

Фикции отцовства и материнства в однополых браках

Коголовский Иван Радионович¹

студент

Хакасский государственный университет им. Н.Ф. Катанова, Абакан, Россия

E-mail: kivr@inbox.ru

Как известно, действующее семейное законодательство устанавливает презумпции отцовства и материнства в вопросе об установлении происхождения детей от определенных лиц. Однако, как быть в случае презюмирования отцовства и материнства в зарегистрированном однополном союзе?

Социальное явление «однополого союза» существовало очень давно, но о нем, как правило, в большинстве обществ, государств и исторических эпох было не принято говорить. Государства всячески скрывали подобного рода «отклонения», создавая видимость отсутствия таких явлений.

В XX веке понятие «однополый союз» впервые стало областью юридической науки, когда 7 июня 1989 года Дания приняла закон, по которому однополые пары могли регистрировать свою связь. Уже в этом же году в Дании было зарегистрировано 340 однополых пар (из них: 270 – мужчина/мужчина; 70 – женщина/женщина).

Подобному «примеру нормативного регулирования однополых союзов» в 1993 году последовали Норвегия (где доля однополых партнерств в 1993 году составила 0,84% к общему числу браков) и Швеция, где такая доля составляла 0,99%.

В 1996 году в Исландии с населением всего чуть более чем 280 тысяч человек также был положительно решен вопрос о принятии Акта о зарегистрированном партнерстве. В этом же году было зарегистрировано 21 однополый союз.

Все рекорды побили Нидерланды, где в 2001 году сразу же после вступления в силу закона, легализующего однополые браки, было зарегистрировано 2432 однополых брака (из них: 1325 – мужчина/мужчина, 1107 – женщина/женщина).

В настоящее время число государств, узаконивающих однополые браки растет, совершенствуются правовые конструкции такого союза, формы, объем прав и обязанностей.

Однако что же такое гей-брак? Что такое однополый брак? – до сих пор вызывает споры. Следует заметить, что эти понятия во многом условны, даже поверхностное изучение законов зарубежных стран, легализующих однополые союзы показывает, что юридически оформленных подобного рода понятий не существует. «Супруги» в гомосексуальном браке полностью уравниваются в правовом положении с лицами, состоящими в традиционном браке, а единственным отличием таких пар является одинаковый пол. Однополым партнерам, состоящим в браке предоставляется тот же объем прав, что и разнополым супругам, включая право доступа на искусственное оплодотворение и право на усыновление (удочерение) детей. Поэтому к однополым союзам также применительно понятие «брак», в юридическом его смысле.

Вместе с тем, с институтом брака следует различать параллельный институт зарегистрированного партнерства, схожего во многом с браком. Фактически это специально созданная правовая конструкция, направленная одновременно на защиту традиционного брака (союза между мужчиной и женщиной), и нормативное закрепление реалий существования постоянных однополых отношений. Такая конструкция предоставляет партнерам во многом такие же права и налагает такие же обязанности, которые свойственны супругам в браке, лишь с некоторыми

¹ Автор выражает признательность доценту, к.ю.н. Никиташинной Н.А. за помощь в подготовке тезисов.

исключениями – запрет на усыновление (удочерение) детей, отсутствие доступа к искусственному оплодотворению и некоторые другие. Однако в большинстве стран такие различия постепенно исчезают и институт зарегистрированного партнерства становится практически неотличимым от института брака. А в некоторых странах (например, в Нидерландах) признаются оба института, при том, что регистрация брака открыта как для разнополых, так и для однополых пар.

По мировой статистике, в каждом обществе, в среднем, около 4% людей имеют нетрадиционную сексуальную ориентацию, но даже этот процент должен каким-то образом законодательно регулироваться. Простое государственное отрицание существования подобного факта, отсутствие должного нормативного регулирования, может привести к произволу, ведь если однополый союз нигде не зафиксирован, значит он не управляем. Однако это вовсе не означает обязательность регистрации однополых союзов, это говорит лишь о том, что государство должно разработать механизм регулирования таких отношений: учет, статистика и так далее.

В настоящее время широкому обсуждению подвергается вопрос о возможности воспитания детей однополыми родителями. В большинстве государств такое явление возможно путем усыновления детей друг друга (например, когда остались дети от первого брака), путем искусственного оплодотворения или же путем усыновления (удочерения).

Центральным звеном в такой цепочке является вопрос – Сможет ли из такой «семьи» выйти полноценный в психическом плане ребенок?

В обществе преобладают две точки зрения:

1) Сторонники узаконения однополых пар считают, что ребенку в любом случае нужна семья, и совершенно не важно – традиционная или нет. Пусть лучше ребенок будет объектом заботы однополых «родителей», чем брошен на произвол судьбы. Где зафиксировано, что дети в разнополых браках более счастливы, чем в однополых? Ведь по отношению к ребенку важна любовь как таковая, независимо от того, кто его родители;

2) Противники легализации однополых союзов убеждены в том, что однополые браки, в принципе, противоречат догмам основных религиозных конфессий мира. Они унижают традиционный институт семьи и оказывают разрушительное воздействие на человечество, а дети, вышедшие из такого союза никогда не смогут быть полноценными, хотя бы потому, что их примером для подражания были «такие нетрадиционные родители».

Не менее интересный вопрос – каким образом будет происходить разделение статуса мужа и жены в однополых союзах?

Если в традиционной семье действует презумпция отцовства – отцом ребенка считается муж матери, то как быть с нетрадиционными семьями, где, например, два папы или две мамы?

Получается, что презумпция отцовства в лесбийском браке и презумпция материнства в гомосексуальном браке превращаются в фикцию.

Литература

1. Алексеев Н.А. (2002) Правовое регулирование положения сексуальных меньшинств. М., 2002.
2. Гринюк М. (2004) Однополые браки. – М.// www.allpravo.ru/library/doc_100p0/instrum2060/item2061.html
3. Хайнце Эрик. (2004) Сексуальная ориентация: право человека. Эссе о международном законодательстве о правах человека. / Под ред. Н. Иванова. М., 2004.