

**МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН
ТАШКЕНТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ**

Кафедра “Международное коммерческое (частное) право”

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
на тему:**

**«ПРАВООТНОШЕНИЯ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ
И ДЕТЬМИ В МЕЖДУНАРОДНОМ
ЧАСТНОМ ПРАВЕ»**

**Подготовила: Мадрахимова
Феруза бону Маъруфжон
кизи, студентка 4-курса
профильной специальности
«Международно-правовая
деятельность».**

**Руководитель: Рустамбеков
Исломбек Рустамбекович,
заведующий кафедрой
«Международное коммерческое
(частное) право», к.ю.н.**

ТАШКЕНТ – 2014

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3–6
 ГЛАВА I. МЕЖДУНАРОДНО ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	
1.1. Правовое положение родителей и детей в международном частном праве.....	7–18
1.2. Развитие международного, зарубежного и внутреннего законодательства.....	18–27
 ГЛАВА II. АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	
2.1. Определение и оспаривание отцовства (материнства).....	28–32
2.2. Алиментные обязательства.....	32–43
 ГЛАВА III. УСЫНОВЛЕНИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	
3.1. Процедура иностранного усыновления.....	44–53
3.2. Регулирование усыновления в международном частном праве.....	53–61
 ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	 62–66
 СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ И ИСТОЧНИКОВ.....	
	67–73

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы выпускной квалификационной работы. Республика Узбекистан, с самых первых дней обретения независимости идет по пути строительства открытого демократического государства с социально ориентированной рыночной экономикой, формирования гражданского общества, где главной ценностью становятся интересы, права и свободы человека, обеспечивается верховенство закона.

Современный этап построения демократического государства и в нашей стране характеризуется масштабным проведением правовых реформ, направленных на либерализацию взаимоотношений отечественных субъектов с иностранными, в том числе и в гражданской сфере.

Одним из приоритетных направлений формирования сильного гражданского общества служит развитие института семьи, в совершенствование механизмов судебной защиты всех прав и законных интересов участников международных связей в области отношений между родителями и детьми.

Как отмечает Президент Республики Узбекистан И.А.Каримов: «В создании здоровой семьи в первую очередь должны принимать участие общество и государство, они должны создать фундамент для этого. Только тогда возникнет прочная семья. Если семья здорова, то здоровым будет общество, государство – могучим, Родина – мирной»¹. Как указано в Конституции Республики Узбекистана семья является основной ячейкой общества и имеет право на защиту общества и государства².

Говоря о семье, мы прежде всего должны признать, что семья – это очаг, обеспечивающий вечность жизни, преемственность поколений, охраняющий наши священные обычаи, традиции, вместе с тем очаг

¹ Каримов И.А. Воспитание здорового поколения – священный долг каждого из нас. Выступление на заседании, посвященном утверждению Программы «Здоровое поколение», 24 февраля 2000 г. // Тафаккур. – 2000. – № 2.

² Конституция Республики Узбекистан. – Ташкент: Узбекистан, 2012. – 40 с.

воспитания, непосредственно влияющий на то, какими людьми станут будущие поколения.

На Востоке семья издревле считалась священной Родиной. Когда семья здорова и крепка, в махалле будут мир и единство. Следовательно, только тогда, когда крепка махалля, в государстве будут царить спокойствие и стабильность.

Ибо благоденствие семьи – основа национального благоденствия¹. В этой связи справедливо отмечает глава государства «внимание и всемерная забота о наших детях, молодом поколении – в этом мы прежде всего видим проявление нашей веры в завтрашний день, знак огромного, непреложного уважения к нашему народу»².

Развитие же международных связей приводит к тому, что все больше возникает интернациональных семей, т.е. правовой статус супругов и детей определяется различными системами законодательства. Во избежание различных конфликтных и спорных ситуаций в этих вопросах, необходимо разработка унифицированных актов и совершенствования внутренней системы законодательства.

При совершенствовании и расширении нормативно-правовой базы в указанной области необходимо учитывать характер международных связей Узбекистана. Так в области международного семейного права, и отношений входящих в сферу его регулирования наибольшее развитие они получили у Узбекистана с государствами-участниками содружества независимых государств (далее – СНГ). Наша страна положительно относится к интеграции в рамках СНГ и Центральноазиатского региона.

В этой связи совершенствование системы взаимодействия различных государственных органов в вопросах отношений между родителями и детьми служит приоритетной задачей.

¹ Каримов И.А. Благополучие семьи – благоденствие народа. Поздравительное слово на собрании, посвященном 5-летию Конституции Республики Узбекистан. – 1997. – 5 декабря.

² Каримов И.А. Доклад на торжественном собрании, посвященном 21-й годовщине Конституции Республики Узбекистан. – 2013. – 6 декабря // <http://prezident.uz/ru/news/4533>

Развитие и совершенствование интернационализации отношений между родителями и детьми требует коллизионного регулирования правового положения детей, установления их гражданства, определения правоотношений между родителем и ребенком, в том числе в отношении фамилии, опекуна, законного представительства, содержания и управления имуществом, установления и оспаривания отцовства (материнства), лишения родительских прав, алиментные обязанности родителей и детей, охрана прав ребенка, институт родительской власти.

Таким образом, сложность и многосторонность проблематики ведения отношений между родителями и детьми в международном частном праве (далее – МЧП) требуют комплексного научного изучения, результатом которого должна стать выработка предложений по совершенствованию законодательства в данной сфере и развитию международного сотрудничества, путем подписания, региональных и двухсторонних договоров, что крайне важно в современных условиях. Все это и обуславливает актуальность темы выпускной квалификационной работы, более того актуальность данного исследования становится особенно очевидной в свете всевозрастающей универсализации прав человека в мире.

Цель работы заключается в комплексном изучении юридических правоотношений между родителями и детьми в МЧП и выработка на этой основе конкретных практических рекомендаций по совершенствованию международного и отечественного правового регулирования, а также практики его реализации.

В этой связи основными задачами данной выпускной квалификационной работы являются:

- изучение состава отношений между родителями и детьми в МЧП;
- выявление коллизионных привязок в исследуемых отношениях;
- определение вопросов установления правового статуса детей в МЧП, а также их гражданства;

- выявление особенностей отношений между несовершеннолетними родителями;
- изучение процедуры установления отцовства и ее правового регулирования в МЧП;
- уяснение правовой природы алиментов, и порядка их выплаты между лицами – гражданами различных государств;
- определение понятия международного усыновления, его последствий и процедуры в МЧП;
- выработка обоснованных предложений и рекомендаций по дальнейшему совершенствованию законодательства Республики Узбекистан в исследуемой тематике;
- определение дальнейших основных направлений международного сотрудничества в области защиты прав и законных интересов детей в МЧП.

Объект исследования – правоотношения возникающие между родителями и детьми и осложненные иностранным элементом.

Предмет исследования – теоретические и практические проблемы международного частноправового регулирования отношений возникающих между родителями и детьми.

Научная новизна выпускной квалификационной работы заключается, в том, что в ней проведена попытка анализа теоретических и правовых начал регулирования отношений между родителями и детьми в МЧП, основываясь на базе комплексного подхода к исследуемым правоотношениям, исходя из законодательства нашей страны и международно-правовых норм.

Структура и объем работы. Работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных источников и литературы. Объем работы – 62 стр.

Г Л А В А I

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1.1 Правовое положение родителей и детей в международном частном праве

Известно, что брак в системе семейных отношений занимает особое место¹. И в этой связи семья служит одним из ярких примеров наслоений исторических, культурных, этнических, религиозных и других традиций и особенностей, отразившихся в правовом регулировании соответствующих отношений.

Как отмечает, Н.И.Марышева «Коллизионные вопросы отношений родителей и детей – едва ли не самые сложные в коллизионном семейном праве. Во многих странах применительно к данным отношениям используются разнообразные коллизионные привязки»².

И в этой связи как отмечает, Г.Ю.Федосеева международное частное право регулирует только гражданско-правовую природу брачно-семейных отношений⁴.

Отмечая же особенности отечественного законодательства в этой области, следует сказать, что Семейный кодекс Республики Узбекистан (далее – СК РУз) явился значительной вехой на пути создания развитой правовой системы, соответствующей складывающимся в нашей стране иным, чем прежде, экономическим и социальным отношениям. Действовавшее ранее законодательство перестала в полной мере удовлетворять современным потребностям регламентации семейных отношений с учетом произошедших изменений в международном и внутригосударственном социальном, экономическом и политическом климате³.

¹ Шарахметова У.Ш. Никох тузиш шартларига риоя қилмаслик оқибатларини белгилловчи қонунчиликни такомиллаштириш муаммолари: Юрид. фан. ном. дис. ... – Тошкент: ТДЮИ, 2009. – Б. 3.

² Международное частное право: Учебник для вузов / Под ред. Н.И. Марышевой. – М., 2000. – С. 403.

⁴ Международное частное право: учебник /Л.П.Ануфриева, К.А.Бекашев, Г.К.Дмитриева; Отв. ред. Г.К.Дмитриева. 2-е изд., перераб. и доп. –М.: Проспект, 2009. –С.572.

³ Многолетняя советская практика исходила из применения советского семейного законодательства независимо от гражданства и постоянного места жительства сторон, т.е. из применения закона суда. Это

Развитие международных связей и необходимость обеспечения лучшей защиты интересов детей, родившихся в смешанных браках, привели к постепенному осознанию необходимости отказа от жесткого принципа применения закона суда¹.

Как отмечает Ф.Отаходжаев, именно поэтому и была проведена реформа отечественного законодательства, направленная на обеспечение прав и законных интересов родителей и детей, вступающих в различные правоотношения международного характера².

Так, СК РУз содержит систему норм, определяющих правовой статус родителей и детей, а также основные коллизионные привязки, которые действуют в рассматриваемых правоотношениях³.

Права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства (*lex domicilii*). Данную коллизионную привязку, по мнению Л.П.Ануфриевой, следует рассматривать как генеральную (основную), по форме – двустороннюю, по способу регулирования – императивную. Условием, дифференцирующим правоотношение, является указание на отсутствие совместного места жительства. В этом случае, права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок (*lex nationalis* ребенка). Данная коллизионная привязка является субсидиарной, по форме – двусторонней, по способу юридического воздействия – императивной⁴.

связывалось с тем, что взаимоотношения родителей и детей-иностранцев и права родителей иностранцев в отношении детей должны были определяться на территории СССР в полном объеме советским правом. Перстерский И. С., Крылов С. Б. Международное частное право. – М., 1940. – С. 155.

¹ Тагаева С.Н. Правовое регулирование брачных отношений в международном частном праве: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Душанбе: 2007.

² Отаҳўжаев Ф.М. Никоҳ ва унинг ҳуқуқий тартибга солиниши. – Тошкент: Ўзбекистон, 1995; Развитие законодательства о браке в Республике Узбекистан и проблемы его дальнейшего совершенствования. Автореф. дисс...докт.юрид.наук. – Ташкент: 2000; Отаҳўжаев Ф.М. Оила ҳуқуқи. Хотин-қизлар ва болаларнинг ҳуқуқлари оид қонун қафолатлари тўпламида. – Тошкент: Ўзбекистон, 2000; Отаҳўжаев Ф.М. Ўзбекистон Республикасининг Оила ҳуқуқи. – Тошкент: ТДЮИ, 2005.

³ См. Раздел VIII. Регулирование семейных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

⁴ Ануфриева Л.П. Международное частное право. Особенная часть. – М.: БЕК, 2002. – С. 600.

Коллизионные нормы применяются и к требованию истца в алиментном обязательстве. В подобных случаях может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок» (*lex domicilii* ребенка). Данная коллизионная привязка также является субсидиарной, по форме – двусторонней, по юридической силе – диспозитивной¹.

В отношении прав и обязанностей родителей и детей, допускается, что по требованию истца в интересах ребенка может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок. Данное правило относится, как видно, к случаям, когда ребенок, имеющий гражданство одного государства, проживает на территории другого. Подчеркнем, что закон говорит не об обязанности суда применить по требованию истца право страны места жительства ребенка, а лишь о возможности такого применения, если суд сочтет, что данный закон действительно более благоприятен для ребенка².

Принадлежность лица к гражданству того или иного государства, с которым СК РУз связывает решение вопроса о подлежащем применению законодательстве, должна определяться на момент вынесения решения. Поэтому если ребенок, являющийся по рождению гражданином одного государства, к моменту вынесения решения станет гражданином другого государства, определяющим следует считать последнее гражданство³.

Таким образом, актуальным аспектом в вопросах выбора права лежит институт гражданства ребенка, вытекающий из самостоятельного института «гражданин».

Понятие гражданин имеет юридическое значение. И в этом смысле оно имеет постоянную политико-правовую связь с государством и имеет взаимосвязанные права и обязанности⁴.

¹ Там же.

² Международное частное право: Учебник для вузов / Под ред. Н.И. Марышевой. – М., 2000. – С. 405.

³ Там же.

⁴ Раҳмонқулов Х. Фуқаролик ҳуқуқининг субъектлари. Ўқув қўлланма. – Тошкент: Ўзбекистон, 2008. –Б.6.

Гражданство детей в возрасте до 14 лет следует гражданству родителей¹.
Гражданство детей в возрасте от 14 до 18 лет изменяется при наличии их согласия². Гражданство детей не изменяется при изменении гражданства родителей, лишенных родительских прав.

Таким образом, в отечественном законодательстве действует общепринятый принцип, в соответствии с которым гражданство детей в возрасте до 14 лет автоматически следует гражданству родителей. Подростки в возрасте от 14 до 18 лет дают согласие на изменение своего гражданства в письменной форме. Этот документ должен быть нотариально удостоверен. При изменении гражданства обоих родителей или единственного родителя (только матери или только отца) гражданство ребенка автоматически следует за гражданством родителей. При этом условие получения согласия подростка в возрасте от 14 до 18 лет сохраняет свою силу.

Если гражданство РУз у одного из родителей прекращается, а другой остается гражданином РУз, то ребенок сохраняет гражданство РУз. По ходатайству родителя, гражданство которого прекращается, и с письменного согласия родителя, остающегося гражданином РУз, гражданство РУз у ребенка прекращается при условии, что ему будет предоставлено иное гражданство³.

Государство при прочих равных обстоятельствах защищает интерес того родителя, который остается в его гражданстве.

Ребенок, находящийся на территории РУз, оба родителя которого неизвестны, является гражданином РУз.

Следует также отметить, что именно гражданство и определяет правовое положение ребенка⁴. Рассмотрим данный институт подробнее.

СК РУз включает в себя отдельную главу, посвященную правам несовершеннолетних детей, что, по нашему мнению, является важным шагом

¹ Ст. 22 Закона РУз «О гражданстве» от 02.07.1992г. №632-ХII.

² Там же. Ст.28.

³ Там же. ст.ст. 24 – 25.

⁴ Богуславский М.М. Международное частное право. – М., 2002. – С. 344.

на пути формирования нового подхода к пониманию правового статуса ребенка¹.

Помимо этого Республика Узбекистан является участницей Конвенции ООН о правах ребенка². В соответствии с этим международным документом Узбекистан принял на себя многочисленные обязательства по обеспечению прав ребенка, которого Конвенция рассматривает как самостоятельную личность, наделенную правами и способную в той или иной степени к их самостоятельному осуществлению и защите. Этот же подход к проблеме прав ребенка содержится и в СК Уз.

Идеи названной выше Конвенции непосредственно касаются общечеловеческих проблем. Не случайно ее называют «Великой хартией вольности для детей», «Мировой Конституцией прав ребенка». Не менее важно ее значение для охраны прав ребенка в семье, что имеет особое значение для современной России, которой предстоит, во-первых, полностью возродить понимание семьи как непреходящей ценности, во-вторых, в корне изменить сложившееся веками патриархальное представление о подчиненном положении несовершеннолетнего в семье³.

Если оценивать Конвенцию «О правах ребенка» с точки зрения ее значения для международного частного права, правового положения ребенка в семье, следует отметить, что она содержит значительное число положений общего, принципиального порядка, имеющих прямое отношение к семейному воспитанию, и, кроме того, посвящает правам ребенка в семье ряд специальных статей, определяющих семейно-правовой статус несовершеннолетнего.

Общие положения Конвенции «О правах ребенка» в свою очередь можно разделить на сугубо декларативные, составляющие ее преамбулу. Эти положения еще раз повторяют сформулированные ранее в части, касающейся семейного воспитания. Их духом пронизаны правила, имеющие конкретное содержание.

¹ См. Главу 11 «Личные неимущественные права несовершеннолетних детей» СК РУз.

² Принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения Резолюцией № 44/25 Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций от 20.11.1989 г.

³ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под ред. Кузнецовой И.М. – М.: Бек, 1999. – С. 153.

Вместе с тем эта Конвенция предлагает ряд принципиально важных формулировок. Сюда входит, например, определение понятия «ребенок», которым считается каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее¹.

Конвенция дает перечень всех прав ребенка, не выделяя в качестве главенствующего ни одно из них, идет ли речь об общегражданских правах и свободах или правах в семье. При этом не существует никакой зависимости между правовым статусом ребенка и уровнем его материального, семейного благополучия².

Богатство содержания Конвенции, разнообразие предусмотренных ею прав позволяет лишней раз убедиться в их комплексном характере, требующем применения мер защиты с помощью не только семейного, но и других отраслей права. В то же время Конвенция формулирует свои требования в такой гибкой форме, которая позволяет государству любого уровня развития, учитывая свои особенности и возможности, обеспечивать права любого ребенка. А это важно еще и потому, что ее ратифицировали 180 стран, т.е. примерно 90% всех государств³.

Рассмотрим основные права ребенка, применительно к исследуемой тематике работы:

– Право ребенка жить и воспитываться в семье. Семья – естественная среда обитания ребенка. Именно здесь закладываются предпосылки развития физически и духовно здорового человека. К тому же семья для ребенка – это

¹ Сорокин С. Конвенция ООН "О правах ребенка" // Российская юстиция. – 1999. – №6. – С. 47.

² Не отдавая предпочтения какому-либо одному праву ребенка, документ делает акцент на необходимости уделять внимание наилучшему обеспечению его интересов, что имеет особое значение при защите прав, связанных с семейным воспитанием, определяет общий характер защиты прав ребенка, ее направленность, обозначает круг лиц, обязанных защищать права ребенка (причем на первом месте в их перечне родители, опекуны, а также те, кто несет по закону ответственность за несовершеннолетнего). В нем обращается внимание на ответственность родителей, а в соответствующих случаях и других членов семьи за ненадлежащее осуществление предусмотренных законом прав и обязанностей по отношению к ребенку, предлагается организованная система контроля за соблюдением всех прав детей, предусматривается контроль за выполнением государством-участником своих обязательств по обеспечению прав ребенка в своей стране, предлагается государствам-участникам принимать необходимые законодательные, административные меры для осуществления предусмотренных ею прав ребенка. Сорокин С. Указ. Соч. – С. 49.

³ Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка // Российская юстиция. – 1996. – №12.

и своего рода убежище, обеспечивающее его выживание. Вот почему одним из важнейших прав ребенка является его право жить и воспитываться в семье, предусмотренное законом. Это право прежде всего заключается в обеспечении ребенку возможности жить и воспитываться в семье. Поэтому одним из основных принципов семейного законодательства является защита права ребенка на семейное воспитание. При этом имеется в виду прежде всего собственная семья, которую образуют родители. В этой ситуации законодательство, как правило, выполняет чисто охранительную функцию, ограждая семью от незаконных посягательств извне и воздерживаясь от вмешательства в семейную жизнь. Однако в случае нарушения прав ребенка в семье приходится прибегать к методам более активного воздействия на семью, вплоть до ограничения или лишения родительских прав¹.

Как мы уже отмечали, ребенок имеет право, насколько это возможно, знать своих родителей. Это право ограничено прежде всего тем, что в некоторых случаях получение сведений о родителях невозможно, например, если ребенок был найден. До сих пор остается спорным вопрос о том, в какой мере соответствует праву знать своих родителей тайна усыновления и тайна биологического происхождения ребенка при применении методов искусственной репродукции человека.

Право ребенка на заботу со стороны родителей служит предпосылкой удовлетворения его жизненно важных потребностей. Под заботой следует понимать все виды помощи ребенку (обеспечение его питанием, лечением, одеждой, учебными пособиями и т.п.). Ребенок имеет право на совместное проживание со своими родителями (за исключением случаев, когда это противоречит его интересам), в т.ч. и в том случае, когда родители и ребенок проживают на территории различных государств².

¹ См. подробнее: Чефранова Е. Обязанности родителей по воспитанию и содержанию детей // Российская юстиция. – 1996. – №8.

² В соответствии со ст.10 Конвенции ООН о правах ребенка государства-участники обязаны содействовать воссоединению разьединенных семей.

Если право ребенка воспитываться в семье носит более общий характер, связано с ролью семьи в становлении личности, то при наделении ребенка правом на воспитание своими родителями акцент делается на том, с чьей стороны должна исходить забота о детях¹. Не меньшее значение для детей имеет обеспечение их интересов, под которыми понимаются различного рода жизненно важные потребности ребенка, без реализации которых он не может жить и развиваться. Право ребенка на воспитание, обеспечение его интересов, всестороннее развитие предполагает предоставление каждому ребенку в семье возможности расти физически и духовно здоровым, способным к полноценной самостоятельной жизни. Такое право включает в себя и создание предпосылок для развития творческих начал личности ребенка, его индивидуальных способностей. При этом имеются в виду возможности, предоставляемые ребенку прежде всего в семье. Кроме того, неотъемлемой частью его надлежащего воспитания является уважение человеческого достоинства ребенка в семье²;

– Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками. Одним из наиболее важных условий полноценного воспитания детей является постоянный контакт с родителями, бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. СК РФ предусматривает право ребенка на общение с обоими родителями и другими родственниками. Это может осложняться разрывом семейной связи из-за расторжения брака или признания его недействительным, однако этот факт на права ребенка не влияет. Проблема общения с обоими родителями обычно возникает в случаях, когда несовершеннолетний проживает с лицами, их заменяющими (опекуном, попечителем, приемными родителями), либо постоянно находится в одном из государственных учреждений. Однако если общение с родителями таит в себе угрозу воспитанию ребенка, можно его запретить или отложить на время.

¹ Пункт 1 ст.7 Конвенции ООН о правах ребенка специально говорит о праве ребенка на заботу со стороны родителей.

² Королев Ю.А. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М.: Юстицинформ, 2003. <http://www.idioma.ru>

Например, если родитель страдает хроническим алкоголизмом, наркоманией, тяжелым психическим заболеванием. Существование права ребенка на общение с обоими родителями означает также, что он обладает правом на общение с тем из них, который проживает отдельно.

Даже находящийся в экстремальной ситуации ребенок имеет право на общение с родителями¹.

Особую сложность представляет осуществление права ребенка на общение со своими родителями в случае их проживания в другом государстве или в разных государствах².

Взаимоотношения родителей и детей, находящихся в РУз, независимо от того, является ли ребенок гражданином РУз или иностранцем, регулируются в полном объеме отечественным правом. В отношении родителей-иностранцев или детей-иностранцев никаких изъятий из общего порядка не делается. Родители обязаны заботиться о воспитании детей, а дети обязаны заботиться о родителях и оказывать им помощь. Родительские права должны осуществляться исключительно в интересах детей.

Отечественный закон дает родителям право в судебном порядке требовать возврата детей от любого лица, удерживающего их у себя не на основании законов и постановления суда. Родители-иностранцы также пользуются этим правом³.

Однако, если место жительства родителей или одного из них находится на территории одного договаривающегося государства, а место жительства

¹ Под экстремальной следует понимать как чрезвычайную, необычную, сопряженную с вынужденной изоляцией ребенка. Создание подобного рода ситуации может вызываться разными причинами, примерный перечень которых свидетельствует, что речь идет об особом рода обстоятельствах. В их числе и те, что связаны с более или менее продолжительной обособленностью несовершеннолетнего, вызванной его неправомерным поведением. Однако даже здесь право на общение ребенка с родителями, родственниками не перестает существовать. Как экстремальную можно также рассматривать обстановку, когда ребенок тяжело болен и нуждается в госпитализации или не может находиться дома из-за инвалидности. У него также возникает потребность в общении с родителями, родственниками. Беспалов Ю. Указ. соч.

² На этот счет действует п.2 ст.10 Конвенции ООН о правах ребенка следующего содержания: ребенок, родители которого проживают в различных государствах, имеет право поддерживать на регулярной основе, за исключением особых обстоятельств, личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. С этой целью и в соответствии с обязательством государств - участников Конвенции они уважают право ребенка и его родителей покинуть любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну.

³ Королев Ю.А. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М.: Юстицинформ, 2003. <http://www.idioma.ru>

ребенка – на территории другого, то правоотношения между родителями и детьми регулируются законом того государства, гражданином которого является ребенок.

Правоотношения между ребенком, родившимся от лиц, не состоящих в зарегистрированном браке, и его матерью и отцом определяются также законодательством той стороны, гражданином которой является ребенок.

Далее на наш взгляд, интересным с точки зрения правовой теории является вопрос о правовом статусе несовершеннолетних родителей¹.

Совершеннолетие влечет за собой полную гражданскую, а также брачную дееспособность. Однако по просьбе лиц, желающих вступить в брак, если на то есть уважительные причины, органы местного самоуправления вправе разрешить это и до совершеннолетия – тем, кто достиг 16-летнего возраста. Таким образом, закон допускает вступление в брак несовершеннолетних граждан, а соответственно и рождение у несовершеннолетних супругов собственных детей. Очевидно также, что несовершеннолетние могут стать родителями и не вступая в брак. Поэтому весьма актуально наличие в СК РУз специальной статьи, посвященной правам несовершеннолетних родителей. Такие родители имеют право на совместное проживание с ребенком и на участие в его воспитании. Они вправе признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, т.е. так же, как и лица, достигшие совершеннолетия².

В заключении хотелось бы отметить некоторые важные аспекты в международном частном праве, связанные с полномочиями несовершеннолетних детей – в частности и правоотношений детей и родителей – в целом.

В последние годы в нашей стране наметились тенденции направленные на то, чтобы, во-первых, полностью возродить понимание семьи как

¹ Согласно международным нормам, а также и в соответствии с законодательством РУз ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет, т.е. совершеннолетия. Азарова Е.Г. Комментарий к законодательству о пособиях и льготах гражданам с детьми. – М.: Инфра-М, Норма, 1997. – С. 52.

² Ст. 72 СК РУз.

непреодолимой ценности, во-вторых, в корне изменить сложившееся веками патриархальное представление о подчиненном положении несовершеннолетнего в семье.

Закрепление законодательно прав несовершеннолетних детей, корреспондировало закрепление соответствующих обязанностей у родителей. Так, например, забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей. Следовательно, речь идет не только о нравственном долге каждого родителя, но и о его конституционных правах и обязанностях. Причем их существование не связывается с наличием или отсутствием брака родителей. Наделение родителей правами в отношении их несовершеннолетних детей означает, что им предоставляется возможность совершать одобряемые, желательные с точки зрения государства действия и поступки, направленные на благо ребенка. Правам родителей корреспондируют соответствующие обязанности. Причем родители имеют равные права и обязанности. Их равноправие обеспечивается семейно-правовыми нормами, имеющими конкретное содержание.

Следует обратить внимание на ответственность родителей, а в соответствующих случаях и других членов семьи за ненадлежащее осуществление предусмотренных законом прав и обязанностей по отношению к ребенку. В этом отношении организованная система контроля за соблюдением всех прав детей, контроль за выполнением обязательств по обеспечению прав ребенка, а также принятие необходимых законодательных мер для осуществления предусмотренных ею прав ребенка являются особо актуальными, особенно в таких отношениях между родителями и детьми, в которых один субъектов является иностранным гражданином.

Поэтому важным условием нормального функционирования семьи и правоотношений детей и родителей в международном частном праве в настоящее время, является следование нормам международно-признанных стандартов и принципам в этой области.

1.2. Развитие международных норм, зарубежного и внутреннего законодательства

В современном Узбекистане с принятием Конституции сформированы новые принципы построения общественных отношений. Приоритетным вопросом Конституции является защита прав человека. В ряду этих гуманистических идей, важнейшее место занимает охрана материнства и детства, что вытекает из международных принципов, отраженных в целом ряде документах и прежде всего в Европейской конвенции о правах человека и основных свободах, а также и протоколов к ней, и Европейской социальной хартии¹.

Поэтому научное исследование правовых основ в развитых странах правового регулирования отношений между родителями и детьми является весьма актуальным. Зарубежные ученые достаточно подробно исследовали эти вопросы и сформировали отрасль, которая именуется ювенальным правом. В Узбекистане же научное обоснование этой важной отрасли только начинается.

Рассмотрим становление регулирования института отношений между родителями и детьми.

Для начала обратимся к римскому праву. Правовое регулирование отношений родителей и детей в римском праве определялись идеей *patria potestas*, патриархальной и односторонней властью отца².

Со временем эта власть изменилась и ослабела, но в течении веков она распространялась как на самую личность детей, так и на все их имущественные приобретения. Так, у отца было неограниченное «*jus vitae ac necis*» («право жизни и смерти»), он имел право даже продавать своих детей³. В имущественном же отношении, у ребенка была гражданская правоспособность но не отношении себя, а своего отца, его собственность автоматически

¹ Подробнее см: Гомьен Д., Зваак Л. Европейская конвенция о правах человека и Европейская социальная хартия: право и практика. – М., 1999.

² Как отмечал Гай: «*Quod jus proprium civium romanorum est: fere enim nulli alii sunt homines, qui talem in filios suos habent potestatem, qualem nos habemus*» – «право сугубо римское: ведь нет никакого другого народа, который имел бы такую власть над детьми, какую имеем мы». Дается в переводе Покровского И. История римского права. – М. 1998. – С. 465.

³ Там же. – С. 467.

становилась собственностью отца. Итак, на первых этапах развития римского права, имущественное положение детей приравнивалось к имущественному положению рабов. В дальнейшем же наблюдается постепенное ослабление абсолютной родительской власти как в личном, так и в имущественном аспектах. Таким образом, понятие родительской власти сформировалось еще в римском гражданском праве. Пройдя длительный период эволюции, родительская власть в современном мире привлекает пристальное внимание законодателей и ученых. И вопрос родительской власти, прежде всего, решен положениями международного частного права, а каждая страна стремится эти положения принять на вооружение, применяя особенности национальных правовых систем. Так, например, по мнению А.Скаридова в Англии и США с момента своего рождения ребенок подпадает под охрану родителей, во Франции родительская власть получила название родительского авторитета¹.

Теперь же обратим свое внимание на вопросы современной правовой базы в области правоотношений между родителями и детьми и защиты прав ребенка в международном частном праве.

По коллизионным вопросам, касающимся исследуемых отношений в международном частном праве, в зарубежной практике используются в основном привязки к личному закону.

Вопросы происхождения как предпосылка для разрешения вопросов отношений родителей и детей и эти отношения в коллизионном праве рассматриваются, как правило, отдельно; их важность определяется существенным различием в положении внебрачных детей и детей, рожденных в браке².

Во Франции долгое время происхождение брачных детей определялось по брачному статуту (совместное национальное право родителей, а при его отсутствии – право совместного местожительства), а внебрачных детей – по их национальному праву. Закон от 3 января 1972 г. об отношениях родства

¹ Скаридов А. Международное частное право. Учебное пособие. – СПб, 1998. – С. 514 – 517.

² Лунц Л. А. Курс международного частного права: В 3 т. – М.: Спарк, 2002. – С. 733.

рассматривает брачных и внебрачных детей вместе и подчиняет происхождение обоих национальному праву матери¹. По вопросам узаконения и добровольного признания отцовства (материнства) предусмотрены альтернативные привязки: для узаконения путем заключения брака достаточно, чтобы оно соответствовало либо брачному статусу, либо национальному праву супругов или ребенка; для признания отцовства – национальному праву заявителя либо ребенка².

По Вводному закону к Германскому Гражданскому Уложению в вопросах рождения ребенка в браке решающим является закон гражданства мужа матери ребенка³. Аналогично решен вопрос в Греции, Италии, Японии. Португальский ГК при отсутствии общего гражданства матери ребенка и ее мужа считает определяющим закон обычного общего места жительства и лишь при его отсутствии – личный статус мужа⁴.

Что касается английского права, то вопрос о «законности» рождения с существенными, впрочем, ограничениями разрешается по закону domicilia отца⁵.

Отношения между «законными» родителями и детьми подчинены, по большинству зарубежных законодательств, личному закону главы семьи закону гражданства отца⁶. Португальский ГК подчиняет эти отношения общему национальному закону родителей, а при его отсутствии – закону их обычного общего местожительства, при проживании же родителей в разных государствах – в принципе, национальному закону отца⁷.

Отношения между внебрачным ребенком и его родителями подчинены по Вводному закону к ГГУ – закону гражданства матери, по ряду других законодательств (Швейцария, Дания, Греция, Испания и др.) – личному закону отца. Практически важный вопрос об обязанности отца содержать

¹ ст.ст. 311 – 314 Закона.

² Batiffol et Lagarde. L'improvisation de nouvelles regies de conflict de lois en matiere de filiation // *Revue critique*. – 1972. – № 61. – P. 1 – 26.

³ ст. 18 ГГУ.

⁴ ст. 56 Португальского ГК.

⁵ Cheshire G. C. *Private International Law*. – London, 1965. – P. 434.

⁶ Согласно французской практике, Вводному закону к ГГУ (ст 19), итальянскому ГК (ст. 20), Закону о domicilia в Англии.

⁷ ст. 57 Португальского ГК.

своего внебрачного ребенка решается в разных странах на тех же основаниях¹.

Следует отметить детальную разработку этого вопроса в финляндском законе от 5 декабря 1929 г. (§ 20-23). Поскольку речь идет о платежах на содержание ребенка, родившегося от связи, которую мать ребенка имела в Финляндии, здесь применяется законодательство Финляндии (в этом вопросе весьма прогрессивное).

В практике и доктрине отдельных стран в настоящее время намечается тенденция применения к некоторым вопросам отношений внебрачных детей и их родителей национального права ребенка, предпринимаются попытки включения соответствующих норм в законы. Португальский ГК использует привязку к личному статусу внебрачного ребенка однако, как субсидиарную, этот статус действует лишь применительно к отношениям ребенка к родителям с различным гражданством и различным местом жительства²; он действует также кумулятивно в отношении согласия ребенка на «узаконение», добровольное признание и усыновление³.

Поэтому значительным достижением здесь считается провозглашение принципа равенства всех детей, независимо от происхождения, и это очень важно, поскольку долгое время не допускалось установление происхождения ребенка, рожденного в результате адюльтера, и разрешалось с очень большими оговорками в отношении детей, которые рождены в конкубинате. Так, вплоть до 20-х гг. XX в. в праве Англии такие дети считались ничьими⁴. ничьими⁴.

В странах восточной Европы вопросы установления и оспаривания отцовства решаются по закону государства, гражданином которого является ребенок по рождению⁵. В Венгрии к детям, имеющим иностранное гражданство, гражданство, применяется, в принципе, внутреннее право. Законодательство Чехии также содержит правило о применении внутреннего права к установлению и оспариванию отцовства. В отношении детей, проживающих в

¹ Луниц Л.А. Указ. соч. – С. 734.

² ст. 59 II Португальского ГК.

³ Там же. ст 61 I.

⁴ Скаридов А. Указ. соч. – С .514 – 517.

⁵ Ст. 19, § 2 польского Закона о международном частном праве, ст. 96 Болгарского семейного кодекса.

стране, если это соответствует интересам ребенка; для действительности признания отцовства достаточно соблюдения закона государства, где признание осуществляется¹.

К правоотношениям между родителями и детьми применяется закон страны, гражданином которой является ребенок. Допускается применение закона страны суда, если ребенок живет в данной стране и это отвечает его интересам. Что касается взаимного содержания родителей и детей, то в Польше, Чехии и Болгарии имеются на этот счет специальные предписания, определяющим признается право государства, гражданином которого является лицо, претендующее на получение содержания².

Следует особо подчеркнуть, что коллизионные нормы об отношениях родителей и детей также содержатся в ряде договоров о правовой помощи, а также в Конвенции стран СНГ от 22 января 1993 г.

Данная Минская Конвенция имеет весьма широкую сферу применения, охватывая все отрасли права (гражданское, семейное, уголовное, хозяйственное). Отдельная часть Конвенции посвящена непосредственно семейным делам³.

Здесь освящаются такие аспекты как заключение брака, правоотношения супругов, расторжение брака, компетентность учреждений, признание брака недействительным, установление и оспаривание отцовства или материнства, правоотношения родителей и детей, опека и попечительство, порядок применения мер по опеке и попечительству, сам порядок передачи опеки или попечительства, вопросы усыновления⁴.

Согласно данному документу, правоотношения родителей и детей определяются по законодательству той страны – участницы, на территории которой они имеют постоянное совместное место жительства, а при отсутствии такового – по законодательству государства, гражданином которого является

¹ Луниц Л.А. Указ. соч. – С. 735.

² См. например, ст. 100 Болгарского семейного кодекса.

³ Раздел II. ч. III.

⁴ Ст.ст.26 – 37 Минской Конвенции.

ребенок¹. Вместе с тем, Конвенция допускает применение – по требованию истца – законодательства страны – участницы, на территории которой постоянно проживает ребенок. И в двусторонних договорах о правовой помощи, как правило, может быть предписано применять законодательство государства, на территории которого стороны имеют совместное место жительства. При раздельном же проживании родителей и детей часть договоров может отсылать к законодательству страны гражданства ребенка, тогда как другие – к законодательству страны места жительства ребенка².

Наряду с международно-правовым регулированием отношений между родителями и детьми, их регламентация осуществляется и на двустороннем уровне посредством заключения договоров о правовой помощи.

Так, в частности Республика Узбекистан заключала следующие такого рода договора: с Турецкой Республикой³, Латвийской Республикой⁴, Республикой Грузия⁵, Туркменистаном⁶, Республикой Кыргызстан⁷, Республикой Литва⁸, Республикой Казахстан⁹, Республикой Азербайджан¹⁰ и с Республикой Украина¹¹.

¹ П. 1 ст. 32 Минской конвенции.

² Марышева Н.И. Указ. соч. – С. 405.

³ Договор между Республикой Узбекистан и Турецкой Республикой о взаимной правовой помощи по вопросам гражданства, торговли и уголовным делам. г. Анкара, 23.06.1994 г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 23.09. 1994 г. № 2026-ХП.

⁴ Договор между Республикой Узбекистан и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, трудовым и уголовным делам. г. Ташкент, 23.05.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 27.12.1996г.

⁵ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Тбилиси, 28.05.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 30.08.1996г.

⁶ Договор между Республикой Узбекистан и Туркменистаном о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент 27.11.1996г.

⁷ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Кыргызстан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 24.12.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 25.04.1997г.

⁸ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Литва о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 20.02.1997г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 25.04.1997г.

⁹ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Казахстан о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Алматы, 02.06.1997 г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса РУз от 30.08.1997г. № 487-И.

¹⁰ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Азербайджан о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 18.06.1997г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 30.08.1997г.

¹¹ Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Украина о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и семейным делам. г. Киев, 10.02.1998г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 01.05.1998г.

Что касается регулирования исследуемых вопросов в законодательстве стран СНГ, то в большинстве из них основные положения коллизионного семейного права выражены в соответствующих разделах семейных кодексов, основанных еще на общесоюзном законодательстве. Изменения, внесенные в эти положения в последние годы, не являются кардинальными; они связаны главным образом с необходимостью приведения законодательства в соответствие с новым статусом стран СНГ, а также с отказом от употребления устаревших терминов. В семейных кодексах этих стран, как правило, решаются вопросы: предоставления иностранным гражданам в семейных отношениях национального режима, заключения брака (допускаются и консульские браки), признания браков, заключенных за границей, расторжения брака, установления отцовства, усыновления, опеки, регистрации актов гражданского состояния и признания выданных за границей документов, применения иностранных законов и международных договоров¹. Способы решения коллизионных вопросов (коллизионные привязки) тоже мало изменились: обычно используется отсылка к закону страны суда.

Специально следует сказать о коллизионных нормах семейного права Грузии. В отличие от других рассматриваемых стран, здесь такие коллизии регулируются в новом Законе о международном частном праве от 29.04.1998 г., вступившем в действие 1.10.1998 г. Глава VII этого Закона, посвященная семейному праву, весьма детальна; она содержит нормы об условиях, последствиях вступления в брак, о прекращении брака, обязанности содержания, об отношениях между родителями и детьми, происхождении детей, усыновлении, опеке и попечительстве². При формулировании норм использован опыт иностранных государств, и новейшее законодательство. Существенно расширено применение иностранного права. Личные и имущественные отношения между родителями и детьми определяются по праву страны, где ребенок имеет обычное местопребывание. Исходя из интересов ребенка

¹ Например, ст. ст. 215 – 224 Семейного кодекса Белоруссии, ст. ст. 182 – 191 Семейного кодекса Казахстана.

² Ст.ст. 44 – 54 Закона Грузии «О международном частном праве» // <http://pravo.hse.ru/intprilaw/doc/050301>

допускается применение и права страны его гражданства¹. Для усыновления определяющим является право страны гражданства усыновителя², для опеки – право страны гражданства лица, над которым устанавливается опека³.

Для большинства стран СНГ совершенствование норм семейного коллизионного права еще предстоит. Следует, вместе с тем, иметь в виду, что в отношениях между странами СНГ указанное внутреннее законодательство применяется лишь в том случае, если международный договор с участием этих стран не предусматривает иное.

Конвенция стран СНГ от 22 января 1993 г. о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, как было показано выше, содержит нормы коллизионного семейного права, более детальные, чем рассмотренные нормы внутреннего законодательства большинства стран СНГ. Поэтому практически основную роль в решении коллизионных вопросов семейного права в отношениях между странами СНГ играет именно эта Конвенция, а равно и двусторонние договоры о правовой помощи, заключенные между отдельными странами СНГ.

В Узбекистане же в 1998 г. принят новый Семейный кодекс, раздел VIII которого претерпел определенные изменения. Следует признать, что круг регулирования довольно узок (всего пять статей), пробелы регламентации коллизионных семейных отношений не восполнены. Так, остались неразрешенными коллизии заключения брака, его недействительности, личных и имущественных отношений супругов, установления отцовства, отношений родителей и детей. В коллизионных нормах, содержащихся всего в двух статьях Кодекса – о расторжении брака⁴ и об усыновлении⁵, предписано применять законодательство страны суда, т.е. отечественные законы. Тем не менее, Кодекс содержит важную ст. 238 «Установление содержания норм семейного права иностранного государства», близкую по

¹ Там же. ст. 49.

² Там же. ст. 52.

³ Там же. ст. 54.

⁴ ст. 236 СК РУз.

⁵ ст. 237 СК РУз.

содержанию ст. 166 СК Российской Федерации. Правила об ограничении действия норм иностранного семейного права по мотивам противоречия публичному порядку новый СК РУз не содержит.

Существенным упущением на наш взгляд здесь является и вопрос о взаимоотношениях между родителями и детьми, т.к. данные вопросы не нашли своего отражения в новом отечественном СК. Поэтому представляется целесообразным скорейшее устранение данного пробела в целях гармоничного развития регулирования данного института в отечественном праве.

Также следует отметить, что, подписав Конвенцию о правах ребенка, Узбекистан принял на себя обязательства по внедрению норм этой Конвенции в свое национальное законодательство. Отечественным законодательством был закреплён комплекс правовых и социальных гарантий, законных интересов несовершеннолетних, их безопасность, но до сих пор не приняты Законы «О правах ребенка», «О предотвращении насилия в семье».

По нашему мнению, трудно говорить о наличии реальных гарантий защиты прав детей в РУз, т.к. отсутствуют действенные механизмы защиты прав несовершеннолетних, поскольку нет единого взаимодействия ведомственных органов и учреждений.

В этой связи необходимо дальнейшее развитие данного института в отечественном законодательстве. В первую очередь важно расширить раздел СК РУз посвященный вопросам международного частного права. Здесь необходимо предусмотреть коллизионные привязки касательного исследуемого института, а также вопросов выплаты алиментов, определения отцовства, иностранного усыновления и иных аспектов в данной области.

Все это будет способствовать лучшей защите прав и интересов ребенка в вопросах международных отношений, а также внедрению общепризнанных принципов и норм международного частного права в отечественное законодательство.

Г Л А В А П

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ В МЧП,

2.1. Определение и оспаривание отцовства (материнства)

Происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке, является основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей. Отсюда – важность определения права, регулирующего установление и оспаривание отцовства (материнства), особенно если учесть серьезные расхождения в законодательстве отдельных стран в данной области, различия в положении брачных и внебрачных детей¹.

Вопросы определения и оспаривания отцовства в международном частном праве в последнее время приобретают все большую актуальность, что связано с широким развитием международных связей. Порядок установления или оспаривания отцовства (материнства) на территории Узбекистана определяется отечественным законодательством.

Установление и оспаривание отцовства (материнства) определяется законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению. Практически на территории Узбекистана чаще всего будут возникать вопросы по установлению отцовства в отношении детей – отечественных граждан, и потому на практике будет применяться законодательство Узбекистана; однако в отношении детей, являющихся иностранными гражданами, будет обеспечена защита в соответствии с законодательством страны их гражданства. Эта норма, как и другие коллизионные нормы СК РУз, исходит из интересов детей.

В тех случаях, когда по отечественному законодательству допускается установление отцовства в органах записи актов гражданского состояния, проживающие вне пределов РУз родители ребенка, из которых хотя бы один является гражданином РУз, вправе обращаться с заявлениями об

¹ Марышева Н.И. Указ. соч. – С. 401.

установлении отцовства в дипломатические представительства или консульские учреждения РУз.

Если по рождению ребенок является иностранным гражданином, последующее изменение его гражданства, в результате чего он становится гражданином Узбекистана, не должно влиять на подлежащее применению право, поскольку закон формулирует коллизионную привязку исходя именно из гражданства ребенка по рождению.

До принятия в Узбекистане нового Семейного кодекса коллизионные вопросы отношений между родителями и детьми в рассматриваемом аспекте законодательно не регулировались. Теперь же предусмотрено, что права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанность родителей по содержанию детей, определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства родителей и детей их права и обязанности определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок¹.

Таким образом, закон исходит из того, что отношения родителей и детей наиболее тесно связаны с законодательством страны их совместного места жительства. Иными словами, независимо от гражданства сторон к отношениям родителей и детей, проживающих в Узбекистане, должно применяться отечественное семейное законодательство. Лишь при отсутствии такого совместного проживания подлежащее применению право будет определяться на основе принципа гражданства ребенка. Во главу угла поставлены интересы ребенка. Поэтому дается возможность по требованию истца в порядке изъятия из этих положений применять законодательство страны, где ребенок постоянно проживает.

Как указывает Н.И. Марышева, законом не предусматривается обязанность суда применять по требованию истца законодательство страны места жительства ребенка, а указана лишь возможность такого применения.

¹ Богуславский М.М. Указ. соч. – М., 1994. – С. 345.

По смыслу закона должен приниматься во внимание тот факт, что законодательство страны места жительства ребенка действительно более благоприятно для него. Здесь могут учитываться: способ взыскания алиментов (в процентном отношении к заработной плате ответчика или в твердой денежной сумме). Сроки взыскания (до достижения 18 лет или до достижения экономической самостоятельности, как это принято в ряде стран) и т.п.¹ Отечественный закон, в отличие от законодательства ряда других государств, не проводит различия при определении применимого права к отношениям родителей и детей, рожденных в браке, и к отношениям родителей и внебрачных детей.

По мнению З.Н.Эсановой, останавливаясь на узаконивании внебрачных детей, одним из самых приемлемых путей является вступление в брак родителей и определение его происхождения².

Вопрос о законе, которым должны регулироваться правоотношения между родителями и детьми, решен в договорах о правовой помощи. Эти договоры могут устанавливать, что правоотношения между родителями и детьми определяются законом того государства, на территории которого родители и дети имеют совместное место жительства.

Однако если место жительства родителей или одного из них находится на территории одного договаривающегося государства, а место жительства ребенка – на территории другого, то правоотношения между родителями и детьми регулируются законом того государства, гражданином которого является ребенок³.

Указанная выше Минская конвенция о правовой помощи стран СНГ 1993 года (в редакции протокола от 28 марта 1998 г.) предусматривает следующие правила⁴:

– права и обязанности родителей и детей, в том числе обязательства родителей по содержанию детей, определяются законодательством

¹ Марышева Н.И. Указ. соч. – С. 623.

² Эсанова З.Н. Оталикни белгилаш тўғрисидаги ишларни судда кўришининг процессуал хусусиятлари. Юрид.фан.номз.дис....Авторефер.-Тошкент: 2005. – 12 б.

³ Там же.

⁴ Ст. 32 Конвенции.

Договаривающейся Стороны, на территории которой они имеют постоянное совместное место жительства, а при отсутствии постоянного совместного места жительства родителей и детей их взаимные права и обязанности определяются законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой является ребенок. По требованию истца по алиментным обязательствам применяется законодательство Договаривающейся Стороны, на территории которой постоянно проживает ребенок;

– алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи определяются законодательством Договаривающейся Стороны, на территории которой они имели совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства такие обязательства определяются законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой является истец;

– исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей, производится в порядке, установленном законодательством Договаривающейся Стороны, на территории которой проживает ребенок;

– договаривающиеся Стороны оказывают друг другу помощь в розыске ответчика по делам о взыскании алиментов, когда есть основание полагать, что ответчик находится на территории другой Договаривающейся Стороны, и судом вынесено определение об объявлении его розыска.

В целях большей гарантии обеспечения интересов детей в двухсторонних договорах может быть закреплено правило, позволяющее применить закон страны места жительства ребенка, если законодательство этой страны является для него более благоприятным.

Правоотношения между ребенком, родившимся от лиц, не состоящих в зарегистрированном браке, и его матерью и отцом определяются законодательством той договаривающейся стороны, гражданином которой является ребенок¹.

¹ Богуславский М.М. Указ. соч. – М., 1994. – С. 348.

Большие сложности на практике при отсутствии международных соглашений вызывают вопросы, связанные с осуществлением родительских прав при распаде семьи.

Известны случаи, когда дети незаконно вывозились из страны одним из родителей или незаконно удерживались за рубежом отцом ребенка при наличии судебного решения о том, что ребенок должен проживать со своей матерью.

Сложность ситуации в таких случаях объясняется тем, что РУз не участвует в Гаагской конвенции о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе 1980 года. Эта конвенция регулирует гражданско-правовые вопросы, ее цель – способствовать немедленному возвращению незаконно перемещенных или похищенных детей. Перемещение или удержание ребенка считается незаконным, «если это нарушает право попечения, которым наделено соответствующее лицо (это может быть мать, отец, опекун и т.д.) в соответствии с законодательством государства, в котором ребенок постоянно проживает»¹.

Иногда ситуация усугубляется еще и потому, что при отсутствии соглашения о правовой помощи между двумя государствами иностранный суд не обязан исполнять решение отечественного суда, если такое решение было вынесено.

2.2. Алиментные обязательства

В данном параграфе пойдет речь об одном из важнейших институтов исследуемых отношений – алиментных обязательствах. Этот институт играет важное значение, т.к. он обеспечивает имущественные гарантии лиц, которым социально необходимы данные гарантии. В вопросах защиты интересов ребенка в международных отношениях значение его роль еще более возрастает.

Рассмотрим правовое содержание алиментных обязательств.

¹ Богуславский М.М. Указ. соч. – М., 1994. – С. 350.

Данный вид обязательства представляет собой правоотношение, возникающее на основании предусмотренных законом юридических фактов: решения суда или соглашения сторон, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

Представления о природе алиментов неоднократно менялись. В 1920-е гг. существовало мнение, что алименты являются «суррогатом социального обеспечения»¹ и что развитие системы социального обеспечения приведет к постепенному отмиранию алиментных обязательств. В дальнейшем эта теория была отвергнута. Однако связь между алиментными обязательствами и уровнем развития системы социального обеспечения, несомненно, существует, поскольку они имеют одну и ту же цель – предоставление содержания нуждающимся нетрудоспособным лицам.

Содержанием алиментного обязательства являются обязанность плательщика алиментов по их уплате и право получателя алиментов на их получение. Общие основания прекращения алиментных обязательств предусмотрены в СК РФ. Если обязательство возникло на основании соглашения между плательщиком и получателем алиментов, оно прекращается с истечением срока действия соглашения, смертью одной из сторон или по иным основаниям, предусмотренным этим соглашением. Стороны свободны установить в соглашении любые основания для прекращения алиментного обязательства, в частности изменение материального положения сторон, восстановление трудоспособности получателя алиментов, окончание им учебы, вступление в брак и т.д.²

Если алименты взыскиваются по решению суда их уплата автоматически прекращается со смертью получателя или плательщика алиментов. Строго личный характер алиментных обязательств делает правопреемство в них невозможным. Выплата алиментов несовершеннолетним детям прекращается с момента достижения ребенком совершеннолетия или приобретения им полной

¹ Гойхбарг А.Г. Брачное, семейное, опекуновское право советских республик. – М. 1920.

² Смирнов Р. Удостоверение соглашения об уплате алиментов // Российская юстиция. – 1999. – № 10.

дееспособности до достижения совершеннолетия в результате эмансипации или вступления в брак.

Алиментные обязательства в отношении несовершеннолетнего ребенка прекращаются также в результате усыновления этого ребенка. Обязательства по содержанию на основании решения суда совершеннолетних нетрудоспособных получателей алиментов прекращаются при восстановлении их трудоспособности или прекращении нуждаемости. В случаях, когда обязанность по уплате алиментов возлагается на лицо, только если оно обладает достаточными средствами для предоставления содержания, алиментные обязательства прекращаются, если материальное положение этого лица ухудшается настолько, что оно не в состоянии далее выплачивать алименты.

Алиментные обязательства родителей и детей относятся к разряду алиментных обязательств первой очереди. Родители и дети обязаны предоставлять содержание друг другу независимо от наличия у них других родственников.

Основаниями алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей является наличие между родителями и детьми родственной связи и несовершеннолетие ребенка. Ребенок до достижения 18 лет считается нетрудоспособным, независимо от того, работает он или нет.

Из этого правила установлено исключение, в соответствии с которым обязанность родителей по уплате алиментов несовершеннолетним детям прекращается в случае эмансипации ребенка или приобретения им полной дееспособности при вступлении в брак в результате снижения брачного возраста. Приобретение полной дееспособности до 18-летнего возраста не приводит к признанию такого ребенка совершеннолетним, однако в этих случаях дети, как правило, приобретают экономическую самостоятельность, что приводит к прекращению алиментной обязанности.

Обязанность родителей по предоставлению содержания несовершеннолетним детям возникает независимо от того, нуждаются дети в получении алиментов или нет. Родители должны содержать детей,

независимо от наличия у них средств, достаточных для предоставления такого содержания. Обязанность по выплате алиментов на детей несут как совершеннолетние, так и несовершеннолетние родители. Не имеет значения также, являются ли они трудоспособными и обладают ли гражданской дееспособностью¹.

Содержание детей в нормальной семье осуществляется добровольно. При этом родители сами определяют порядок и форму предоставления детям такого содержания. Обычно на детей просто тратится, определенная часть семейного бюджета и никаких специальных договоренностей между родителями на этот счет не требуется².

Если по вопросу о содержании детей между родителями возникают разногласия или родители ребенка разошлись, наиболее желательным способом разрешения спора является заключение соглашения об уплате алиментов. В соглашении они могут определить размер, порядок и форму уплаты алиментов. Верхний предел размера алиментов, уплачиваемых по соглашению между родителями, не ограничен, однако нижний предел определен законом.

При заключении соглашения об уплате алиментов на ребенка родители действуют не от своего имени, а от имени ребенка в качестве его законных представителей. Поэтому возможна ситуация, когда они заключат соглашение, нарушающее интересы ребенка. Например, мать согласится на получение незначительной суммы алиментов, если отец, с которым она не хочет поддерживать контакты, откажется от права на посещение ребенка. Или один из родителей договорится об уменьшении алиментов в обмен на получение большей доли супружеского имущества при его разделе³.

Если родители не предоставляют содержания своим детям и не заключают соглашение об уплате алиментов, средства на содержание детей

¹ Антокольская М.В. Меры защиты и ответственности в алиментных обязательствах // Советское государство и право. – М.: Наука, 1990. – № 8.

² Косова О.Ю. Понятие и виды алиментных обязательств // Гражданско-правовые обязательства: вопросы теории и практики: Сборник научных трудов. – Владивосток; Изд-во Дальневост. ун-та, 2001.

³ Антокольская М. Алименты на содержание детей // Российская юстиция. – 1995. – № 3.

взыскиваются в судебном порядке. Взыскание алиментов является обязанностью того из родителей, с которым проживает ребенок, или заменяющего его лица (усыновителя, опекуна, попечителя). Эти лица действуют при взыскании алиментов как законные представители ребенка. Отказаться от права на алименты, принадлежащего ребенку, они не вправе. Любое соглашение, направленное на такой отказ, ничтожно.

Однако на практике встречаются случаи, когда они не предъявляют иска о взыскании алиментов с родителя ребенка. Чаще всего это вызвано желанием полностью прекратить отношения с этим родителем после развода. В результате нарушаются права ребенка, который лишается принадлежащих ему по закону средств¹.

В принципе родители обязаны содержать несовершеннолетних детей независимо от того, нуждаются дети в предоставлении содержания или нет. Однако при решении вопроса об увеличении доли, взыскиваемой на содержание ребенка с малообеспеченного родителя, имущественное положение ребенка принимается во внимание.

Родители несут равные обязанности по предоставлению детям содержания, поэтому наличие у одного из родителей ребенка высокого дохода само по себе не может служить основанием для уменьшения размера алиментов, взыскиваемых со второго родителя. Однако если родитель, требующий уменьшения размера алиментов, является нетрудоспособным и малообеспеченным, семейное положение ребенка принимается во внимание.

Суд при установлении размеров алиментов руководствуется принципом максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения, существовавшего до распада семьи. Это означает, что при наличии такой возможности суд взыскивает алименты в размере, позволяющем ребенку сохранить прежний уровень жизни. Задача суда –

¹ Там же.

сделать все для того, чтобы материальное положение ребенка как можно меньше пострадало из-за расторжения брака его родителями¹.

Естественно, что это не всегда возможно, поскольку родитель, уплачивающий алименты, может создать другую семью, которую он тоже должен содержать. Нельзя толковать эту норму и в том смысле, что, если дети родителей, имеющих высокие доходы, воспитывались в роскоши, которая намного превышает потребности ребенка, такое же положение должно сохраниться после распада семьи. Однако обоснованные потребности ребенка должны по-прежнему удовлетворяться, если родители имеют для этого достаточно средств. Так, если ребенок обучался в платном учебном заведении внутри страны или за границей, это должно входить в понятие сохранения прежнего уровня его обеспечения и при наличии такой возможности учитываться при определении размера алиментов².

Большая свобода суда при определении размера алиментов в твердой денежной сумме делает этот способ более пригодным в условиях рыночной экономики. Перечень случаев, когда суд вправе взыскать алименты в твердой денежной сумме, достаточно широк: если плательщик имеет нерегулярный или меняющийся доход или заработок; если он получает заработок или доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте; если он вообще не имеет заработка или дохода; а также в других случаях, когда взыскание алиментов в долях к заработку родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон³.

Как дети, так и родители могут оказаться вынужденными нести значительные дополнительные расходы. В нормальной семье предоставление средств на покрытие этих расходов осуществляется добровольно. В некоторых случаях между плательщиком и получателем таких средств может быть заключено соглашение. Соглашение может быть заключено и о предоставлении

¹ Князев А.В. Взыскание алиментов в судебном порядке // Юрист. – 1999. – № 12.

² Логунов Д.А. Взыскание алиментов // Юридический мир. – 2000. – № 2.

³ Дуда И.И., Клейменов А.В. Из каких доходов производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей // Гражданин и право. – М.; Новая правовая культура, 2002. – № 2.

средств на расходы, которые не являются безусловно необходимыми и не могут быть взысканы в судебном порядке. В частности, родители могут заключить соглашение о несении расходов по обучению ребенка в платном учебном заведении, оплате его дополнительных занятий, летнего отдыха¹.

Родители и дети могут заключить и соглашение о предоставлении содержания и оплате обучения детей, достигших совершеннолетия. Взыскание алиментов в этих случаях, как отмечалось ранее, действующим законодательством не предусмотрено, но никто не может запретить сторонам предусмотреть такую обязанность в заключенном ими соглашении. Такое соглашение будет законным и подлежит принудительному осуществлению. К нему применяются нормы, регулирующие соглашения об уплате алиментов.

Если соглашение о предоставлении средств на дополнительные расходы отсутствует, родители и дети, имеющие право на получение алиментов в судебном порядке, вправе предъявить иск о взыскании средств для компенсации дополнительных расходов, вызванных исключительными обстоятельствами.

Нуждаемость в дополнительных расходах может быть и более длительной, тогда их размер устанавливается судом в твердой денежной сумме, подлежащей выплате ежемесячно. Размер этой суммы зависит прежде всего от потребности в дополнительных расходах и от материального положения плательщика. Учитываются также материальное и семейное положение обеих сторон и иные заслуживающие внимания обстоятельства².

Алиментная обязанность родителей в отношении несовершеннолетних детей прекращается с момента достижения детьми совершеннолетия.

Рассматривая же алиментные обязательства в рамках международного частного права, стоит отметить, что новый СК РУз не содержит коллизионных привязок касательно вопросов применяемого права. Однако обращаясь к законодательству зарубежных стран, то там ситуация обстоит

¹ Логунов Д.А. Указ. соч.

² Антокольская М. Указ. соч.

иначе. Так ст. 163 СК РФ предусматривает, что права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанность родителей по содержанию детей, определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства родителей и детей их права и обязанности определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. По требованию истца к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок¹.

Также по вопросу о законе, применяемом к алиментным обязательствам в пользу детей, действует Гаагская конвенция от 24 октября 1956 г., участниками которой являются Австрия, Бельгия, Испания, Италия, Люксембург, Лихтенштейн, Нидерланды, Португалия, Турция, ФРГ, Франция, Швейцария. Основным коллизионным критерием является закон обычного места проживания ребенка, который отвечает на вопросы о праве на алименты, их размерах и о лице, к которому может быть обращено требование².

Таким образом, закон исходит из того, что отношения родителей и детей наиболее тесно связаны с законодательством страны их совместного места жительства. Иными словами, независимо от гражданства сторон к отношениям родителей и детей, проживающих на территории государства, должно применяться внутреннее семейное законодательство. Лишь при отсутствии такого совместного проживания подлежащее применению право будет определяться на основе принципа гражданства ребенка. Во главу угла поставлены интересы ребенка. Поэтому дается возможность по требованию истца в порядке изъятия из этих положений применять законодательство страны, где ребенок постоянно проживает³. Здесь могут учитываться: способ взыскания алиментов (в процентном отношении к заработной плате ответчика или в твердой денежной сумме), сроки взыскания (до достижения

¹ Богуславский М.М. Указ. соч. – 2002. – С. 345.

² Городецкая И. К. Международная защита прав и интересов детей. – М.: Международные отношения, 1973. – С. 60.

³ Там же.

18 лет или экономической самостоятельности, как это принято в ряде стран), характер личных неимущественных отношений родителей и детей и т.п.¹

Если стороны не живут совместно, алиментные обязательства совершеннолетних детей и других членов семьи определяются исходя из гражданства претендующего на получение алиментов лица. Закон исходит из того, что в таких случаях нетрудоспособные престарелые родители и другие претендующие на получение алиментов лица нуждаются в защите своего национального законодательства в большей мере, чем совершеннолетние дети².

Мы считаем указанные подходы наиболее оправданным в современных условиях, поэтому целесообразно закрепить их законодательно в отечественном СК.

Следующий проблемный вопрос это выезд за границу на постоянное жительство лица, лица обязанного выплачивать алименты. При этом отсутствует договор о правовой помощи, обеспечивающего взаимное исполнение судебных решений, возникают сложности. Известно, что больше множество иммигрантов уезжают в те государства, с которыми договоры такого рода не были заключены.

Остается возможность предъявления иска в суд государства, куда переехало лицо, обязанное платить алименты. На практике применяется и такой способ решения проблемы, как суммирование полагающихся ребенку до достижения им совершеннолетия сумм и заключения соглашения сторон о их выплате³.

Вопрос о законе, которым должны регулироваться правоотношения между родителями и детьми касательно алиментов, решен в отдельных договорах о правовой помощи.

Так, Минская Конвенция о правовой помощи стран СНГ предусматривает следующие правила. Алиментные обязательства совершеннолетних детей в пользу родителей, а также алиментные обязательства других членов семьи определяются законодательством Договаривающейся Стороны, на территории

¹ Марышева Н.И. Указ. соч. – С. 404.

² Там же. – С. 406.

³ Там же. – С.346.

которой они имели совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства такие обязательства определяются законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой является истец. По требованию истца по алиментным обязательствам применяется законодательство Договаривающейся Стороны, на территории которой постоянно проживает ребенок. Договаривающиеся Стороны оказывают друг другу помощь в розыске ответчика по делам о взыскании алиментов, когда есть основание полагать, что ответчик находится на территории другой Договаривающейся Стороны, и судом вынесено определение об объявлении его розыска. Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей, производится в порядке, установленном законодательством Договаривающейся Стороны, на территории которой проживает ребенок¹.

Известны случаи, когда дети незаконно вывозились из государства одним из родителей или незаконно удерживались за рубежом отцом ребенка при наличии судебного решения о том, что ребенок должен проживать со своей матерью².

Сложность ситуации в таких случаях объясняется тем, что РУз не участвует в Гаагской конвенции о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе 1980 г.³ Эта конвенция регулирует гражданско-правовые вопросы, ее основная задача – способствовать немедленному возвращению незаконно перемещенных или похищенных детей. Перемещение или удержание ребенка считается незаконным, «если это нарушает право попечения, которым наделено соответствующее лицо (это может быть мать, отец, опекун и т.д.) в соответствии с законодательством государства, в котором

¹ Ст. 32 Минской Конвенции.

² Приведем пример из практики. Российская гражданка вышла замуж за гражданина США Д. Блисса, работавшего в Москве в одной из американских фирм. Их сын родился в США и в соответствии с законами этой страны стал ее гражданином. Без согласия матери отец в ее отсутствие вывез ребенка в США, когда семья находилась в России. Богуславский М.М. Указ. соч. – 2002. – С. 346.

³ Целями настоящей Конвенции являются: обеспечение незамедлительного возвращения детей, незаконно перемещенных в любое из Договаривающихся государств либо удерживаемых в любом из Договаривающихся государств; и обеспечение того, чтобы права на опеку и на доступ, предусмотренные законодательством одного Договаривающегося государства, эффективно соблюдались в других Договаривающихся государствах.

ребенок постоянно проживает»¹. В конвенции участвуют 45 государств, в том числе США, Великобритания, Греция, Израиль, Польша и др.²

Существенное значение в вопросе об алиментах имеет гражданско-процессуальная сторона дела в связи с трудностями, возникающими при взыскании средств на содержание лиц, проживающих за рубежом.

В Нью-Йорке 20 июня 1956 г. была принята многосторонняя Конвенция о взыскании за границей алиментов, которая устанавливает облегченный порядок взыскания алиментов, причитающихся лицу, находящемуся на территории одного из государств – участников Конвенции, с лица, находящегося под юрисдикцией другого государства – участника Конвенции³.

Учитывая широкую интеграцию Узбекистана в мировое сообщество, а также приоритет защиты интересов ребенка, представляется целесообразным ратифицировать Гагскую конвенцию о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе, а также Нью-Йоркскую Конвенцию 1956г. по облегченному порядку взыскания алиментов, в целях предотвращения нарушений в этой области, и расширению международного сотрудничества.

¹ Ст. 3 Гагской конвенции о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе 1980 г.

² Богуславский М.М. Указ. соч. – 2002. – С. 347.

³ Лунц Л.А. Указ. соч. – С. 738.

Г Л А В А Ш УСЫНОВЛЕНИЕ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

3.1. Процедура иностранного усыновления

Усыновление (удочерение), очень ответственный и серьезный шаг, влекущий за собой порождение прав и обязанностей усыновителей в отношении усыновленного ребенка. Тем более, если дети, которые должны быть усыновлены, проживают за пределами территории государства.

Усыновление является наиболее отвечающей интересам ребенка формой воспитания ребенка, оставшегося без попечения родителей, поэтому Семейный кодекс РУз обозначает его как приоритетную форму устройства детей.

Термин усыновление употребляется в юридической науке в различных значениях.

Многие ученые рассматривают усыновление как форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей, как юридический акт и как факт, имеющий юридическое значение. В этом контексте усыновление (удочерение) может рассматриваться ими как юридический акт, влекущий правовые последствия, приравненные к правам и обязанностям родственников по происхождению. У многих бездетных семей или одиноких граждан усыновление является единственной возможностью реализовать нерастраченные родительские чувства, почувствовать счастье материнства и отцовства. Этим объясняется особенность усыновления: в отличие от других форм воспитания отношения усыновления не прекращаются с достижением усыновленным восемнадцати лет; это как бы пожизненные правовые связи усыновленного с усыновителем и его родственниками¹.

По мнению иных же авторов, усыновление есть установление между усыновителем (его родственниками) и усыновленным ребенком (его потомством) правоотношений (личных и имущественных), аналогичных существующим между кровными родителями и детьми. Она также

¹ Нечаева А.М. Семейное право. Курс лекций. – М.: Юристъ, 1998. – С. 267 – 290.

рассматривает усыновление как форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей, и как факт, имеющий юридическое значение.

Под усыновлением понимается и общественное отношение, суть которого сводится к тому, что в семью принимается посторонний ребенок с целью содержания и воспитания его как своего родного сына или дочери¹. В целях сохранения этнических корней ребенка и нежелательности их утраты вследствие его выезда на постоянное место жительства в другую страну, законом может быть установлено приоритетное право усыновления детей отечественными семьями².

Кроме того, как отмечает Ю.Беспалов, думается, что усыновление следует рассматривать и как способ, применяемый судом для защиты прав и интересов ребенка. В основу такого подхода положено назначение усыновления. Представляется, что усыновление предназначено для реализации прав ребенка, оставшегося без родительского попечения и, прежде всего, права жить и воспитываться в семье и права на защиту³.

Расширение же сферы международных отношений коснулось и исследуемого института, что выразилось в появлении такого термина как «иностранное» усыновление. Если исходить из общих представлений о том, что есть «усыновление (удочерение)», то необходимым дополнением для дефиниции «иностранного», или «международного», усыновления должно стать включение в рассматриваемое понятие основного фактора – юридической связи данного отношения с несколькими правопорядками. Иными словами, усыновитель (усыновители) и усыновляемый должны быть иностранцами по отношению друг к другу, либо факт усыновления должен иметь место за границей в соответствии с правопорядком иностранного государства⁴.

¹ Пчелинцева Л.М. Семейное право России. Учебник для вузов. – М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА · М, 1999. – С. 482 – 548.

² Например в России лишь по истечении трех месяцев после внесения данных о ребенке в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, он может быть передан на усыновление гражданам РФ, постоянно проживающим за границей, или иностранным гражданам и лицам без гражданства. П. 4 ст. 124 СК РФ.

³ Беспалов Ю. Усыновление как способ судебной защиты прав ребенка // Российская юстиция. – 1997. - №7.

⁴ Ануфриева Л.П. Указ. соч. – С. 593.

Несмотря на все многообразие определений усыновления, считаем, что необходимо остановиться на понятии определяющим усыновление как юридический акт, в силу которого между усыновителем и ребенком устанавливаются такие же правовые отношения, какие существуют между родителями и детьми по происхождению. При этом, усыновленные дети теряют юридическую связь с родителями (либо одним из них) и приобретают такую же с посторонними лицами – усыновителями, ничем не отличаясь по правам и обязанностям по отношению к ним от родного ребенка.

Институт усыновления в Республике Узбекистан регулируется прежде всего Семейным кодексом РУз¹, Гражданским процессуальным кодексом РУз², Положением об усыновлении (удочерении) несовершеннолетних детей и принятии детей в семью на воспитание (патронат)³, а также рядом международных соглашений.

Правовые последствия усыновления имеют двоякую направленность: во-первых, они нацелены на порождение тех же правовых последствий, которые возникают при естественном родстве (т.е. устанавливают так называемое «юридическое родство»), во-вторых, установлены в целях сохранения тайны усыновления. Они заключаются в том, что несовершеннолетний ребенок пользуется теми же правами, что и родные дети соответствующего лица. Он становится родственником для всех членов семьи. Между родителями и ребенком возникает обязанность взаимной материальной опеки, они становятся законными наследниками в отношении друг друга и т.д. Несовершеннолетний, не состоящий в браке ребенок обретает фамилию и гражданство своих новых родителей, но может оставить свою действительную фамилию. Одновременно всякие родственные отношения ребенка в отношении его «природных» родителей расторгаются: с юридической точки зрения отныне он является для них абсолютно чужим человеком.

¹ Ведомости палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан. – 2013. – № 4. – Ст. 98.

² Ведомости палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан. – 1997. – № 9. Приложение.

³ Приложение № 3 к Постановлению КМ РУз от 12.04.1999 г. № 171. //Собрание постановлений Правительства Республики Узбекистан. – 1999. – № 4. – Ст.18.

Родственные отношения могут быть сохранены при усыновлении ребенка одним лицом или в случае смерти одного из родителей (с дедушкой и бабушкой ребенка).

У ребенка могут быть изменены фамилия (на фамилию усыновителя); имя (новое имя выбирает усыновитель), а также отчество (по имени усыновителя, если усыновитель мужчина; при усыновлении ребенка женщиной – по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка). Если усыновленный ребенок достиг возраста десяти лет, перемена фамилии, имени и/или отчества допускается только с его согласия¹. В целях обеспечения тайны усыновления возможно изменение даты и места рождения ребенка.

К мерам, направленным на сохранение тайны усыновления также относятся:

– имитация родов усыновительницей, когда женщина-усыновитель оформляет как дородовой, так и послеродовой отпуск, помещается в родовспомогательное учреждение и выписывается из него уже с усыновленным ребенком, представляя его окружающими за своего, рожденного ею ребенка.

– рассмотрение дел об установлении усыновления в закрытом судебном заседании;

– установление уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную и профессиональную тайну, или иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений;

– возможность усыновления ребенка, считающего усыновителей своими кровными родителями, без его согласия;

– установление минимальной разницы в возрасте между усыновителем и усыновленным;

¹ Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. – М.: Юристъ, 1996. – С. 322.

– возможность усыновления ребенка не по месту жительства усыновителей¹.

Согласно действующему законодательству, усыновление возможно в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах – это центральный принцип института усыновления.

Декларацией о социальных и правовых принципах, касающихся усыновления детей на международном уровне, утвержденной резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 3 декабря 1986 г. и ст.21 Конвенции о правах ребенка, принятой в Нью-Йорке 20 ноября 1989 г., признается, что усыновление в другой стране может рассматриваться лишь в качестве альтернативного способа ухода за ребенком при наличии двух условий: если он не может быть передан на воспитание или помещен в семью в стране происхождения и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным². В Конвенции о защите детей и сотрудничестве в области межгосударственного усыновления подчеркивается, что ребенок, для полного и гармоничного развития личности, должен расти в семейной обстановке, в атмосфере счастья, любви и понимания. Ребенку, которого невозможно устроить в подходящую семью в его стране, такую семью можно найти в другом государстве, в результате международного усыновления.

Усыновление детей гражданами РУз, проживающими за пределами Узбекистана, иностранными гражданами и лицами без гражданства на территории РУз производится по законодательству государства, гражданином которого является усыновитель (для апатридов – по законодательству их постоянного места жительства) на момент подачи заявления об установлении усыновления. При этом должны соблюдаться требования, предъявляемые к усыновителю, а также соблюдаться условия усыновления. Применение при усыновлении соответствующего иностранного законодательства (требования к усыновителю в отношении возраста, материального положения и т.п.)

¹ Там же. – С. 324.

² Завражнов В. Усыновление иностранцами детей - российских граждан // Российская юстиция. – 2001. – №7.

обеспечивает в дальнейшем стабильность усыновления в иностранном государстве – усыновитель часто увозит ребенка в свою страну. Аналогичные коллизионные привязки используются в законодательстве многих зарубежных стран¹. При усыновлении ребенка супругами, имеющими разное гражданство, должны быть, очевидно, соблюдены требования, предусмотренные законодательством как государства, гражданином которого является муж, так и государства, гражданкой которого является жена².

Общий порядок усыновления ребенка регулируется СК РУз³.

Поскольку усыновление затрагивает интересы родственников как усыновленного, так и усыновителя, а также его супруга, закон, во избежание нарушения их прав и интересов, устанавливает ряд условий усыновления. К ним относятся:

– согласие родителей ребенка на его усыновление, а если они не достигли шестнадцати лет – также согласие их родителей (т.е. бабушки и бабушки усыновляемого ребенка), заменяющих их лиц либо, при их отсутствии, органа опеки и попечительства⁴. Родители могут дать согласие на усыновление ребенка конкретным лицом либо без указания конкретного лица. Форма выражения согласия может быть различной: нотариальная; простая письменная, заверенная учреждением, в котором находится ребенок, либо органом опеки и попечительства (по месту производства усыновления или по месту жительства родителей); устная (путем выражения согласия на усыновление непосредственно в суде при производстве усыновления). Согласие на усыновление, данное родителем в суде, должно быть зафиксировано в протоколе судебного заседания и подписано им лично, а также отражено в решении; при этом следует учитывать, что, исходя из приоритета прав родителей, любой из них может до вынесения решения об

¹ Марышева Н.И. Указ. соч. – С. 407.

² Там же.

³ Ст.ст. 151 – 167, 237 СК РУз.

⁴ Ст. 159 СК РУз.

установлении усыновления отозвать данное им ранее с огласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его сделать это;

– письменное согласие лиц, заменяющих родителей, – опекунов, попечителей, приемных родителей, руководителя детского или иного учреждения (в котором в момент усыновления находится ребенок). В интересах ребенка суд вправе вынести решение об установлении усыновления и без согласия этих лиц¹;

– согласие ребенка, достигшего десяти лет². Согласие ребенка выявляется органом опеки и попечительства и оформляется либо в письменной форме, либо отражается в заключении об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка. Чтобы не травмировать психику ребенка, который фактически проживает в семье усыновителя и считает его кровным родителем, усыновление в таких случаях можно производить и без получения согласия усыновляемого ребенка;

– согласие супруга усыновителя, если ребенок усыновляется не обоими супругами³. Необходимость такого согласия объясняется тем, что ребенок, проживая в одной семье с супругом усыновителя, поневоле будет общаться с ним; к тому же усыновление чужого ребенка и появление его в семье может быть не воспринято супругом усыновителя, что негативно скажется на воспитании усыновленного. Еще один немаловажный факт: усыновление влияет на имущественные права усыновителя и его супруга, в частности, жилищные, наследственные, пенсионные и др., что также может отрицать супруг усыновителя своим несогласием на усыновление. Если супруги более года назад прекратили семейные отношения и место жительства супруга усыновителя неизвестно, усыновление производится без его согласия.

Усыновление детей граждан Республики Узбекистан может производиться лишь теми иностранными гражданами, государства которых имеют свои дипломатические представительства в Республике Узбекистан.

¹ Ст. 158 СК РУз.

² Ст. 155 СК РУз.

³ Ст. 157 СК РУз.

Учет лиц, желающих усыновить ребенка, производит Министерство народного образования Республики Узбекистан. Обязательным условием такого усыновления является ходатайство дипломатического представительства, включающее в себя следующие сведения: дату рождения, место жительства, фамилию, имя, отчество будущих усыновителей, сведения о материальном положении, медицинское заключение, морально-психологический климат семьи, а также характеристику на них¹.

Усыновление ребенка, являющегося гражданином Республики Узбекистан и проживающего за пределами Республики Узбекистан, произведенное компетентным органом иностранного государства, гражданином которого является усыновитель, признается действительным в Республике Узбекистан при условии получения предварительного разрешения на усыновление от хокима района, города, на территории которого ребенок или его родители (один из них) проживали до выезда за пределы территории Республики Узбекистан.

Консул Республики Узбекистан имеет право оформлять усыновление ребенка, состоящего в гражданстве Республики Узбекистан и проживающего вне пределов Республики Узбекистан.

В случае, если в результате усыновления могут быть нарушены права ребенка, установленные законодательством и международными договорами Республики Узбекистан, усыновление не может быть произведено независимо от гражданства усыновителя, а произведенное усыновление подлежит отмене в судебном порядке².

На территории Республики Узбекистан любая посредническая деятельность по усыновлению запрещается и иностранцам, конечно же, самостоятельно заниматься практическими вопросами оформления усыновления достаточно сложно. Поэтому их интересы в целях подбора и передачи детей на усыновление на территории Узбекистана вправе

¹ П.28 Положения об усыновлении (удочерении) несовершеннолетних детей и принятии детей в семью на воспитание (патронат).

² Там же. П. 29.

представлять уполномоченные иностранным государством органы и организации по усыновлению детей (в том числе через свои представительства), что согласно закону не является посреднической деятельностью по усыновлению детей при условии, что они не преследуют в своей деятельности коммерческие цели.

В случае возникновения судебных споров по вопросам международного усыновления, то все документы, представляемые в суд (как и в иные органы, занимающиеся международным усыновлением) должны быть легализованы в установленном порядке, если иное не предусмотрено законодательством РУз и международными договорами), переведены на государственный язык, и перевод должен быть заверен, в установленном законе порядке.

Семейное законодательство предусматривает также возможность отмены усыновления. Усыновление может быть отменено в случаях, если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них родительских обязанностей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленными, больны хроническим алкоголизмом или наркоманией. Усыновление может быть отменено и по другим основаниям, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения¹. Отмена усыновления производится в судебном порядке. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления). При отмене усыновления взаимные права и обязанности ребенка и усыновителей, а также их родственников прекращаются, и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка. Ребенок передается родителям по решению суда. При отсутствии родителей, а также если передача им ребенка противоречит его интересам, он передается на попечение органов опеки и попечительства.

Таким образом, правовая природа усыновления состоит в полном приравнивании усыновленного ребенка в личных и имущественных правах и обязанностях к родным детям усыновителя на основании произведенного в

¹ Ст. 169 СК РУз.

соответствии с требованиями закона усыновления. Юридический акт усыновления устанавливает, как для усыновителя (и его родственников), так и для усыновленного (и его потомства) такие же права и обязанности, как и предусмотренные законом в отношении родителей и детей, связанных кровным родством. Исходя из смысла закона усыновители в первую очередь наделяются родительскими правами и обязанностями, которые утрачивают кровные родители ребенка. Требование закона, обязывающее родителей воспитывать своих детей, заботиться об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, в полной мере относится и к усыновителям, добровольно берущим на себя обязанности по воспитанию усыновленного ими ребенка.

3.2. Регулирование усыновления в МЧП

Усыновление детей гражданами другого государства является широко распространенным во всем мире. Коллизионные вопросы возникают и в этой области: в связи с различиями в соответствующем материальном праве отдельных стран неодинаково отношение их законодательств к усыновлению совершеннолетних, к вопросу о необходимости согласия на усыновляемого или с его стороны к вопросу о том, сохраняется ли правовая связь усыновленного с его родственниками по крови, и др.¹

Масштабное развитие исследуемого явления стало начаться после окончания Второй мировой войны. Ни одно государство в то время не имело специального законодательства, регулирующего «иностранное» усыновление, вследствие чего его процедура не могла быть законодательно оформлена и зачастую осуществлялась стихийно, с массой нарушений как моральных, так и правовых норм. Усыновление могло быть оформлено у нотариуса как обычная гражданско-правовая сделка, а об этических нормах такой «продажи» говорить не приходится. Роль своеобразного «фактора упорядочения» процедуры

¹ Лунц Л.А. Указ. соч. – С. 740.

усыновления в разное время играли и играют созданные для этих целей организации, в частности: Национальный комитет по усыновлению (Румыния), лицензированные агентства (Северная Корея), независимые посредники (Италия), суды (Южная Корея)¹.

С течением времени в различных странах стали появляться первые специальные законодательные акты об усыновлении. В цепях же противодействия созданию предпосылок для коммерческой деятельности, связанной с иностранным усыновлением, и пресечения противоправных действий по похищению детей была заключена уже рассмотренная выше Гаагская конвенция о гражданских аспектах похищения детей.

Одним из наиболее важных международных документов в изучаемой области служит, на наш взгляд является Гаагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в области межгосударственного усыновления от 29 мая 1993 г.² Согласно ей обеспечивается немедленное возвращение детей, незаконно перемещенных или удерживаемых в любом договаривающемся государстве, а также гарантируется, чтобы права опеки или доступа согласно праву одного договаривающегося государства эффективно соблюдались в других договаривающихся государствах³. Этот документ провозглашает незаконность любых средств обогащения при решении указанного вопроса и разрешает лишь оплату необходимых издержек и расходов, включая гонорары лиц, участвующих в организации усыновления. Для того чтобы упорядочить процесс подбора детей и усыновления, Конвенция предлагает ратифицирующим ее государствам создать центральный государственный орган, который следил бы за соблюдением положений Конвенции, а также специальные институты, занимающиеся этим вопросом, – агентства по устройству детей в семьи, частных лиц, прошедшие аккредитацию. Как указано в самом тексте Конвенции, она имеет целью создать гарантии того, чтобы иностранное усыновление

¹ См. подробнее: Дюжева О. А. Проблемы законодательства о международном усыновлении. // Государство и право. – 1995. – № 6.

² <http://www.hro.org/docs/ilex/intconf/adoption.php>

³ Ст. 1 Конвенции.

осуществлялось в интересах ребенка, обеспечить признание усыновлений в договаривающихся государствах, совершенных в соответствии с этим документом. Она применяется, когда ребенок, постоянно проживающий в одном Договариваемом государстве («государстве происхождения»), переехал, переезжает или должен переехать в другое Договариваемое государство («принимающее государство») либо после его усыновления в государстве происхождения супругами или лицом, обычно проживающим в принимающем государстве, либо в целях такого усыновления в принимающем государстве или в государстве происхождения (ст.2). Конвенция исходит из того, что лица-усыновители, компетентные власти и учреждения соответствующих государств дали добровольное согласие на усыновление, а ребенок должным образом информирован о последствиях усыновления и его согласия, если последнее требуется соответствующим законодательством. Конвенция распространяется только на те усыновления, которые создают постоянную связь между родителями и детьми¹.

Помимо этого следует отметить, что в 1965 г. была также принята Гаагская конвенция «О юрисдикции и применимом праве и признании решений об усыновлении», в которой в частности, излагались процессуальные аспекты усыновления, критерии разграничения компетенции соответствующих органов государств-участников в области разрешения дел по усыновлению, а остальные проблемы своего освещения не получили. Конвенция устанавливает требования к усыновителям и усыновляемым. Общее правило – применение государствами, органы которых обладают юрисдикцией, своего внутреннего законодательства к условиям, регулирующим усыновление (ст. 4). Имеются изъятия: должно учитываться любое положение о запрещении усыновления, содержащееся в национальном законе усыновителя (усыновителей), если применение такого запрещения предусмотрено законодательством государства гражданства усыновителей при ратификации Конвенции; в отношении вопроса о согласии на усыновление лиц, не являющихся членами семьи усыновителя, применяется

¹ Ануфриева Л.П. Указ. соч. – С. 603.

закон гражданства ребенка. Согласно конвенции отмена усыновления возможна по любым основаниям, предусмотренным законом государства, компетентным решать этот вопрос¹.

Также отдельные аспекты иностранного усыновления определены и в Конвенции ООН о правах ребенка 1989 года, ратифицированной нашим государством. Она определяет, что «государства частники, которые признают и/или разрешают существование системы усыновления, обеспечивают, чтобы наилучшие интересы ребенка учитывались в первостепенном порядке, и они:

- обеспечивают, чтобы усыновление ребенка разрешалось только компетентными властями, которые определяют в соответствии с применимыми законом и процедурами и на основе всей относящейся к делу и достоверной информации, что усыновление допустимо ввиду статуса ребенка относительно родителей, родственников и законных опекунов и что, если требуется, заинтересованные лица дали свое осознанное согласие на усыновление на основе такой консультации, которая может быть необходимой;

- признают, что усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребенком, если ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая могла бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным;

- обеспечивают, чтобы в случае усыновления ребенка в другой стране применялись такие же гарантии и нормы, которые применяются в отношении усыновления внутри страны;

- принимают все необходимые меры с целью обеспечения того, чтобы в случае усыновления в другой стране устройство ребенка не приводило к получению неоправданных финансовых выгод, связанных с этими лицами»².

Помимо этого существует ряд актов, в которых с той или иной степенью детализации затрагиваются исследуемые вопросы: Женевская декларация прав

¹ Ануфриева Л.П. Указ. соч. – С. 602.

² ст. 21 Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г.

ребенка 1924 г., Декларация прав ребенка 1959 г., Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Международный пакт о гражданских и политических правах, Международный пакт о социальных, экономических и культурных правах и др. В своей основе эти документы имеют отличный от документов международного частного права характер, но все же стоит упомянуть применительно к затронутому предмету правового регулирования.

Что касается регионального правового сотрудничества в данной сфере, в том числе и стран СНГ, то оно выражается в функционировании двух видов международно-правовых инструментов: многосторонних и двусторонних договоров, регламентирующих оказание правовой помощи.

Основным актом по этому вопросу в рамках СНГ является Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., которая закрепляет коллизионную норму о приоритете законодательства опекаемого (закон гражданства опекаемого – передаваемого на попечение). Конвенция также содержит коллизионную норму о правоотношении между опекуном (попечителем) и опекаемым (лицом, переданным на попечение) – закон места нахождения учреждения, которое назначило опекуна (попечителя)¹.

В двустороннем масштабе нормы, предназначенные для единообразного коллизионного регулирования отношений по усыновлению, содержатся в договорах о правовой помощи. В новейших их образцах положения, посвященные международному усыновлению, характеризуются достаточной полнотой. Практически все договоры о правовой помощи, принятые в 1992–1995 гг. странами СНГ и Балтии, содержат соответствующие разделы. Эти акты фиксируют преимущественно принцип прикрепления к праву того государства, гражданином которого является усыновитель².

Что касается регулирования института международного усыновления в зарубежных странах, то в большинстве из них определяющим при решении

¹ Ч 1, 2 ст. 33 Минской Конвенции.

² Ануфриева Л.П. Указ. соч. – С. 603.

коллизийных вопросов усыновления является личный закон усыновителя или усыновляемого (или тот и другой законы). Французская практика склоняется к личному закону усыновляемого. Вводный закон к ГТУ (ст. 22) исходит, с некоторыми ограничениями, из закона гражданства усыновителя. В Англии же, где суд усыновляет только по английскому праву, ставится вопрос о пределах компетенции суда. Основное правило (допускающее исключение) гласит: «Усыновитель должен иметь британский домицилий. Усыновитель и усыновленный – оба должны иметь местожительство в Англии». Практика признает иностранные акты усыновления, если усыновитель домицилирован в соответствующем иностранном государстве¹.

СК Болгарии при разном гражданстве усыновляемого и усыновителя должно учитываться и право страны гражданства усыновляемого, если один из участников является болгарским гражданином усыновление производится по болгарскому праву²; во всех случаях учитывается норма, не допускающая усыновления между родственниками по прямой линии и между братьями и сестрами³.

Законодательство ряда стран содержит специальные правила на случай разного гражданства супругов-усыновителей, требуется соблюдение требований законов обоих государств⁴. Также возможно такое исключение, что усыновление на основании внутреннего закона, если иностранный закон не допускает усыновления или чрезвычайно его затрудняя (при условии, что усыновители или хотя бы один из них продолжительное время живут внутри государства). Вопрос о необходимости согласия ребенка или других лиц и органов на усыновление решается, по законодательству большинства стран, на основании закона гражданства усыновляемого⁵.

Наиболее же общей тенденцией развития международного частного права в области иностранного усыновления стало судебное производство соответствующей категории дел. Согласно, например, Закону Финляндии об

¹ Лунц Л.А. Указ. соч. – С. 740.

² Ст. 97 СК Болгарии.

³ Там же. ст. 49.

⁴ Например ст.97 СК Болгарии.

⁵ Лунц Л.А. Указ. соч. – С. 739.

усыновлении 1979 г. его порядок разделяется на два этапа: консультации и подтверждение усыновления решением суда. Целью консультаций является наблюдение за интересами ребенка помощь ему, его родителям и усыновителям путем переговоров и действий до того, как суд подтвердит усыновление. Однако в случае необходимости консультация может быть дана и после того, как усыновление произошло окончательно (§16)¹.

В Шотландии по Закону 1978 г. суд соответствующей юрисдикции по заявлению усыновителей выносит приказ о передаче им родительских прав и обязанностей. Подобный приказ аннулирует все права и обязанности биологических родителей и опекунов, все взаимные права и обязанности родителей и детей. Однако он не прекращает прав и обязанностей опекуна, если в договоре или ином документе специально отмечено, что права опекуна не уничтожаются приказом об усыновлении. Заявление об усыновлении может быть подано как супругами, каждый из которых достиг 21 года и имеет местожительство в Великобритании, так и одним лицом, не состоящим в браке. Для усыновления необходимо согласие каждого из родителей или опекунов ребенка. Согласие родителей не требуется, если они не выполняют своих родительских обязанностей².

Процедура усыновления, начиная со сбора необходимых документов в суд, с целью усыновления, является сложной, а поэтому требует много терпения и выдержки от усыновителей. Сложность заключается в том, что необходимые документы должны быть собраны на территории одного государства и предоставлены на рассмотрение в суд на территории другого государства, а это значит, что документы должны пройти необходимый путь легализации.

Для усыновителей желающих усыновить ребенка, например на территории стран СНГ, в целях легализации документов принципиально важно, на территории какого государства стран СНГ ребенок проживает. Если усыновляемый ребёнок проживает на территории государств: Российская

¹ Ануфриева Л.П. Указ. соч. – С. 596.

² Там же.

Федерация, Армения, Белоруссия, то легализация официального документа (выданного местными властями), осуществляется путем проставления апостиля на таковом. Для всех остальных стран СНГ действует «Консульский» путь легализации документов. Это значит, что документ должен быть сначала заверен в Министерстве иностранных дел или ином уполномоченном органе государства, на территории которого выдан документ, а затем легализуется в консульском учреждении того государства, в котором проживает усыновляемый ребенок, в данном государстве. Данные правила распространяются на лиц имеющих иностранное гражданство, по отношению к стране проживания ребёнка, для лиц без гражданства, а также для лиц имеющих двойное гражданство и постоянно проживающих на территории иностранного государства (т.е. гражданство страны проживания ребенка и иное гражданство).

Все собранные документы для усыновление должны быть поданы в суд по месту жительства ребенка. В деле по усыновлению обязательно личное участие усыновителей, а также представителей органа опеки и попечительства и прокурора. В ходе судебного слушания суд также проверяет: есть ли желание иных родственников ребёнка к его усыновлению, медицинское заключение усыновляемого, а также согласие самого ребёнка. Итогом судебного заседания является вынесение решения по делу об усыновлении. Если решение является для усыновителей положительным, то после внесения соответствующей записи в отделе записей гражданского состояния усыновители становятся родителями ребенка, но только пока еще для государства, в котором проживает ребенок.

Процесс усыновления для лиц, проживающих на территории иного государства, становится законным только после того, как будет вынесено решение внутреннего суда о признании вынесенного решения на территории государства места жительства ребенка. С вступлением в законную силу решения этого суда усыновители становятся законными родителями ребенка для своего государства.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Институт семьи играет важную роль в нормальном функционировании современного общества. Развитие же международных связей приводит к тому, что все больше появляется смешанных браков, в которых супруги и их дети могут иметь различные гражданства, а соответственно и правовые режимы регулирования взаимоотношений между ними.

Именно поэтому все большее значение приобретают механизмы правового регулирования взаимоотношений между родителями и детьми в международном частном праве.

Исследуемые отношения как институт международного семейного права представляют собой комплексное и многогранное явление, правовая регламентация которого до сих пор не находится на должном уровне как в отечественном законодательстве, так и международных актах.

В результате рассмотрения указанных проблем сформулированы следующие практические предложения:

1. Предусмотреть в СК РУз коллизионную привязку, которая будет предусматривать возможность определения прав и обязанностей родителей и детей законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства.

2. Регламентировать в национальном законодательстве правоотношения касательно прав и обязанностей родителей и детей, предусматривающий, как в МЧП, возможность по требованию истца в интересах ребенка применение законодательства государства, на территории которого постоянно проживает ребенок. Данное правило также должно относиться, к случаям, когда ребенок, имеющий гражданство одного государства, проживает на территории другого. Мы особо считаем важным подчеркнуть здесь, что закон должен регламентировать не обязанности суда применить по требованию истца право страны места жительства ребенка, а лишь о возможности такого применения, если суд сочтет, что данный закон действительно более благоприятен для ребенка.

3. Внести в СК РУз норму, предусматривающую, требование, определения гражданство ребенка, если ребенок, являющийся по рождению гражданином одного государства, к моменту вынесения решения станет гражданином другого государства, последнее гражданство.

4. Следует решить проблемы неразрешенные коллизии заключения брака, его недействительности, личных и имущественных отношений супругов, установления отцовства, отношений родителей и детей в национальном семейном законодательстве.

Существенным упущением на наш взгляд здесь является и вопрос о взаимоотношениях между родителями и детьми, т.к. данные вопросы не нашли своего отражения в новом отечественном СК. Поэтому считаем необходимым скорейшее устранение указанного пробела в целях гармоничного развития регулирования исследуемого института в отечественном праве. В этой связи нужно дальнейшее развитие данного института в отечественном законодательстве, в частности расширить раздел СК РУз посвященный вопросам международного частного права.

5. Рассматривая алиментные обязательства в рамках международного частного права, стоит отметить, что новый СК РУз не содержит коллизионных привязок касательно вопросов применяемого права. Однако обращаясь к законодательству зарубежных стран, то там ситуация обстоит иначе. Оно может предусматривать, что права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанность родителей по содержанию детей, определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства родителей и детей их права и обязанности определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. По требованию истца к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок.

Мы считаем данные подходы наиболее целесообразными в современных условиях, поэтому необходимо законодательно закрепить их в СК РУз.

Применительно в этому вопросу нами предлагается ратифицировать Конвенцию о взыскании алиментов за границей (Нью-Йорк, 20 июня 1956 года), целью которой является облегчение взыскания алиментов каждому лицу, далее именуемому истец, которое находится на территории одной из Договаривающихся сторон, которые оно имеет право получать от другого лица, далее именуемого ответчиком, которое находится под юрисдикцией другой Договаривающейся стороны, наряду с Гаагской конвенцией о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе, для предотвращения нарушений в этой области, и расширению международного сотрудничества.

6. Расширение сферы международных отношений коснулось исследуемого института, что выразилось в появления такого термина как «иностранное» усыновление. Если исходить из общих представлений о том, что есть «усыновление (удочерение)», то необходимым дополнением для дефиниции «иностранного», или «международного», усыновления должно стать включение в рассматриваемое понятие основного фактора – юридической связи данного отношения с несколькими правопорядками. Иными словами, усыновитель (усыновители) и усыновляемый должны быть иностранцами по отношению друг к другу, либо факт усыновления должен иметь место за границей в соответствии с правопорядком иностранного государства.

Несмотря на все многообразие определений усыновления, которые были нами освящены в работе, мы считаем необходимым остановиться на понятии, определяющим усыновление как юридический акт, в силу которого между усыновителем и ребенком устанавливаются такие же правовые отношения, какие существуют между родителями и детьми по происхождению. При этом, усыновленные дети теряют юридическую связь с родителями (либо одним из них) и приобретают таковую с посторонними лицами –

усыновителями, ничем не отличаясь по правам и обязанностям по отношению к ним от родного ребенка.

7. Национальное законодательство не предусмотрена посредническая деятельность по усыновлению (удочерению). Однако, учитывая, что процедура усыновления, начиная со сбора необходимых документов, с целью усыновления, является сложной, а поэтому требует много терпения и выдержки от усыновителей. В этой связи представляется целесообразным внести в законодательство об усыновлении (удочерении) легальной возможности оказания посреднических услуг (оказания сервиса) в данной сфере.

8. Коллизионные вопросы регулирования международного усыновления возникают в этой области в связи с различиями в соответствующем материальном праве отдельных стран неодинаково отношение их законодательств к усыновлению совершеннолетних, к вопросу о необходимости согласия на усыновляемого или с его стороны к вопросу о том, сохраняется ли правовая связь усыновленного с его родственниками по крови, и др.

Одним из наиболее важных международных документов в изучаемой области служит, на наш взгляд является Гагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в области межгосударственного усыновления 1993 г.

В целях упорядочения процесса подбора детей и усыновления, Конвенция предлагает ратифицирующим ее государствам создать центральный государственный орган, который следил бы за соблюдением положений Конвенции, а также специальные институты, занимающиеся этим вопросом, – агентства по устройству детей в семьи, частных лиц, прошедшие аккредитацию.

Помимо этого следует отметить, что в 1965 г. была также принята Гагская конвенция о юрисдикции и применимом праве и признании решений об усыновлении», в которой в частности, излагались процессуальные аспекты усыновления, критерии разграничения компетенции соответствующих органов государств-участников в области разрешения дел по усыновлению.

Мы считаем, что присоединение Узбекистана к указанным конвенциям и имплементация их норм во внутреннее законодательство благоприятно

отразиться на усовершенствовании процедуры международного усыновления и будет способствовать более эффективной защите прав детей в данном вопросе.

Таким образом, внедрение указанных выше предложений в законодательную базу Республики Узбекистан позволит построить более совершенную систему норм, регулирующих правоотношения между родителями и детьми в МЧП, что отразится на лучшей защите прав их участников и более широкой интеграции Узбекистана в мировое сообщество.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

1. Руководящая литература

1. Каримов И.А. Узбекистан – государство с великим будущим. – Т.: «Узбекистон», 1992.
2. Каримов И.А. Узбекистан: свой путь обновления и прогресса. – Т.: «Узбекистон», 1992.
3. Каримов И.А. Правовая гарантия нашего великого будущего. – Т.: «Шарк», 1993.
4. Каримов И.А. Основные принципы общественно-политического и экономического развития Узбекистана. – Т.: «Узбекистон», 1995.
5. Каримов И.А. Узбекистан на пороге XXI века: угрозы безопасности, условия стабильности и гарантии прогресса. – Т.: «Узбекистон», 1997.
6. Каримов И.А. Узбекистан, устремленный в XXI век. – Т.: «Узбекистон», 1999.
7. Каримов И.А. Наша цель – мир, стабильность и созидание: Речь Президента Республики Узбекистан И.А.Каримова на внеочередной сессии Ташкентского городского Кенгаша народных депутатов // Народное слово. – 2001. – 28 сентября.
8. Каримов И.А. Доклады на VI, VII, X сессиях Олий Мажлиса Республики Узбекистан // Народное слово. – 2001. – 30 августа; Народное слово. – 2001. – 7 декабря; Народное слово. – 2002. – 12 декабря.
9. Каримов И.А. «Год гармонично развитого поколения». – Ташкент: Ўзбекистон, 2010. – 80 с.
10. Каримов И.А. «Концепция дальнейшего углубления демократических реформ и формирования гражданского общества в стране». / Доклад Президента Республики Узбекистан Ислама Каримова на совместном заседании Законодательной палаты и Сената Олий Мажлиса Республики

Узбекистан, 12 ноября 2010 г. - Газета «Народное слово», 13 ноября 2010 г., № 220.

11. Каримов И.А. Последовательное продолжение курса на модернизацию страны – решающий фактор нашего развития. Доклад Президента Ислама Каримова на торжественном собрании, посвященном 18-летию Конституции Республики Узбекистан // Народное слово. – 2010. – 8 декабря. - № 236 (5121).

12. Каримов И.А. По пути преодоления последствий мирового кризиса, модернизации страны и достижения уровня развитых государств. – Т. 18. – Т.: Узбекистан, 2010. – 248 с.

13. Каримов И.А. Дальнейшее углубление демократических реформ и формирование гражданского общества – основной критерий развития нашей страны. – Т. 19. – Т.: Узбекистан, 2011. – 292 с.

14. Каримов И.А. Доклад на торжественном собрании, посвященном 21-й годовщине Конституции Республики Узбекистан. – 2013. – 6 декабря // <http://prezident.uz/ru/news/4533>

2. Международные нормативно-правовые акты

1. Нью-Йоркская Конвенция по облегченному порядку взыскания алиментов 1956г.

2. Гагская Конвенция о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе 1980 г.

3. Конвенция ООН о правах ребенка 1989г.

4. Минская Конвенция стран СНГ 1993г.

5. Договор между Республикой Узбекистан и Турецкой Республикой о взаимной правовой помощи по вопросам гражданства, торговли и уголовным делам. г. Анкара, 23.06.1994 г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 23.09. 1994 г. № 2026-ХП.

6. Договор между Республикой Узбекистан и Латвийской

Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, трудовым и уголовным делам. г. Ташкент, 23.05.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 27.12.1996г.

7. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Тбилиси, 28.05.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 30.08.1996г.

8. Договор между Республикой Узбекистан и Туркменистаном о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент 27.11.1996г.

9. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Кыргызстан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 24.12.1996г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 25.04.1997г.

10. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Литва о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 20.02.1997г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 25.04.1997г.

11. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Казахстан о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Алматы, 02.06.1997 г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса РУз от 30.08.1997г. № 487-І.

12. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Азербайджан о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. г. Ташкент, 18.06.1997г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 30.08.1997г.

13. Договор между Республикой Узбекистан и Республикой Украина о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и семейным делам. г. Киев, 10.02.1998г. Ратифицирован Постановлением Олий Мажлиса

Республики Узбекистан от 01.05.1998г.

3. Нормативно-правовые акты Республики Узбекистан

1. Конституция Республики Узбекистан. – Ташкент: Узбекистан, 2014. – 40 с.
2. Гражданский кодекс Республики Узбекистан. – Ташкент: Адолат, 2014.
3. Гражданский процессуальный кодекс Республики Узбекистан – Ташкент: Адолат, 2014.
4. Семейный кодекс Республики Узбекистан – Ташкент: Адолат, 2014.
5. Закон Республики Узбекистан «О гражданстве» от 02.07.1992г. №632-ХП.
6. Положение об усыновлении (удочерении) несовершеннолетних детей и принятии детей в семью на воспитание (патронат) // Собрание постановлений Правительства Республики Узбекистан. – 1999. – № 4. – Ст.18.

4. Специальная литература

1. Азарова Е.Г. Комментарий к законодательству о пособиях и льготах гражданам с детьми. – М.: Инфра-М, Норма, 1997. – С. 52.
2. Ануфриева Л.П. Международное частное право. Особенная часть. – М.: БЕК, 2002.
3. Богуславский М.М. Международное частное право. – М., 2013.
4. Гойхбарг А.Г. Брачное, семейное, опекуное право советских республик. – М. 1920.
5. Гомьен Д., Зваак Л. Европейская конвенция о правах человека и Европейская социальная хартия: право и практика. – М., 1999.
6. Городецкая И. К. Международная защита прав и интересов детей. – М.: Международные отношения, 1973.
7. Дюжева О. А. Проблемы законодательства о международном усыновлении. // Государство и право. – 1995.. – № 6.
8. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под

ред. Кузнецовой И.М. – М.: Бек, 1999.

9. Королев Ю.А. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. – М.: Юстицинформ, 2003.

10. Лунц Л. А. Курс международного частного права: В 3 т. – М.: Спарк, 2002.

11. Международное частное право: Учебник для вузов / Под. ред. Н.И. Марышевой. – М., 2000.

12. Международное частное право: учебник /Л.П.Ануфриева, К.А.Бекашев, Г.К.Дмитриева; Отв. ред. Г.К.Дмитриева. 2-е изд., перераб. и доп. –М.: Проспект, 2009. –С.572.

13. Нечаева А.М. Семейное право. Курс лекций. – М.: Юристъ, 1998.

14. Отахўжаев Ф.М. Оила ҳуқуқи. Хотин-қизлар ва болаларнинг ҳуқуқларига оид қонун қафолатлари тўпламида. – Тошкент: Ўзбекистон, 2000

15. Отахўжаев Ф.М. Ўзбекистон Республикасининг Оила ҳуқуқи. – Тошкент: ТДЮИ, 2005.

16. Раҳмонкулов Ҳ. Фуқаролик ҳуқуқининг субъектлари. Ўқув қўлланма. – Тошкент: Ўзбекистон, 2008. –Б.6.

17. Перстерский И. С., Крылов С. Б. Международное частное право. – М, 1940.

18. Покровский И. История римского права. – М. 1998.

19. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. Учебник для вузов. – М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА · М, 1999

20. Скаридов А. Международное частное право. Учебное пособие. – СПб, 1998.

5. Научные статьи

1. Антокольская М. Алименты на содержание детей // Российская юстиция. – 1995. – № 3.

2. Антокольская М.В. Меры защиты и ответственности в алиментных обязательствах // Советское государство и право. – М.; Наука, 1990. – № 8.

3. Беспалов Ю. Судебная защита семейных прав и интересов ребенка // Российская юстиция. – 1996. – №12.
4. Беспалов Ю. Усыновление как способ судебной защиты прав ребенка // Российская юстиция. – 1997. - №7.
5. Дуда И.И., Клейменов А.В. Из каких доходов производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей // Гражданин и право. – М.: Новая правовая культура, 2002. – № 2.
6. Завражнов В. Усыновление иностранцами детей - российских граждан // Российская юстиция. – 2001. – №7.
7. Князев А.В. Взыскание алиментов в судебном порядке // Юрист. – 1999. – № 12.
8. Косова О.Ю. Понятие и виды алиментных обязательств // Гражданско-правовые обязательства: вопросы теории и практики: Сборник научных трудов. – Владивосток; Изд-во Дальневост. ун-та, 2001.
9. Логунов Д.А. Взыскание алиментов // Юридический мир. – 2000. – № 2.
10. Смирнов Р. Удостоверение соглашения об уплате алиментов // Российская юстиция. –1999. – № 10.
11. Сорокин С. Конвенция ООН "О правах ребенка" // Российская юстиция. – 1999. – №6.
12. Чефранова Е. Обязанности родителей по воспитанию и содержанию детей // Российская юстиция. – 1996. – №8.

6. Диссертации и авторефераты

1. Джолдасова СД. Регулирование отношений наследования в международном частном праве на основе коллизионных норм: Дис....канд. юрид. наук. – Ташкент: ТГЮИ, 2010. – 154 с.
2. Рахмонкулова Н.Х. Халқаро хусусий ҳуқуқда никоҳ муносабатларининг тартибга солиниши: Юрид. фан. ном. дис. ... – Тошкент: ТДЮИ, 2010. – 177 б.

3. Шарахметова У.Ш. Никоҳ тузиш шартларига риоя қилмаслик оқибатларини белгиловчи қонунчиликни такомиллаштириш муаммолари: Юрид. фан. ном. дис. ... – Тошкент: ТДЮИ, 2009. – Б. 3.

4. Тагаева С.Н. Правовое регулирование брачных отношений в международном частном праве: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Душанбе: 2007.

5. Эсанова З.Н. Оталикни белгилаш тўғрисидаги ишларни судда кўришнинг процессуал хусусиятлари. Юрид.фан.номз.дис....Авторефер.- Тошкент: 2005. – 12 б.

7.Интернет ресурсы

1. www.lex.uz
2. www.press-service.uz
3. www.norma.uz