжнародних договорів були розглядалися як самовиконувані їх формулювання повинно бути достатньо чіткими та повними, з тим щоб безпосередньо мати результат в національно-правовій системі

Виконання яких залежить від положень національного права

Головним зобов’язанням держав у зв’язку із такими нормами є прийняття відповідного законодавства

Саме прийняття національного законодавства має складати основну частину від загальної маси заходів, які вживаються для гарантування належної імплементації норм міжнародного права, а ефективне застосування норм міжнародного права залежить від їх ефективного включення до національного права.

Основна мета – повна узгодженість національного законодавства всіх держав з нормами міжнародного права. Норми міжнародних договорів, що регулюють виключно питання міждержавного усиновлення, не належать до категорії самовиконуваних договорів, оскільки потребують додаткових заходів з їх реалізації.

Форми реалізації несамовиконуваних норм

Імплементація

є правовим механізмом реалізації норм міжнародного права, що у широкому розумінні означає здійснення міжнародно-правових і внутрішньодержавних норм на виконання міжнародно-правових, а також створення на міжнародному і внутрішньодержавному рівнях умов для такого здійснення.

Трансформація

це один із способів реалізації міжнародних зобов’язань держави шляхом видання нею національних правових актів. Цей спосіб має в основі правову дію, яка пов’язана не тільки з відображенням змісту міжнародно-правової норми в національній, але із певним доопрацюванням норми у відповідності до вимог національного законодавства, при чому зміна форми не повинна змінити змісту міжнародно-правової норми.

Генеральна трансформація полягає у встановленні державою у своєму праві загальної норми, яка надає міжнародно-правовим нормам силу внутрішньодержавної дії.

Спеціальна трансформація полягає в наданні державою конкретним нормам міжнародного права сили внутрішньодержавної дії шляхом їх відтворення в законі текстуально або у вигляді положень, які адаптовані до національного права, або шляхом законодавчого виразу згоди на їх застосування іншим способом.

Інкорпорація

це спосіб реалізації, при якому в національному включаються норми, які зовні повністю ідентичні з нормами відповідного міжнародно-правового акту.

Відсилка

це спосіб, при якому формулюється національна норма, яка відсилає до всього міжнародного права, або до частини міжнародного права, або до конкретної норми міжнародного права.

Загальна відсилка

Часткова відсилка

Конкретна відсилка

2.5. Особливості імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права





Особливості імплементації міжнародно-правових стандартів при міжнародному усиновленні

Поняття

Схід є збірним образом, містить у собі багато східних цивілізацій, які мають деякі схожі риси, наприклад, традиціоналізм, консерватизм, гармонію з природою, безтурботність, зосередженість на духовному житті. Але все ж таки вони мають і відмінності відповідно до впливу духовних традицій: конфуціанська Східна Азія, індуїстська Індія, ісламський Ближній Схід, буддистська Південно-Східна Азія.

Особливості правової системи

Процедура приєднання та ратифікації/приєднання до міжнародно-правового акту щодо міжнародного усиновлення

Держава проводить внутрішнє оцінювання поточної ситуації та вирішує стати стороною Конвенції

|  |
| --- |
| хто наразі надає послуги із захисту добробуту дітей та усиновлення в державі; |
| як побудовано систему цих послуг; |
| як фінансується надання цих послуг; |
| чи виконуються за системи, що існує, всі передбачені Конвенцією функції; |
| чи забезпечують чинні процедури й закони бездоганність системи. |

Держава оцінює варіанти імплементації

|  |
| --- |
| принципи та вимоги Конвенції; |
| кожен крок на шляху дитини в системі піклування; потреби та проблеми на кожному етапі цього шляху; |
| потреби у захисті дітей; |
| стратегії та інструменти ефективної імплементації. |

Держава розробляє план імплементації,

розділяючи всі заходи на 3 категорії

|  |
| --- |
| проаналізувати кожен етап процесу; |
| визначити остаточні функції кожного етапу; |
| визначити потреби в персоналі та ресурсах; |
| оцінити поточну ситуацію; |
| порівняти систему, що існує, із запропонованою; |
| встановити загальну тривалість часу, необхідного для запровадження змін; |
| визначити конкретні кроки на шляху до досягнення мети |

Довгострокові заходи/

багаторічний план

Короткострокові/

проміжні

заходи

Термінові заходи,

наприклад: протидія

викраденню і торгівлі дітьми

Ратифікація/приєднання

Держава публікує детальний план імплементації

Держава негайно вживає термінових заходів, якщо потрібно

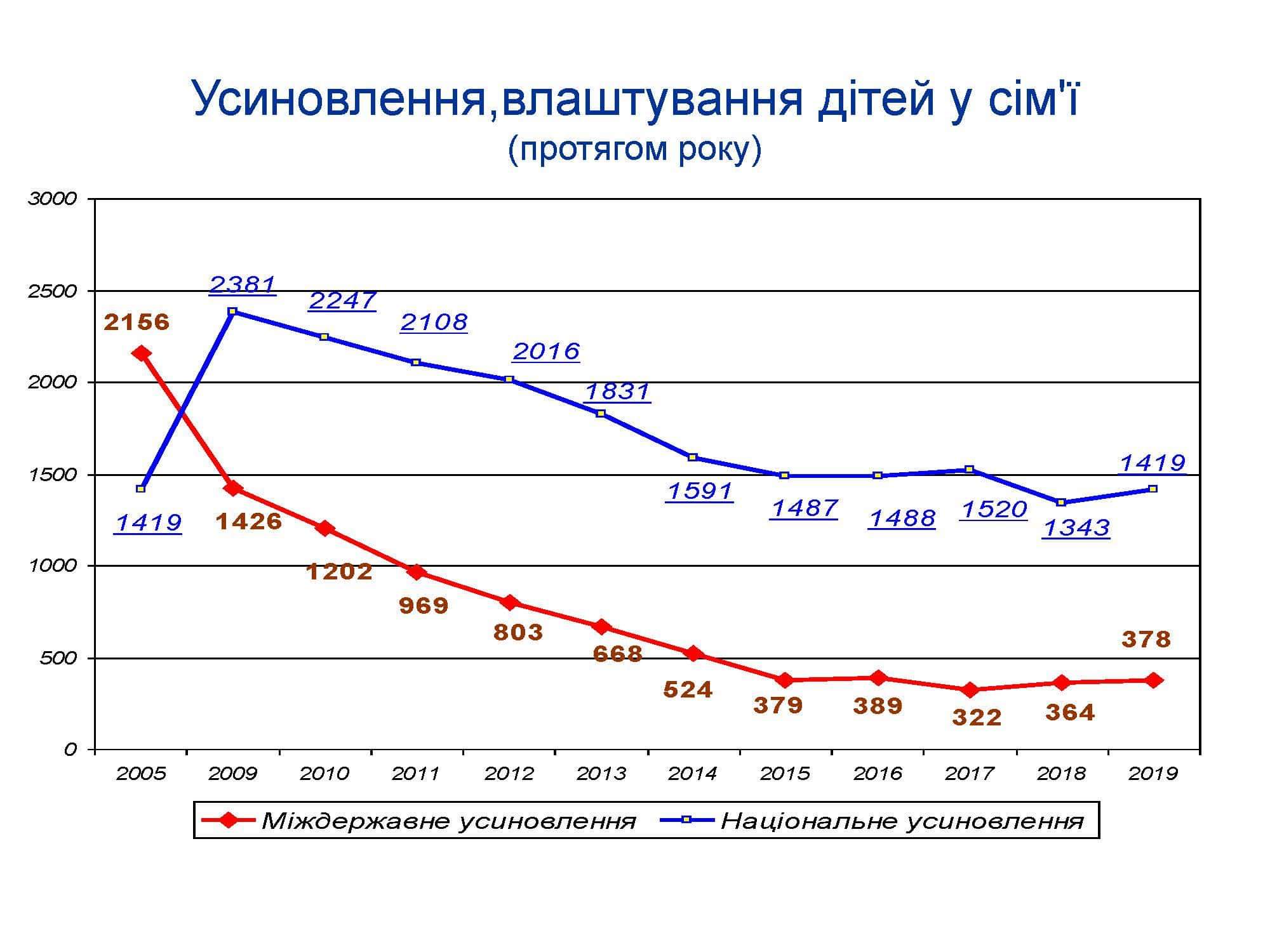
Набрання чинності

Впровадження короткострокових, проміжних заходів

Початок довгострокових заходів

2.6. Перспективи імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в Україні









Основні аргументи проти ратифікації Україною

Гаазької конвенції 1993 р.

Гаазька конвенція сприятиме збільшенню усиновлень українських дітей за кордоном

Аргумент 1

Законодавство України, яке не буде змінено Конвенцією, дозволяє іноземцям усиновлювати дітей, які досягли 5 років і перебувають не менше як один рік на обліку з усиновлення в Мінсоцполітики, за винятком:

Після приєднання до Гаазької конвенції посередники «торгуватимуть» українськими дітьми за кордон

Аргумент 2

Згідно ст. 32 Конвенції ніхто не повинен отримувати невиправданої фінансової або іншої вигоди від діяльності, пов’язаної з міждержавним усиновленням. Тільки витрати та видатки, включаючи розумні професійні гонорари особам, які приймають участь в процесі усиновлення, можуть встановлюватись або виплачуватись. Керівники, адміністратори і службовці органів, що приймають участь в процесі усиновлення, не одержують винагородження за надані послуги, яке є безпідставно високим.

Кожна держава може законодавчо обмежити або встановити розмір таких витрат

В Україні, яка не є учасником Гаазької конвенції

На підставі Гаазької конвенції українських дітей зможуть усиновити одностатеві пари

Аргумент 3

Згідно ст. 15-17 Конвенція покладає на держави учасниці обов’язок забезпечувати, щоб усиновлення дитини дозволялося лише компетентними органами держави, яка визначає відповідно до законодавства, що усиновлення допустимо з огляду на статус дитини відносно батьків, родичів і законних представників та якщо необхідно ці особи дали згоду на усиновлення.

Компетентний орган держави походження дитини на підставі висновку держави, яка бажає усиновити дитину, має переконатися щодо прийнятності потенційних усиновлювачів.

Оскільки відповідно до ст. 211 СК України заборонено особам однієї статі бути усиновлювачами, то, розглядаючи висновок держави потенційного усиновлювача та приймаючи рішення щодо згоди на усиновлення, компетентний орган України, а саме Мінсоцполітики, відмовлятиме у наданні згоди на усиновлення за обставин, які не відповідають вимогам законодавства України.

Учасниками Гаазької конвенції є й держави з консервативними поглядами на сім’ю та шлюб: Польща, Італія, Казахстан, Грузія тощо.

Україна не знатиме про долю дітей, усиновлених за кордон

Аргумент 4

На підставі Гаазької конвенції компетентні органи держави, де проживає дитина після усиновлення, на обґрунтований запит, тобто тоді, коли у запиті зазначені обставини, які дають підстави вважати, що права усиновленої дитини порушуються, надають інформацію стосовно конкретного випадку усиновлення.

Загальний нагляд за дотриманням прав усиновленої дитини буде системно здійснюватися в рамках системи освіти, охорони здоров’я та соціального захисту приймаючою держави.

В Україні, яка не є учасником Гаазької конвенції

Є фактично неефективною та залежить від доброї волі усиновлювачів

відвідування родин усиновлювачів українським консулом

отримання звітів від усиновлювачів

ВИСНОВКИ

Вирішення наукових завдань в процесі комплексного аналізу особливостей реалізації державної політики імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міждержавного усиновлення у країнах Західної та Східної традиції права та перспектив імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення в Україні, на основі норм міжнародно-правових актів та практики їх реалізації у різних країнах світу, теоретичного осмислення ряду наукових праць у різних областях знань, дало можливість сформулювати такі теоретичні висновки та пропозиції:

1. Досліджено, що міжнародне усиновлення дітей у полі міжнародно-правового регулювання формувалось у процесі декількох взаємопов’язаних етапів розвитку, що нерозривно пов’язані з ґенезою інституту міжнародного захисту прав дитини. Так, було виділено п’ять послідовних етапів розвитку міжнародного усиновлення як об’єкта міжнародно-правового регулювання починаючи з середини ХІХ століття до теперішнього часу.

На основі даної історичної періодизації встановлено, що системне дослідження історичних процесів є підґрунтям для розуміння правової природи міжнародного усиновлення дітей як сукупності міжнародно-правових норм, що складають інститут міжнародного права, визначення його ґенезу та ролі в системі міжнародного права.

Тож, комплексний аналіз історичного розвитку міжнародно-правових стандартів міжнародного усиновлення демонструє, що дана проблематика нерозривно пов’язана з розвитком міжнародного захисту прав дитини в цілому та перебуває в прямій залежності від політичної, соціально-економічної та правової обстановки у світі, що обумовлює безперервний розвиток міжнародно-правових норм, які регулюють міжнародне усиновлення.

2. Починаю з виникнення перших випадків міжнародного усиновлення, вчені правники з різних країн намагались дослідити правову природу даного явища та сформулювати поняття. На сьогодні, міжнародно-правова зарубіжна та вітчизняна наукова доктрина виокремлює поняття «міжнародне усиновлення», «міждержавне усиновлення» та «усиновлення з іноземним елементом».

Однак, зважаючи на сьогоднішню динаміку міграційних процесів, запровадження у Європейському Союзі принципу вільного переміщення осіб, поділ усиновлення дітей іноземними громадянами на «міждержавне усиновлення» та «міжнародне усиновлення», у зв’язку з правовими наслідками такого усиновлення для дитини, а саме вивезення її з країни громадянства або ні, не відповідає правовим реаліям сьогодення.

Проаналізувавши правову природу поняття міжнародного усиновлення дітей, було дано авторське визначення міжнародного усиновлення як правочину, спрямованого на встановлення постійного правового зв’язку між дитиною та усиновлювачем, які є громадянами різних держав, унаслідок якого усиновлювач приймає у свою сім’ю дитину на правах доньки чи сина.

3. Враховуючи історичні етапи розвитку та правову природу міжнародно-правового інституту міжнародного усиновлення, встановлено, що він є складовою комплексу міжнародного захисту прав людини, тому на нього поширюють дію як загальні міжнародно-правові стандарти даної галузі міжнародного права, так й спеціально встановлені.

До того ж, система міжнародно-правових норм у сфері захисту прав дитини складається з великого обсягу документів як універсального, так регіонального характеру, що формують систему міжнародно-правових стандартів захисту прав дитини при міждержавному усиновленні.

4. Визначено, що міжнародно-правовими стандартами у сфері міждержавного усиновлення дітей у науковій спільноті прийнято вважати сукупність міжнародно-правових норм різної правової природи, що встановлюють мінімальні вимоги для держав у цій сфері, які закріплюються безпосередньо міжнародно-правовими актами.

Також, виокремлено та досліджено основні міжнародно-правові акти, що регулюють питання міждержавного усиновлення дітей, а саме: Конвенцію ООН про права дитини, Гаазьку конвенцію про захист дітей та співробітництво у сфері міждержавного усиновлення, Європейську Конвенцію про усиновлення дітей, Європейську Конвенцію про здійснення прав дітей.

4. Проаналізувавши основні міжнародно-правові стандарти при міжнародному усиновлені, визначено, що на сьогодні відносини у сфері міждержавного усиновлення є безпосереднім об’єктом міжнародно-правового регулювання, досить ретельно визначені міжнародно-правовими нормами, деякі з яких є універсальними та поширюються на більшість країн світу. Тож, тенденції розвитку міжнародного співробітництва у сфері міжнародного усиновлення свідчать про визнання примату міжнародного права над внутрішньодержавним.

5. Індикатором, який дозволяє визначити рівень дієвості та значимості системи міжнародно-правового регулювання міждержавного усиновлення, є процес реалізації державами міжнародних зобов’язань у національній правовій системі. Тож, питання теоретичного осмислення процесу реалізації міжнародно-правових стандартів є складовою дослідження міжнародно-правового регулювання міждержавного усиновлення.

Слід зазначити, що зобов’язання із захисту прав дитини при міждержавному усиновленні є складовою загального зобов’язання із захисту прав дитини та належать до категорії імперативних норм міжнародного права, які не потребують додаткових нормативно-правових заходів для їх реалізації у межах національної правової системи, а отже такі міжнародно-правові норми можна визначити як самовиконувані.

Визначено, що міжнародно-правові норми договорів, що регулюють виключно питання міждержавного усиновлення, не належать до категорії самовиконуваних договорів, оскільки вимагають від держави додаткових заходів з їх реалізації.

Як правило, більшість норм, які стосуються захисту прав дитини при міждержавному усиновлені реалізуються шляхом трансформації. Однак, у більшості міжнародно-правових актах, терміном, який позначає процес реалізації міжнародно-правових норм, є імплементація.

6. За для практичного втілення міжнародно-правових норм необхідно провести процедуру узгодження норм міжнародного права з національною правовою системою, що й дозволяє здійснити імплементація.

Досліджено, що у науковій доктрині під імплементацією прийнято розуміти цілеспрямовану організаційну-правову діяльність держави, яка застосовується індивідуально, колективно або в межах міжнародної організації з метою своєчасної, всебічної і повної реалізації прийнятих нею відповідно до міжнародного права зобов’язань.

Оскільки імплементація це тривалий процес, який потребує низки офіційних процедур, останнім часом з’явилися нові форми реалізації міжнародного права у національному праві. Так, держава, приєднавшись до міжнародної угоди ще до завершення процесу імплементації, може неофіційно застосовувати її норми, а іноді зовсім не приєднується до угоди, але додержується її.

Встановлено, що держави по-різному застосовують процедури і механізми імплементації міжнародних норм. Це пов’язано з тим, що немає єдності в імплементаційних підходах у законодавстві зарубіжних держав. З цього приводу доцільним є проведення дослідження імплементаційних процесів щодо міждержавного усиновлення дітей у країнах різних традицій права.

7. Цілий ряд держав закріпили пріоритет норм пактів і конвенцій, до яких вони приєдналися, над національним законодавством.

Проте багато країн такого пріоритету до цього часу не визнають. У країнах Північної Європи загальновизнані принципи міжнародного права, договори що укладаються і пакти, повинні бути імплементовані до поточного законодавства.

Конституції багатьох сучасних держав мають, у тій чи іншій формі як конституційні принципи, так і норми та вимоги про необхідність узгодження національного правопорядку і законодавства з міжнародним правом. Для сучасних конституцій характерна тенденція до розширення сфери конституційного регулювання питань, що відносяться до зовнішньополітичної і міжнародно-правової діяльності держав.

Враховуючи наведене вище, можна зробити висновок, що пріоритет норм міжнародного права в національному законодавстві виступає основним питанням і істотним змістом теорії і практики міжнародного права.

Але треба чітко розуміти, що приведення національного права у відповідність до нормам міжнародного права – процес дуже складний та потребує імплементаційної правотворчості. Одним із факторів, що визначають рівень здійснення є ефективність процесу імплементації відповідних міжнародних норм в національне законодавство держав.

До того ж, більшість науковців також відзначають необхідність встановлення пріоритетності ратифікованих норм міжнародного права над нормами національних законів, з огляду на процеси глобалізації світу та посилення міждержавних відносин.

З огляду на вищевикладене, очевидним є факт того, що питання співвідношення міжнародного права та національного права є пріоритетним як для науки міжнародного права, так й для практичної сфери реалізації міжнародно-правових норм.

8. Провівши аналіз особливостей імплементації міжнародно-правових стандартів у сфері міжнародного усиновлення дітей у країнах Західної та Східної традиції права, встановлено, що різні держави мають різні системи права та гарантії захисту прав дитини після усиновлення. Все це викликає необхідність використання єдиних стандартів і правил міжнародного характеру, які були вироблені і прийняті міжнародним співтовариством.

Визначено, що для розуміння процесу міждержавного усиновлення дітей необхідно проаналізувати основні документи та з’ясувати специфіку міждержавного усиновлення у Великій Британії, яка є взірцем імплементації міжнародного права у національну правову систему у сфері міждержавного усиновлення.

Досвід Великої Британії показує, що взаємодія багатьох державних органів сприяє комплексному розумінню прав дітей і батьків, подолання суспільного тиску, яке далеко не завжди є позитивним чинником у забезпеченні прав людини. Історія розвитку законодавства Великої Британії також свідчить про те, що його провідником стають як державні структури, так і великі громадські організації та рухи.

9. Обґрунтовано доцільність приєднання України до Конвенції про захист дітей та співробітництво у сфері міждержавного усиновлення від 29 травня 1993 р. та визначено, що існування інституту міжнародного усиновлення дітей прямо залежить від його гнучкості, адаптації до правових глобалізаційних та інноваційних процесів та підконтрольності державі.

Вважаємо, що внесення певних змін до законодавства України щодо міждержавного усиновлення, ратифікація Гаазької конвенції, організація контролю за процесом міждержавного усиновлення дітей, дасть змогу створити універсальне національне законодавство, що відповідатиме вимогам міжнародно-правових стандартів при міжнародному усиновленні дітей.

ПЕРЕЛІК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ

1. Антонова О.Р. Імплементація міжнародних стандартів сімейної політики: проблеми та перспективи розвитку. *Наше право*. 2013. № 11. С. 98-103.
2. Бабухіна С. Усиновлення дітей іноземцями: плюси і мінуси. *Міжнародні відносини*. 2017. № 24. 8 с.
3. Бабухіна С. Усиновлення дітей іноземцями: плюси і мінуси. *Міжнародні відносини*. 2017. № 24. 8 с.
4. Бартоле Е. Міжнародне усиновлення: погляд на питання з точки зору прав людини. *Право США.* № 1–2. 2012. С. 291-310.
5. Березовська К. І. Міжнародно-правові акти про усиновлення та їх вплив на національне законодавство. *Правознавство*. 2011. Вип. 15. С. 97-102.
6. Березовська К. І. Правове регулювання відносин усиновлення з іноземним елементом : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. Одеса, 2019. 22 с.
7. Веберс Я. Р. Сутність усиновлення і відповідні правові наслідки. *Правознавство*. 2013. № 4. 56 с.
8. Вінгловська О. І. Європейські стандарти прав дитини і національне законодавство. *Міжнародне право.* 2013. С. 463-465.
9. Глиняна К. М. Формування та розвиток національних та міжнародно-правових актів щодо регулювання правовідносин усиновлення. *Часопис цивілістики*. 2017. Вип. 27. С. 32-37.
10. Гнатів О. Б. Міжнародно-правовий процес усиновлення та його скасування дітей-сиріт з України. *Економіка. Фінанси. Право*. 2016. № 2(1). С. 44-46.
11. Головний інформаційний портал Міністерства соціальної політики України. URL: https://www.msp.gov.ua/news/18302.html (дата звернення: 26.10.2020).
12. Губанова О.В. Організаційно-правове регулювання усиновлення в Україні : автореф. дис. … канд. юрид. наук : 12.00.07. Київ, 2011. 23 с.
13. Декларація прав дитини : Декларація, Міжнародний документ від 20 листоп. 1959 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_384#Text (дата звернення: 26.10.2020).
14. Декларація про соціальні та правові принципи, що стосуються захисту і благополуччя дітей, особливо у разі передачі дітей на виховання та їх усиновлення на національному і міжнародному рівнях : Декларація, Міжнародний документ від 03 груд. 1986 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_131#Text (дата звернення: 26.10.2020).
15. Деркаченко Ю. В. Реалізація міжнародно-правових норм у сфері міждержавного усиновлення дітей : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.11. Київ, 2010. 16 с.
16. Деркаченко Ю.В. Міжнародне усиновлення: визначення поняття та актуальні питання правового регулювання. *Часопис Хмельницького університету управління та права*. 2016. № 1(17). С. 108-112.
17. Дружиніна В. В., Скоробрух К. І. Реалії з життя та мотиви усиновлення іноземними громадянами українських дітей. *Вісник Хмельницького національного університету. Сер. Економічні науки.* 2012. № 1. С. 190-194.
18. Європейська конвенція про здійснення прав дітей : Конвенція, Міжнародний документ від 25 січ. 1996 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/994\_135#Text (дата звернення: 26.10.2020).
19. Європейська конвенція про усиновлення дітей (переглянута) : Конвенція, Міжнародний документ від 27 листоп. 2008 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/994\_a17#Text (дата звернення: 26.10.2020).
20. Журило С. С. Цивільно-правове регулювання усиновлення дітей - громадян України іноземними громадянами : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. Одеса, 2015. 20 c.
21. Загальна декларація прав людини (рос/укр) : Конвенція, Міжнародний документ від 10 груд. 1948 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_015#Text (дата звернення: 26.10.2020).
22. Збірник нормативно-правових актів у сфері захисту дітей / упоряд. І.Н. Туркевича, В.П. Пастухова. Київ : Дитячий фонд ООН «ЮНІСЕФ», 2012. 318 с.
23. Зілковська Л. М. Правове регулювання усиновлення в Україні : автореф. дис. … канд. юрид. наук : 12.00.03. Київ, 2012. 20 с.
24. Зникнення новонароджених дітей з метою їхнього незаконного усиновлення в Європі : Рекомендації Парламентської асамблеї Ради Європи № 1828 (2008) URL: http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/mpz/docs/756\_1828\_Novonarodzheni\_-\_rekomenda.htm (дата звернення: 26.10.2020).
25. Імплементація та застосування Гаазької конвенції 1993 року про міждержавне усиновлення: посібник з належної практики / пер. з англ. Іноземцевой І.О. 2008. 214 с.
26. Калакура В. Механізми взаємодії колізійних принципів правового регулювання в міжнародному сімейному праві. *Наукові записки Інституту законодавства Верховної Ради України*. 2011. Вип. 5 (8). С. 23–27.
27. Калашник Л. Торгівля дітьми як джерело підвищення рівня сирітства у КНР людинознавчі студії. *Педагогіка.* Вип. 29. 2014. С. 58-69.
28. Каткова Т.Г. Особливості правових традицій Східної Азії. *Розбудова держави і права: питання теорії та конституційної практики Сер. Права і суспільство*. №6. 2016. С. 9-13.
29. Князева Є.Ю. Правове регулювання усиновлення дітей - громадян Російської Федерації іноземними громадянами : автореф. дис. … канд. юрид. наук : 12.00.03. Москва, 2006. 28 с.
30. Комарчук І.А. Шляхи вирішення питань, пов’язаних з міжнародним усиновленням: Гаазька Конвенція про захист дітей та співпрацю щодо міжнародногоусиновлення від 29 травня 1993 року. *Держава і право : зб. наук. праць*. 2010. Вип. 48. С. 572–577.
31. Конвенція ООН про права дитини : Конвенція, Міжнародний документ від 20 листоп. 1989 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_021#Text (дата звернення: 26.10.2020).
32. Конвенція про захист дітей та співробітництво в галузі міждержавного усиновлення (укр/рос) ООН : Конвенція, Міжнародний документ від 29 трав. 1993 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_365 (дата звернення: 26.10.2020).
33. Конвенція про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей (укр/рос) : Конвенція, Міжнародний документ від 25 жовт. 1980 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995\_188#Text (дата звернення: 26.10.2020).
34. Кравчук М.Ю. Міжнародно-правові стандарти у сфері усиновлення як орієнтир для вдосконалення вітчизняного законодавства. *Право і Безпека*. 2016. № 1. С. 201-205.
35. Кухар А.О. Актуальні питання удосконалення інститут міжнародного усиновлення. *Держава і право.* 2012. С. 407-412.
36. Леонова Г. Місія дитячого фонду ООН (ЮНІСЕФ) і перспективи його розвитку. *Журнал міжнародного права і міжнародних відносин*. 2014. С. 81-86.
37. Леонова Г. Місія дитячого фонду ООН (ЮНІСЕФ) і перспективи його розвитку. *Журнал міжнародного права і міжнародних відносин*. 2014. С. 81-86.
38. Лисенко Х. Становлення сучасного правового механізму захисту прав дитини у міжнародному усиновленні. *Право України*. 2016. № 3. С. 22-26.
39. Логвінова М. Усиновлення (удочеріння): національно та міжнародно-правові аспекти. *Право*. 2010. 90 с.
40. Малиновська Т. М. Захист прав та інтересів дитини у сфері міжнародного усиновлення. *Наше право*. 2016. № 1. С. 185-189.
41. Мельник О. В. Особисті немайнові права дитини при усиновленні за законодавством України та окремих зарубіжних країн : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. Одеса, 2016. 23 с.
42. Мікуляк М. Регулювання міжнародного усиновлення на основі Конвенцій про права дітей та усиновлення. *Вісник Дніпропетровського університету імені Альфреда Нобеля. Сер. «Юридичні науки»*. 2015. № 1 (6). С. 91–94.
43. Мусіна Н.М. Міжнародні-правові проблеми діяльності Дитячого фонду ООН. *Вісник Дніпропетровського університету. Сер. Міжнародне приватне право*. 2013. С. 91–94.
44. Мусіна Н.М. Міжнародні-правові проблеми діяльності Дитячого фонду ООН. *Вісник Дніпропетровського університету. Сер. Міжнародне приватне право*. 2013. С. 91–94.
45. Пєтухова Е. О. Актуальні проблеми усиновлення іноземними громадянами дітей, що мають російське громадянство : автореф. дис. … канд. юрид. наук : 12.00.03. Москва, 2011. 32 с.
46. Погорецька Н. В. Міжнародне усиновлення: проблемні питання. *Форум права*. 2011. № 3. С. 612-617.
47. Попко В. В. Колізійні питання усиновлення та їх уніфікація в актах Гаазької конференції з міжнародного приватного права. *Держава і право.* *Сер. юрид. і політ. науки*. 2016. Вип. 31. С. 460-466.
48. Про охорону дитинства : Закон України від 26.04.2001 № 2402-III. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2402-14 (дата звернення: 26.10.2020).
49. Рибинська Л.О. Регламентація внутрішньо-правової діяльності ЮНІСЕФ. *Зовнішня торгівля: економіка, фінанси, право.* 2013. №1. С. 118-121.
50. Рибинська Л.О. Регламентація внутрішньо-правової діяльності ЮНІСЕФ. *Зовнішня торгівля: економіка, фінанси, право.* 2013. №1. С. 118-121.
51. Розгон О. В. Значення імплементації норм міжнародного права щодо усиновлення в національне законодавство. *Альманах міжнародного права*. 2016. Вип. 13. С. 135-142.
52. Розгон О.В. Актуальні питання міжнародного усиновлення у світлі міжнародного законодавства. *Вісник Харківського національного університету ім. В.Н. Каразіна. Сер. Право.* 2010. № 945. С. 121-125.
53. Семенов А. В. Проблеми міжнародного усиновлення в Російській Федерації. *Ленінградський юридичний журнал*. 2007. № 2. С. 104 – 122.
54. Сімейний Кодекс України : Кодекс України від 10 січ. 2002 р. № 2947-III. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2947-14 (дата звернення: 26.10.2020).
55. Скоробогач О. В. Міжнародно-правові стандарти усиновлення іноземцями дітей, які є громадянами України. *Право і Безпека*. 2013. № 1. С. 201-205.
56. Слабковська А.І. Нормативно-правове забезпечення процесу усиновлення українських дітей-сиріт іноземцями. *Наукові записки Національного педагогічного університету ім. М.П. Драгоманова*. 2014. Вип. 122. С. 185-193.
57. Статистичні збірники, що випускаються Державним комітетом статистики України за період 2010-2017 роки. *Держкомстат: офіційний веб-сайт.* URL: http://www.ukrstat.gov.ua/ (дата звернення: 26.10.2020).
58. Стоянова Т.А. Розгляд судами справ про усиновлення в світлі ратифікації Європейської конвенції про усиновлення дітей. *Актуальні проблеми держави і права*. 2012. Вип. 66. С.371-375.
59. Тавлуй О. В. Інститут міжнародного усиновлення та основні характеристики незаконної посередницької діяльності при усиновленні (у рамках конвенції про захист дітей і співробітництво в галузі міждержавного усиновлення). *Часопис Київського університету права*. 2013. № 1. С. 293-296.
60. Усиновлення: реалії та тенденції результати соціологічних досліджень / за уклад. Л. Волинець *Фенікс*. 2009. 156 с.
61. Хохлова Л. А. Міжнародне усиновлення: сучасний стан в світі та Україні. *Журнал східноєвропейського права*. 2019. № 70. С. 409-413.
62. Хуторянська Т.В. Міжнародні стандарти забезпечення прав і законних інтересів дитини та їх імплементація в законодавство України. *Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Сер. Юриспруденція*. 2014. №11. С. 203-205.
63. Черняк Ю.В. Уніфікація норм міжнародного цивільного процесу з розгляду сімейних спорів: Монографія. К.: Алерта, 2018. 388 с.
64. Чолан Т. А. Міжнародне законодавство з питань усиновлення дітей як невід’ємна частина національного законодавства України та російської федерації. *Наше право*. 2013. № 11. С. 98-103.
65. Шуп'яна М. Гаазька конвенція: усиновлення іноземцями дітей, які є громадянами України в реаліях та перспективах. *Освітній простір України*. 2018. №12. С. 36-41.
66. Detrick. S. A commentary on the United Nations Convention on the Rights of the Child. *Martinus NiJhofT Publishers*. 1999. 790 p.
67. González Martín N. Convenció sobre la Protección de Menores y la Cooperación en Materiade Adopción Internacional. *Bol. mexicano de derecho comparado*. 1998. A. 31. N. S., № 92. P. 577−579.
68. Harper J. Intercountry Adoption of Older Children in Australia. *Adoption and Fostering*. 1986. №10. Р. 27−31.
69. Howe D., and Feast J. Adoption, Search and Reunion: the Long Term Experience of Adopted Adults. *The Children’s Society*. 2000. 199 p.
70. J. H. A. van Loon Hague Conference on Private International Law (1990). *Report* *on Intercountry Adoption, Preliminary Document.* № 1. 18 p.
71. Kirton D. Inter-country Adoption in Ireland: Law, Children's Rights and Contemporary Social Work Practice. *Ethics and Social Welfare*. 2008. Vol. 2. Р. 133 – 149.
72. Lorenzini Stefania Adozione internazionale: Genitori e figli tra estranietà e familiarità. *Alberto perdisa editore*. 2014.177 p.
73. Masson Judith Intercountry Adoption: A Global Problem or a Global Solution?. *Journal of International Affairs.* 2001.Vol. 55. Р. 141 –165.
74. Selman P. Trends in Intercountry Adoption: Analysis of Data from 20 Recruiting Countries 1998–2004. *Journal of Population Research*. 2016. Vol. 23, № 2. P. 183–204.
75. Van Bueren G. International Law on the Rights of the Child (International Studies in Human Rights). *Springer*. 1995. 1 edition. 432 p.