

УДК 347.1; 347.9; 343.1; 343.2/7

*С.М. Трошина***ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА УСЫНОВЛЕННЫХ ИНОСТРАНЦЕВ**

В статье рассматриваются проблемы социальной и трудовой адаптации и свободных от дискриминации условий жизни и труда мигрантов, в том числе натурализованных. Применение метода сравнительного правоведения способствовало выявлению коллизий международного и российского права в вопросах правовой защиты усыновленных иностранцев. Приведен перечень преступлений, потерпевшими от которых являются усыновленные иностранцы. Установлен дополнительный объект в данных преступлениях, позволяющий отнести общекриминальные преступления к категории экстремистских. Вносятся предложения по совершенствованию семейного и трудового законодательства. Предлагается ввести право на рассекречивание персональных данных усыновленного иностранца (первоначального имени, даты и места рождения) после достижения им совершеннолетнего возраста. С целью сохранения генетики труда и биологического разнообразия предлагается создать правовой механизм социальной адаптации усыновленных иностранцев. Для устранения проявлений дискриминации в семейных и трудовых правоотношениях предлагается создать международный патронаж.

Ключевые слова: иностранец, мигрант, усыновление, генетика, труд, экстремизм, международные преступления, международный патронаж, натурализация, принцип крови, принцип почвы, тайна усыновления, личное право иностранца.

Правовая сфера жизнедеятельности в Российской Федерации формируется путем создания системной основы для реализации государственной национальной политики и взаимодействия с этнокультурными и религиозными сообществами. Реализация комплекса взаимоувязанных по ресурсам и срокам мероприятий позволит проводить единую федеральную политику в сфере межнациональных отношений, обеспечить эффективное межрегиональное взаимодействие и координацию в сфере государственной национальной политики, включая вопросы укрепления единства российской нации, этнокультурного многообразия и противодействия экстремизму.

В Конституции РФ гарантии равенства содержатся в трех статьях: ч. 5 ст. 13, ч. 2 ст. 19 и ч. 2 ст. 29. Статья 19 Конституции РФ указывает на недопустимость совершения действий по мотиву ненависти и вражды в отношении социальной группы, в то время как социологические опросы фиксируют рост настороженного, а иногда и агрессивного отношения к прибывающим мигрантам, обладающим культурными, языковыми, а порой и религиозными отличиями в сравнении с принимающим сообществом.

Объектом нашего исследования является преступный экстремизм как новый, в юридическом смысле, вид отклоняющегося поведения с криминальным содержанием в традиционной семье. Квалифицирующим признаком является мотив совершения преступлений – ненависть – это внутреннее чувство неприязни, а также вражда – форма выражения ненависти, как правило, сопровождаемая насильственными действиями.

Как показывает статистический анализ, количество преступлений экстремистского характера увеличивается: в 2008 г. – 460, в 2009 г. – 548, в 2010 г. – 656, в 2011 г. – 622, в 2012 г. – 696, в 2013 г. – 896, а в 2014 г. – 1024 преступления¹.

Сложившаяся ситуация представляет угрозу для Российской Федерации как государства многонационального и многоконфессионального и требует принятия комплексных правовых мер. Для достижения цели утверждена Стратегия Национальной безопасности РФ, которая ставит на первое место в борьбе с существующим «недугом» совершенствование правоохранительных мер по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию актов терроризма и экстремизма.

В России как многонациональном государстве гражданство приобретается по рождению на основании принципа почвы. Правовой статус усыновленных иностранных детей российскими гражданами приравнивается к российскому (ч. 1 ст. 137 СК РФ)².

¹ Официальный сайт МВД России. URL: <http://www.mvdinform.ru>.

² Семейный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (в ред. 30.12.2015). URL: <http://base.consultant.ru>.

С момента усыновления иностранец теряет связь с биологическими родственниками (ч. 2 ст. 137 СК РФ) (если решением суда не установлено иное – ч. 3 ст. 137 СК РФ), утрачивает прежнее гражданство и связь с местом своего происхождения и даже теряет дату своего рождения (ст. 135 СК РФ).

В правовом пространстве Российской Федерации существует декларативное правило, предусмотренное ст. 47 СК РФ и устанавливающее гарантию приоритета принципа происхождения детей при определении прав и обязанностей родителей и усыновленных иностранных детей.

В России к усыновленным иностранцам применяются общие нормы, охраняющие тайну усыновления. Однако данное правило в большей степени охраняет интересы усыновителей по сравнению с правами усыновленного иностранного ребенка.

В российском законодательстве допущен пробел, который не может быть восполнен аналогией российского права. Отсутствуют правовые механизмы проведения мероприятий по социальной адаптации иностранного ребенка, без его согласия введенного в российскую общину. Ребенок, который с рождения слышал нерусскую речь, позднее и медленнее начинает читать, с трудом усваивая склонение русского языка. Успехи в русском языке достигаются лишь зазубриванием правил и усилием воли. Иностранные языковые конструкции, полученные ребенком в раннем детстве, заменяются «шаблонами» русского языка. Пока ребенок проговаривает заученные «дежурные» фразы по-русски, он мысленно строит конструкцию предложения. На протяжении всей жизни усыновленному иностранцу приходится заранее моделировать текст устной речи.

Иностранец оказывается в чуждой ему национальной среде. Все, что российскому ребенку «дарится по крови» от русских родителей, иностранцу недоступно. Иностранный ребенок – носитель иной генетической карты. Например, российскому ребенку не нужно дополнительных объяснений, что означает метафора «волосы выются из кольца в соломинку».

Таким образом, любой диалог даже уже взрослого человека превращается для усыновленного иностранца в стрессовую ситуацию. Врачи при исследовании деятельности сердечнососудистой системы усыновленного иностранца относят данную особенность личности к повышенной эмоциональности.

Языковой барьер не преодолевается со временем, иностранец обречен на изоляцию в русскоязычной общине.

При изучении иностранного языка иностранный ребенок не прилагает никаких усилий, лишь вспоминает ранее слышанные им слова и фразы. Но полученный в детстве словарный запас ограничен. Однако привычка «вспоминать», а не заучивать языковые конструкции остается. Таким образом, и родной язык для усыновленного иностранного ребенка не становится коммуникативным средством.

Чужой ребенок не становится своим даже для усыновителей. Усыновители, по традиции, подозревают порочность генофонда усыновленного иностранного ребенка, полагая, что ребенок из хорошей семьи не окажется без попечения родителей. Родственники усыновителей также сторонятся его общества.

Ксенофобия становится верным спутником жизни усыновленного иностранца. Систематически унижается его человеческое достоинство, формируются ущербность и неполноценность, однако ни поводов, ни оснований для возбуждения уголовного дела по ст. 282 УК РФ для усыновителей и иных виновных лиц, ущемляющих права усыновленного иностранца, у правоохранительных органов не находится.

При разрешении теоретического вопроса относительно квалификации возникает конкуренция составов ст. 282 и 136 УК РФ. Общим признаком объективной стороны является мотив национальной, расовой и иной ненависти или вражды, по которому совершаются преступления. Разграничение состоит в двух признаках: ст. 282 УК РФ – формальный состав, ст. 136 УК РФ – материальный состав – наступления общественно-опасных последствий в виде нарушения прав человека и гражданина. В ст. 282 УК РФ способ возбуждения ненависти или вражды не важен. В ст. 136 УК РФ способ совершения преступления конкретизирован – дискриминация связана с ограничением законных прав человека, которые не реализованы вследствие незаконного противодействия виновных лиц.

Особенности формирования ребенка-иностранца в социальной среде, пронизанной ксенофобией, а также психологические особенности восприятия им «замены» окружающего пространства и его окружения являются существенными факторами, вызывающими необходимость создания правового механизма адаптации иностранного ребенка в русскоязычной общине. Однако интересы ребенка противоречат нормам закона, устанавливающего режим ограниченного доступа к информации, касающейся происхождения ребенка. Адаптация означает нарушение тайны усыновления. В данном случае

на одной чаше весов Фемиды оказывается будущее усыновленного иностранного ребенка, а на другой буква закона, защищающая право родителей сохранять в тайне отсутствие биологического родства с ребенком.

Адаптация усыновленных детей-иностранцев может проходить в специализированных реабилитационных центрах, созданных на праве оперативного управления как самостоятельные структурные подразделения в системе органов опеки и попечительства. Комплексный характер предоставления реабилитационных услуг позволит предоставить детям необходимую квалифицированную медицинскую и психологическую помощь. Кроме того, высококвалифицированные воспитатели и преподаватели помогут приобрести нужные навыки коммуникации и знания в области русской культуры и русского языка.

По российскому законодательству усыновленные дети приравниваются к наследникам соответствующей очереди. Это правило *de facto* в правоотношениях не распространяется на усыновленного иностранного ребенка. Ни в число наследников первой очереди, ни в число наследников второй очереди усыновленный иностранный ребенок не включается. Наследники не сообщают нотариусу о наличии наследника – усыновленного иностранного ребенка. Если нотариусу становится известно о его наличии в числе наследников, родственники принуждают усыновленного иностранца к отказу от доли наследственной массы в свою пользу.

В данном случае имеет место преступление, квалифицируемое по ст. 179 УК РФ. Это состав экономического преступления, предметом которого является распределение материальных благ. Преступными действиями нарушаются законные интересы потерпевшего, то есть интерес, вытекающий из имущественных прав.

Данному составу преступления свойственны следующие квалифицирующие признаки: факт принуждения и факт отказа к совершению гражданско-правовой сделки. Состав преступления консенсуальный – окончен в момент получения отказа от гражданско-правовой сделки, то есть подачи нотариусу заявления об отказе от наследства в пользу усыновителей, их родственников или иных лиц. Сделка в соответствии со ст. 153 ГК РФ – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Принятие наследства относится к категории односторонних сделок.

Доказательством наличия квалифицирующего признака – отказ от наследства – является факт подачи потерпевшим заявления нотариусу об отказе от наследства.

Принуждение к сделке состоит в требовании лица совершить действие, составляющее предмет сделки, то есть совершить отказ от наследства. Доказать квалифицирующий признак – принуждение – значит добыть процессуально допустимые подтверждения создания злоумышленниками обстановки, когда потерпевший вынужден отказаться от наследства. Для подтверждения необходима фиксация факта отсутствия свободного волеизъявления потерпевшего – отказ от принадлежащей ему доли наследства. Факт отсутствия свободного волеизъявления может подтверждаться наличием угроз, физического или психологического насилия, шантажа, зафиксированных в соответствии с уголовно-процессуальными правилами.

Высказанная, написанная или демонстрируемая конклюдентными действиями угроза должна носить реальный характер, то есть угроза реально может быть осуществлена. Перечень уголовно-наказуемых деяний, предусматривающий ответственность за угрозы, носит исчерпывающий характер (ст. 119, 167 УК РФ). Анализ материалов уголовных дел свидетельствует, что угрозы, обычно, носят не конкретизированный характер, поэтому исключены из правоприменительной практики как основания для возбуждения уголовного дела. Кроме того, угроза, будучи воспринятая реально, должна иметь материальные последствия – побудить потерпевшего отказаться от совершения сделки – от вступления в права наследства.

Факты физического или психологического насилия подтверждаются на основании заключения судебно-медицинской, судебно-психологической или комплексной экспертизы, проведенной на основании постановления следователя, дознавателя или определения суда. Для реализации права в проведении судебно-медицинской экспертизы необходимо в соответствии с нормами Уголовного процессуального кодекса РФ лицу получить статус потерпевшего в уголовном процессе.

Вымогательство в данном случае представляет собой требование передачи права на имущество под угрозой применения насилия, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего.

Принуждение к отказу от наследства в иной форме исключает уголовную ответственность и является гражданско-правовым деликтом.

Добыть доказательства преступления, предусмотренного ст. 163 УК РФ – принуждения к отказу от наследства, возможно только в том случае, когда имеются лица, заинтересованные в восстановлении нарушенных имущественных прав усыновленного иностранца и готовые участвовать в уголовном процессе на его стороне. Как правило, усыновители и их родственники не желают делить наследственную массу с чужим по происхождению человеком. Посторонние люди в чужие семейные отношения стараются не вмешиваться. Вследствие указанных причин свидетельская база обвинения по данной категории дел отсутствует. Уголовное дело публичного обвинения может быть возбуждено в порядке ч. 1 ст. 140, ст. 141, 146 УПК РФ по заявлению любого лица, не являющегося потерпевшим, в том числе нотариуса. Однако заявлений о возбуждении уголовных дел не поступает.

По вышеперечисленным причинам в наследственных делах усыновленных иностранцев ст. 163. 179 УК РФ носят латентный характер.

Преступления экономического характера сопровождают усыновленного иностранного ребенка с момента усыновления. Социальные выплаты, поступающие усыновленному от государства (ст. 138 СК РФ), расходуются усыновителями на свои нужды. Усыновители, являясь законными представителями ребенка, получают пенсию по потере кормильца усыновленного ими ребенка. Пенсия на законных основаниях передается законным представителям, однако назначение указанных выплат целевое, предназначенное на содержание ребенка. Усыновители присваивают пенсию, помещая денежную сумму на собственный банковский счет, а затем расходуют на собственные нужды, не заботясь об удовлетворении жизненно важных интересов ребенка (питание, лечение, одежда и обувь, обучение и отдых). Действия усыновителей можно квалифицировать по ч. 2 и 4 ст. 160 УК РФ как присвоение и растрату, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному, совершенное с причинением значительного ущерба гражданину организованной группой.

Заработок несовершеннолетнего, а затем совершеннолетнего также присваивается усыновителями. За счет заработанных средств усыновленное лицо не может покрыть даже жизненные потребности первой необходимости.

Если с раннего возраста усыновленному внушается мысль о его неполноценности и отсутствии у него каких-либо жизненных потребностей, а его назначение – работа и добывание средств для существования семьи, тогда усыновленный ребенок – раб семьи, его усыновившей.

Действия можно квалифицировать как использование рабского труда по ст. 127.2 УК РФ – использование труда человека, в отношении которого осуществляются полномочия, присущие праву собственности, в случае, если лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг); квалифицированные составы, предусмотренные пп. «б» и «г» ч.2 ст. 127.2 УК РФ: в отношении несовершеннолетнего, с применением шантажа, насилия и угроз применения насилия. Усыновленный иностранец не может отказаться от передачи заработанных им денежных средств усыновителям вследствие применения к нему мер физического и психологического принуждения. Усыновителями умышленно создается атмосфера всеобщей нетерпимости к усыновленному путем распространения клеветнических измышлений, а также шантажа. Отсутствие собственного жилья и какой-либо внешней поддержки является причинами выполнения усыновленным требований усыновителей.

Усыновители наживаются от продажи ребенка усыновленного иностранца, а правоохранительные органы отказывают в возбуждении уголовного дела, не находя состава преступления, квалифицируемого по п. «в» ч. 3 ст. 127.1 УК РФ: купля-продажа человека, иные сделки в отношении человека, а равно совершенные в целях его эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение, совершенное организованной группой. Распределение ролей среди родственников усыновителей: организаторство, подстрекательство, исполнительство, пособничество. Легальное существование ОПГ в виде традиционной семьи не пресекается. Отказ в розыске человека сотрудниками МВД мотивируется причиной «прерывания родственных связей» усыновленного иностранца с его детьми.

Глава администрации сельского совета в похозяйственную книгу вместо усыновленного иностранца в качестве собственника земельного участка вписывает умершего много лет назад человека, не состоявшего в родстве с собственником недвижимого имущества, и не являвшегося титульным собственником или владельцем. Это служебный подлог, то есть внесение должностным лицом, а также государственным служащим или муниципальным служащим, не являющимся должностным

лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности, повлекший существенное нарушение прав и законных интересов граждан. Обоснованием для такого циничного преступления служат слова: «налаживай отношения с родственниками». Правоохранительные органы отказывают в возбуждении уголовного дела по ч. 2 ст. 292 УК РФ.

В кадастровый паспорт земельного участка вписывается вместо собственника неизвестное лицо, никогда не бывшее правообладателем. Это регистрация заведомо незаконных сделок с недвижимым имуществом, умышленное искажение сведений государственного кадастра недвижимости и (или) Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним. А правоохранительные органы не находят оснований для возбуждения уголовного дела по ст. 170 УК РФ.

Должностные лица органов местного самоуправления в течение трех лет незаконно отказывают в выдаче правоподтверждающих документов на недвижимое имущество (выписок из похозяйственных книг), что является неправомерным отказом должностного лица в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо предоставлением гражданину неполной или заведомо ложной информации, если эти деяния причинили вред правам и законным интересам граждан. При этом правоохранительные органы не находят оснований для возбуждения уголовного дела по ст. 140 УК РФ.

Перечень безнаказанных преступлений в отношении усыновленного иностранца можно продолжать до бесконечности. Ни одного года на территории новой Родины не проходит для усыновленного иностранца без ущерба и морального вреда, причиненного ему криминальными действиями. Основные объекты перечисленных преступлений разнообразны. Однако все преступные деяния совершены в отношении специального вида потерпевшего, который приобрел российское гражданство не по принципу крови, натурализованного иностранного ребенка в связи с усыновлением российскими гражданами. Следовательно, все перечисленные преступления объединяет один мотив – ксенофобия. Дополнительный объект перечисленных преступлений совпадает. Поскольку перечисленные преступления по субъективной стороне относятся к преступлениям экстремистского характера, то правовое регулирование конвенционных международных преступлений должно регулироваться и российским, и международным правом.

В примечании № 2 к ст. 282.1 УК РФ дано определение преступлений экстремистской направленности как преступлений, совершенных по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти, или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

В приложении № 20 указания Генпрокуратуры России № 65/11, МВД России № 1 от 01.02.2016 «О введении в действие перечней статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемых при формировании статистической отчетности»³ отсутствуют ст. 127.1. 127.2. 140, 159, 160, 163, 179, 292 УК РФ, поскольку в них не предусмотрен квалифицированный состав с мотивом «ксенофобия». Также в них отсутствует признак публичности, поскольку преступления носят латентный характер. Отсутствует признак массовости, так как объектом посягательства являются личные и имущественные права одного, принудительно введенного в традиционную семью, ребенка-иностранца. В преступной организации тщательно законспирированы роли соучастников, их преступные планы и преступные роли. На протяжении десятилетий преступникам удается поддерживать легенду, маскируясь тайной усыновления.

Вышеописанными причинами обусловлены сложности в квалификации содеянного по ст. 282.1 УК РФ – создание экстремистского сообщества, то есть организованной группы лиц для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности, а равно руководство таким экстремистским сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями в целях разработки планов и (или) условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

На основании вышеперечисленных причин возникает необходимость ввести законодательную норму, запрещающую российским гражданам усыновлять иностранных детей.

³ Указание Генпрокуратуры России № 65/11, МВД России № 1 от 01.02.2016 «О введении в действие перечней статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемых при формировании статистической отчетности» // СПС «КонсультантПлюс».

Новое семейное законодательство Российской Федерации допускает развод с родителями. Для иностранных детей это невозможно, так как развод с родителями означает развод с Россией. Международной практике не известен подобного рода правовой институт. Взрослые могут воспользоваться правовым институтом политического убежища. Имеется такой правовой статус личности как беженец или вынужденный переселенец. Но реально им может стать только взрослый человек. Иностранный ребенок не может самостоятельно защитить свои права, а в защиту его интересов в России не выступит ни один правозащитник.

Органы социальной защиты не способны отследить условия жизни усыновленных российских по происхождению детей. И тем более никогда не будет создана в России система социальной адаптации, поддержки и защиты иностранных детей. Поэтому ч. 1 ст. 56 СК РФ, гарантирующая право ребенку на защиту его прав и законных интересов, остается декларативной.

Кроме того, каждый ребенок вправе знать своих родителей, воспитываться в семье своих родителей (см. Конвенцию о правах ребенка). Ребенок имеет право на общение с родителями, бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (ч. 1 ст. 55 СК РФ). Взрослый человек, достигший совершеннолетия, вправе знать свое происхождение. На законодательном уровне тайну усыновления следует преодолеть возрастным критерием. Часть 1 ст. 139 СК РФ нужно изложить в следующей редакции: «Тайна усыновления ребенка охраняется законом до его совершеннолетия. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка до его совершеннолетия».

Правоспособность человеку дается от рождения и прекращается со смертью (ч. 2 ст. 17 ГК РФ⁴). Полную дееспособность он приобретает в момент 18-летия (ст. 21 ГК РФ). Правоспособность признается в полной мере за всеми гражданами (ч. 1 ст. 17 ГК РФ). Ограничение человека в право- и дееспособности ничтожно и не порождает правовых последствий (ст. 22 ГК РФ).

В ч. 1 ст. 134 СК РФ сказано, что за усыновленным ребенком сохраняется его имя, отчество и фамилия, а изменение их возможно по просьбе усыновителей (ч. 2 ст. 134 СК РФ), то есть интересы усыновителей законодателем поставлены выше интересов ребенка.

Очевидно, в ст. 59 СК РФ необходимо внести изменения и дополнить её ч. 5, позволяющей усыновленному лицу по достижении 18-летнего возраста по его желанию возвратить себе первоначальное имя, фамилию, отчество, поскольку ч. 1 ст. 58 СК РФ гарантирует каждому ребенку право на имя, отчество и фамилию. Возможность возвратить себе прежнее имя, отчество и фамилию предусмотрена ч. 2 ст. 19 ГК РФ.

При этом органы опеки и попечительства, поскольку именно они в свое время дали разрешение на изменение имени, должны предоставить усыновленному лицу информацию, касающуюся его персональных данных (ст. 14 ФЗ «О персональных данных»⁵): имя, отчество и фамилию по происхождению.

Очевидно, ч. 1 ст. 136 СК РФ, касающуюся прав суда принимать решение о записи усыновителей в книге ЗАГС в качестве родителей, в отношении вновь возникающих правоотношений необходимо отменить, поскольку смысл данной нормы закона направлен на защиту благополучия усыновителей, при этом интересы усыновленного ребенка игнорируются.

Недопустимо изменение места и даты рождения усыновленного ребенка. Статья 135 СК РФ, безусловно, подлежит отмене, поскольку противоречит общепризнанным нормам и принципам международного права. Человеку важно точно знать не только место и дату рождения, но и время своего рождения, чтобы правильно использовать биологические ритмы своего организма, поскольку Конституцией РФ закреплено его право на здоровье.

Усыновители по своему усмотрению меняют место жительства усыновленного иностранца. Результат – климатическая непереносимость, аллергические реакции на холод и другие природные явления. Усыновленный иностранец вправе возвратиться на свою историческую родину, а также по своему желанию вправе вернуть гражданство места рождения или гражданство своих биологических родителей. Следует дополнить Федеральный закон «О гражданстве РФ»⁶ нормой о праве натурализации по месту происхождения в качестве основания приобретения двойного гражданства.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. 31.01.2016). URL: <http://base.consultant.ru>.

⁵ О персональных данных: Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ (в ред. 21.07.2014). URL: <http://base.consultant.ru>.

⁶ О гражданстве РФ: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ (в ред. 31.12.2014). URL: <http://base.consultant.ru>.

Виновные в жестоком и негуманном отношении к детям-иностранцам родители и работодатели должны предстать перед международными судебными органами. Данный вопрос выходит за рамки юрисдикции России, поэтому принцип уголовного судопроизводства «своих не выдаем» в данном случае не применим.

В российских трудовых отношениях развито местничество и приоритетны при заключении трудового договора свойство и родство. В трудовых отношениях усыновленный иностранец используется в качестве интеллектуального раба. Заключается трудовой договор на непродолжительный срок, а после того как результаты интеллектуальной собственности усыновленного иностранца становятся достоянием более сильной в трудовых отношениях стороны – работодателя, усыновленный иностранец оказывается безработным. Распространяется клевета, в том числе через Интернет с использованием фотомонтажа, в котором «подставляется» изображение головы усыновленного иностранца (ст. 128.1 УК РФ).

Статья 134 ТК РФ⁷ для усыновленных иностранцев носит декларативный характер. Часть 1 ст. 132 ТК РФ в части отсутствия ограничений на заработную плату (максимальным размером не ограничена) на усыновленных иностранцев не распространяется. Положение о том, что заработная плата каждого работника должна зависеть от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества труда, в отношении данной категории работников не применяется.

В Конвенциях и Рекомендациях МОТ четко закреплён принцип *jas cogens*: труд – не товар. Труд работодателем используется возмездно в зависимости от качества и количества используемых физических и интеллектуальных способностей к труду, независимо от национальной принадлежности и социального положения работника. В России работодатель заключает трудовой договор – покупает труд работника. В таком случае работодатель должен заплатить определенную сумму работнику за его квалификацию и способность к труду. Работник получал образование и произвел интеллектуальные и материальные затраты на обучение, повышение квалификации, значит работодатель должен компенсировать эти затраты. Чем выше образование, чем больше стаж работы и выше квалификация работника, тем выше должна быть плата за его способность к труду. Компенсация, выплачиваемая работодателем работнику, может иметь форму «недискриминационных подъемных». Работодатель не может ценить то, что он не финансировал. Единоразовая денежная компенсация за квалификацию работника не может быть менее установленной на день заключения трудового договора суммированной платы за все годы обучения в вузе или техникуме, а если работник имеет ученую степень, то повышаются «недискриминационные подъемные» за обучение в магистратуре, аспирантуре или докторантуре. Безусловно, единоразовая социальная компенсация за труд не освобождает работодателя от обязанности выплачивать заработную плату. Причем специфика отечественного рынка труда диктует необходимость введения законодательной обязанности для работодателя ежемесячно увеличивать заработную плату с перспективой ежегодного повышения ее, например, на сумму увеличения стоимости коммерческого вузовского обучения студента за год.

Статья 2 ТК РФ и многие другие статьи Трудового кодекса РФ декларируют свободу труда и защиту от дискриминации. Однако на усыновленного иностранца это правило, к сожалению, не распространяется.

Международным и российским законодательством закреплено субъективное естественное право, присущее человеку от рождения – право на труд. Объективное естественное право – право человека на объединение, генетически и исторически присуще человеку. Данный вопрос требует достаточно тщательного правового исследования с привлечением различных специалистов, начиная с юристов, психологов и медиков и заканчивая социологами, философами и филологами.

Международная защита труда и жизни иностранцев за рубежом – тема в правовом отношении неразработанная. Не отработан правовой механизм защиты и восстановления нарушенных прав иностранцев.

К возникшим ранее правоотношениям усыновления и трудоустройства иностранцев в России следует применить меры международной защиты – международный патронаж.

В России отсутствует реальный механизм контроля за соблюдением прав иностранных граждан и апатридов. Кроме того, высок процент коррупции. Поэтому и ревизионные органы, во всяком случае, для защиты прав усыновленных иностранцев, должны быть иностранные. Международный па-

⁷ Трудовой кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (в ред. в ред. 30.12.2015). URL: <http://base.consultant.ru>.

тронаж не может ограничивать завершение ревизионных функций моментом совершеннолетия подопечного, поскольку правовая защита требуется на протяжении всей жизни усыновленного иностранца.

Нет сомнений, что механизм защиты гуманитарных прав иностранца должен осуществляться иностранными органами, находящимися на территории Российской Федерации. Цель такой международной поддержки труда иностранцев за рубежом – сохранить генетику труда, его особенности, присущие трудовой деятельности той или иной нации, расы, этнической группы. Трудовой «почерк» англичанина, американца, немца и русского отличается. Вряд ли это требует доказательств. И задача МОТ – сохранить культурно-национальное, этническое разнообразие способов и приемов осуществления трудовой функции как разновидность биологического разнообразия. Как памятникам культуры требуется особый правовой статус защиты, так и национальным особенностям труда также требуется особая правовая защита.

Нужно не только закрепить, но и реализовать гарантии труда иностранцев на территории России. Необходимо создать условия труда не хуже, чем в стране гражданства с соблюдением российских гарантий и льгот, например, право на получение заработной платы в иностранной валюте через банки, беспрепятственный перевод иностранной валюты за рубеж. Это продиктовано необходимостью сохранения трудового генофонда. Поскольку сохранность денежных средств, перечисляемых в качестве зарплаты усыновленным иностранцам, в банке не обеспечивается ввиду безнаказанного систематического несанкционированного снятия денежных средств операторами банка.

Возможно, что даже международный тотальный надзор и контроль не дадут должного результата.

Международный патронаж не должен ограничиваться запросом персональных данных и финансовыми отчетами, предоставляемыми усыновителями и работодателями. Необходима реальная проверка сотрудниками службы государственной безопасности иностранного государства тех семей, которые усыновили иностранных детей, а также работодателей, использующих иностранную рабочую силу. Любой сигнал о жестоком негуманном обращении с ребенком – иностранцем (или достигшим совершеннолетия ранее усыновленным иностранным гражданином), мигрантом должен быть основанием к применению оперативных мер по возвращению иностранцев на Родину. А родители, работодатели, государство, допускающее жестокое негуманное обращение с иностранцем, обязаны выплатить компенсацию за причиненный моральный вред и физический ущерб, подъемные и обеспечить за свой счет переезд на Родину и обустройство на новом месте иностранца по ставкам, определенным Международным судом.

Поступила в редакцию 14.04.16

S.M. Troshina

LEGAL PROTECTION OF ADOPTED CHILDREN FROM ABROAD

The article raises the problems of social and labor adaptation and non-discriminatory conditions of life and labour for migrants, including naturalized. The application of a method of comparative law has contributed to the identification of conflicts of international and Russian law on the legal protection of adopted aliens. The list of crimes the victims of which are adopted foreigners is given. An additional object in these crimes is revealed, which allows to qualify general criminal offences as extremist ones. The proposals to improve family and labour legislation are formulated. It is proposed to overcome the secret of adoption at adult age. It is therefore proposed to introduce the right to disclose personal data of an adopted alien: original name, date and place of birth. With the aim of preserving the genetics of labour and the biological diversity it is proposed to create a legal mechanism of social adaptation of adopted foreigners. To overcome the appearances of discrimination in family and labor relations it is proposed to establish an international patronage.

Keywords: alien, immigrant, adoption, genetics, employment, extremism, international crimes, international patronage, naturalization, blood principle, principle of the soil, secrecy of adoption, personal right of a foreigner.

Трошина Светлана Михайловна,
кандидат юридических наук, доцент
Уральский федеральный университет
им. первого президента России Б.Н. Ельцина
620002, Россия, г. Екатеринбург, ул. Мира, 19
E-mail: troshina-svetlana63@mail.ru

Troshina S.M.,
Candidate of Law, Associate Professor
Ural Federal University
Mira st., 19, Yekaterinburg, Russia, 620002
E-mail: troshina-svetlana63@mail.ru