**Применением норм семейного законодательства по установлению отцовства и установлению факта признания отцовства**

В актовых записях многих воспитанников государственных учреждений отсутствует запись об отце. Между тем, биологические отцы имеются, матери детей располагают о них сведениями. При качественной работе по установлению родственных связей воспитанника, можно эти сведения получить и использовать в интересах ребенка, чтобы обеспечить ему алиментное содержание, в случае смерти отца- назначение пенсии по утрате кормильца, а также возможные родственные связи по линии родственников отца.

При работе в этом направлении следует руководствоваться нормами Семейного кодекс РФ:

***«Статья 49. Установление отцовства в судебном порядке***

***В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка (пункт 4*** [***статьи 48***](consultantplus://offline/ref=E7E550723FFC2C0BAD757AC89296F4602051587195547FA9CCA7E38D904EB24966180C60DE3F729Ck7MDH) ***настоящего Кодекса) происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.***

***Статья 50. Установление судом факта признания отцовства***

***В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, установленным гражданским процессуальным*** [***законодательством.***](consultantplus://offline/ref=4F1F942D894AADA81F28370D96DC1B2E9D932A84D76FE350CCBF9609D49DF6074101C178825985D7b9V1H)*»*

Таким образом, решение этого вопроса предусматривает судебный порядок. При живом биологическом отце требования разрешаются в исковом порядке, путем подачи искового заявления, в случае смерти отца - в порядке особого производства, путем подачи заявления об установлении юридического факта.

Так, в отношении детей, родившихся после введения в действие Семейного [кодекса](consultantplus://offline/ref=DA8EE5B56D3038EEB175B186E51A3E963BBBE122C407A87226B07DC628p9N7H) РФ (т.е. 1 марта 1996 г. и после этой даты), суд, исходя из [ст. 49](consultantplus://offline/ref=DA8EE5B56D3038EEB175B186E51A3E963BBBE122C407A87226B07DC62897176CF91A81867E516726p3NBH) СК РФ, принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. К таким доказательствам относятся любые фактические данные, установленные с использованием средств доказывания, перечисленных в [ст. 55](consultantplus://offline/ref=DA8EE5B56D3038EEB175B186E51A3E963BBAE126C60BA87226B07DC62897176CF91A81867E516721p3N8H) ГПК РФ.

То есть, если до 1 марта 1996г. , в период действия КоБС РСФСР, в обязательном порядке требовалось доказывать совместное проживание родителей, то с принятием СК РФ факт совместного проживания не является юридически значимым. Судебная практика допускает установление происхождения ребенка на основании генетической экспертизы. Принимаются во внимание фотографии письменные документы, свидетельские показания (как правило, либо о совместном проживании, либо об отношении ответчика к беременности, рождению ребенка, последующее внимание и забота)

***Настоящие рекомендации подготовлены с использованием разъяснений, приведенных в***

***постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 N 9 (ред. от 06.02.2007) "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов", согласно которым:***

«3. В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей вопрос о происхождении ребенка разрешается судом в порядке искового производства по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, либо по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия [(ст. 49](consultantplus://offline/ref=735C9A3920873A283D8F6C2238FAB3B7B054BA6AC99CCFB5FDEA110C6BF2B5F87AC1FA892051A6A7i4O6H) СК РФ).Суд также вправе в порядке искового производства установить отцовство по заявлению лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, в случае, когда мать ребенка умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения либо она лишена родительских прав, если орган опеки и попечительства не дал согласие на установление отцовства этого лица в органе записи актов гражданского состояния только на основании его заявления (ч. 1 п. 4 [ст. 48](consultantplus://offline/ref=735C9A3920873A283D8F6C2238FAB3B7B054BA6AC99CCFB5FDEA110C6BF2B5F87AC1FA892051A6A7i4O1H) СК РФ).

Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка. При этом необходимо учитывать, что в силу п. 5 [ст. 48](consultantplus://offline/ref=735C9A3920873A283D8F6C2238FAB3B7B054BA6AC99CCFB5FDEA110C6BF2B5F87AC1FA892051A6A7i4O7H) СК РФ установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет, допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным, - с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

4. В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью, суд в соответствии со [ст. 50](consultantplus://offline/ref=735C9A3920873A283D8F6C2238FAB3B7B054BA6AC99CCFB5FDEA110C6BF2B5F87AC1FA892051A6A7i4O4H) СК РФ вправе установить факт признания им отцовства. Такой факт может быть установлен судом по правилам особого производства на основании всесторонне проверенных данных, при условии, что не возникает спора о праве. В случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=735C9A3920873A283D8F6C2238FAB3B7B055BA6ECB90CFB5FDEA110C6BF2B5F87AC1FA892050A6A6i4O7H) ГПК РФ).

При подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела судья (суд) в необходимых случаях для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу.

Заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом "генетической дактилоскопии", в силу ч. 3 [ст. 86](consultantplus://offline/ref=478CF28AD7C0BB2CA815EDEADBAA0535E6ABB582510BD6E63FE472754FF7CD7DCDDF6A70898CC84EK8P2H) ГПК РФ является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 [ст. 67](consultantplus://offline/ref=478CF28AD7C0BB2CA815EDEADBAA0535E6ABB582510BD6E63FE472754FF7CD7DCDDF6A70898CC94EK8PBH) ГПК РФ никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

(

Исходя из ч. 3 [ст. 79](consultantplus://offline/ref=478CF28AD7C0BB2CA815EDEADBAA0535E6ABB582510BD6E63FE472754FF7CD7DCDDF6A70898CC841K8P3H) ГПК РФ при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым. Этот вопрос разрешается судом в каждом конкретном случае в зависимости от того, какая сторона, по каким причинам не явилась на экспертизу или не представила экспертам необходимые предметы исследования, а также какое значение для нее имеет заключение экспертизы, исходя из имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

8. Если одновременно с иском об установлении отцовства предъявлено требование о взыскании алиментов, в случае удовлетворения иска об установлении отцовства алименты присуждаются со дня предъявления иска, как и по всем делам о взыскании алиментов (п. 2 [ст. 107](consultantplus://offline/ref=0BB51B02DF07201E6443BD4B94E0747BF4265541EF46303443CCC556CD357B03EDB8B3C143956241nFP5H) СК РФ). Вместе с тем необходимо учитывать, что возможность принудительного взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время в указанном случае исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик в установленном порядке не был признан отцом ребенка.

При удовлетворении требований об установлении отцовства и взыскании алиментов, рассмотренных одновременно, необходимо иметь в виду, что решение в части взыскания алиментов в силу абзаца второго [ст. 211](consultantplus://offline/ref=0BB51B02DF07201E6443BD4B94E0747BF4275545ED4A303443CCC556CD357B03EDB8B3C143956F4EnFP8H) ГПК РФ подлежит немедленному исполнению.

В ………………………… городской (районный суд)

ОБРАЗЕЦ **Истец**: Дом ребенка №..,

Адрес,

Действующий в интересах Петрова…Ивана,.. г.р.

**Третьи лица**:

1. ФИО матери(если жива и не лишена род. прав)

адрес места проживания……………………………………

адрес места нахождения…………………………………….

2. Управление министерства социального развития, опеки и

попечительства Иркутской области по тому району, где ребенок. Адрес.

3. Управление министерства социального развития, опеки и попечительства Иркутской области по г. тому району, где ответчик, адрес

**Ответчик**:…………………………………………(ФИО, место жительства, дата рождения, телефон)

И С К О В О Е З А Я В Л Е Н И Е

об установлении отцовства и взыскании алиментов

В соответствии с распоряжением органа опеки и попечительства от ………….. несовершеннолетний Петров Иван…………….., ..г. рождения, является ребенком, оставшимся без попечения родителей. На основании путевки Минздрава ИО от …… и приказа Главного врача от ……. является воспитанником Дома ребенка № с ………..г.

Согласно актовой записи № ………. от ………… матерью ребенка является ……………………………., сведения об отце отсутствуют. Однако, по сведениям матери–ФИО, биологическим отцом ребенка является ,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,, с которым они ………………………… ( *для заполнения этой части искового заявления необходимо подробно описать, с какого времени проживали вместе, или находились в близких отношениях, как строился бюджет, имелось ли общее хозяйство, как относился ответчик к беременности, как заботился о матери, будущем ребенке, в присутствии кого признавал отцовство, оказывал ли материальное содержание матери, ребенку.., как относились к рождению ребенку его родители и родственники, если таковые есть и т.д.*)……………..Эти обстоятельства подтверждаются: …………………………………………………..(*может быть, есть совместные фотографии, какие- либо письма, записки, свидетельские показания- это тоже доказательства, поэтому следует указать перечень свидетелей и их адреса…. Кроме того, биологическое родство может подтвердить генетическая экспертиза. Если ответчик не будет признавать иск добровольно, истец вправе заявить ходатайство о назначении судебной экспертизы*)

В соответствии со ст. 80 Семейного кодекса РФ родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей.

Руководствуясь ст. 49, ст. 80, ст. 81 (или ст. 83 –зависит от того, работает ответчик или нет), просим суд:

Установить отцовство гр. …………(ФИО полностью)…………………… (дата рождения ответчика)………..в отношении Петрова..………ИО………………….., рожденного.. г. гр. Петровой ИО и взыскать с ….. алименты на содержание…. в размере…. в пользу…

Приложение:

Главный врач подпись ФИО дата.

ОБРАЗЕЦ В……….районный суд ……

Заявитель: Наименование, адрес учреждения, действующий

в интересах несовершеннолетней воспитанницы ФИО, дата рождения

Заинтересованное лицо:

Управление Пенсионного фонда РФ в …. Округе (районе) адрес

З А Я В Л Е Н И Е

Об установлении юридического факта – признания отцовства

(ФИО ребенка) в соответствии с приказом о зачислении № 10 от …., до настоящего времени является воспитанницей (наименование учреждения), как ребенок, оставшийся без попечения родителей. Решением районного суда г. Иркутска от …г.,вступившим в законную силу …г., ее мать – ФИО, …, лишена в отношении …. родительских прав. В актовой записи о рождении ребенка сведения об отце отсутствуют, однако фактически ее биологическим отцом является ФИО ,умерший … г..

(ФИО матери и ФИО отца) состояли в фактических брачных отношениях, совместно проживали по адресу…… с 1…года до дня его смерти. 03….г. у них родилась (лся) ……

(Далее изложить обстоятельства совместного проживания, ведения общего хозяйства и т.д.)

ФИО ребенка не получает алименты от матери, но может получать социальную пенсию по потере кормильца, назначить которую без установления настоящего юридического факта невозможно.

Действуя в интересах несовершеннолетнего ребенка, оставшегося без попечения родителей, являясь его законным представителем, руководствуясь ст. 50 Семейного кодекса РФ и ст. 264 Гражданского процессуального кодекса РФ, **прошу суд**:

Установить факт признания отцовства гражданином (ФИО отца, его дата рождения) в отношении дочери (сына) – (ФИО и дата рождения ребенка.

Приложение: копия заявления; свидетельство о рождении ребенка;

решение органа опеки и попечительства социальном статусе;приказа зачислении в учреждение; устав(положение) учреждения, приказ о назначении руководителя учреждения , справка с прежнего места ж-ва, решение суда о лишении родительских прав; свидетельство о смерти отца,

Для подтверждения вышеуказанных обстоятельств прошу суд вызвать в суд свидетелей: (ФИО, адреса)

«\_\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20г. должность, подпись