

**CONFLICT OF LAWS REGULATION OF THE RIGHTS AND OBLIGATIONS OF PARENTS AND CHILDREN****Pushkaryova T.***Master's student of the Trans-Baikal State University,  
Chita***КОЛЛИЗИОННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ****Пушкарёва Т.И.***магистрант  
Забайкальского государственного университета,  
г. Чита***DOI: 10.24412/3453-9875-2021-73-2-24-27****Abstract**

The article discusses the main issues of choosing the law to be applied to regulate the rights and obligations of parents and children with the participation of a foreign element.

**Аннотация**

В статье рассматриваются основные вопросы выбора права, подлежащего применению для регулирования прав и обязанностей родителей и детей с участием иностранного элемента.

**Keywords:** rights and obligations of parents and children, child rights, parental rights, parents, children, law of citizenship, law of domicile, conflict of laws binding

**Ключевые слова:** права и обязанности родителей и детей, права ребенка, родительские права, родители, дети, закон гражданства, закон домицилия, коллизионная привязка

Права и обязанности детей и родителей являются достаточно сложным и в то же время особенно важным объектом правового регулирования. Они входят в содержание семейных (личных) отношений, не имеют материально выраженной формы, и их трудно закрепить в форме юридических предписаний. С позиции законодательного регулирования дети рассматриваются как наименее защищенная социальная категория. Права ребенка особо охраняются в том числе и на международном уровне. Наиболее значимым международным актом, непосредственно направленным на охрану прав ребенка, можно считать Конвенцию о правах ребенка 1989 года [1], которая провозглашает первоочередную задачу при совершении любых административных действий – «наилучшее обеспечение интересов ребенка».

Среди международных актов в области защиты прав детей хотелось бы назвать ряд европейских конвенций. Европейская конвенция об осуществлении прав детей от 25 января 1996 года [2] заключена с целью обеспечения прав ребенка при осуществлении «судопроизводства, затрагивающего его интересы», в том числе в отношении обязанностей и ответственности родителей, например по вопросам проживания и общения. Европейская конвенция о контактах, связанных с детьми, от 15 мая 2003 года [3] регулирует порядок общения ребенка с родителями при их раздельном местожительстве. Россия, в отличие от многих других государств, не уделяет внимания регулированию правового статуса внебрачных детей. На международном уровне с этой целью заключена специальная Европейская конвенция о правовом статусе внебрачных

детей от 15 октября 1975 года [4]. Данная Конвенция устанавливает равную обязанность отца и матери по содержанию ребенка, родившегося в незарегистрированном браке (статья 6), а также равные права на наследование имущества родителей с детьми, рожденными в законном браке (статья 9). Европейская конвенция 1975 года содержит единственную коллизионную привязку: «случаи передачи родительских прав регулируются внутренним законодательством государства» (статья 7).

Двусторонние договоры о правовой помощи, как правило, определяют аналогичную коллизионную привязку – закон страны совместного местожительства. Полный список государств, с которыми Россия заключила договоры о правовой помощи, в том числе по семейным делам, приводит Министерство юстиции Российской Федерации [5]. Наиболее частые межнациональные связи происходят между российскими гражданами и гражданами стран ближнего зарубежья. Договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам России с Азербайджаном [6], Кыргызстаном [7], Латвией [8], Литвой [9], Молдовой [10], договоры СССР с Болгарией [11], КНДР [12] закрепляют аналогичную коллизионную привязку – закон страны совместного места жительства родителей и детей, а также личный закон ребенка при раздельном местожительстве ребенка с родителями. Кроме того, указанные договоры регулируют отношения и с внебрачными детьми, то есть родившимися от лиц, не состоящих друг с другом в зарегистрированном браке. Коллизионной привязкой для регулирования таких отношений также служит закон страны гражданства ребенка.

Правовое регулирование прав и обязанностей родителей и детей становится еще сложнее, если в семейных отношениях присутствует иностранный элемент. Напомним, что иностранный элемент, как правило, проявляется в трех аспектах: субъект правоотношения, объект правоотношения и юридический факт.

Коллизионные нормы российского права, регулирующие правоотношения родителей и детей в части их прав и обязанностей, закреплены в статье 163 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) [13].

Обратимся к материальным нормам российского права, определяющим содержание прав и обязанностей родителей и детей. В главе 11 СК РФ сосредоточены нормы, защищающие основные права несовершеннолетних детей, среди которых права ребенка на:

- проживание и воспитание в семье;
- общение с родственниками;
- выражение своего мнения;
- защиту своих прав и законных интересов;
- имя, отчество и фамилию;
- получение имущественного содержания от законных представителей.

Родители в соответствии с главой 12 СК РФ имеют равные права, которые в то же время являются обязанностями:

- по воспитанию своих детей;
- их образованию;
- защите их прав и законных интересов.

Приведенные нормы регулируют личные неимущественные права и обязанности детей и их родителей и одно имущественное право несовершеннолетнего ребенка на получение содержания и корреспондирующую ему обязанность родителей по содержанию своих детей.

В статье 163 СК РФ содержится цепочка коллизионных норм, то есть несколько коллизионных привязок, отсылающих к праву, подлежащему применению к регулированию родительских прав и обязанностей и прав несовершеннолетних детей, если в семейных правоотношениях присутствует иностранный элемент.

В статье 163 СК РФ отдельно подчеркнуто, что закрепленные в ней коллизионные привязки распространяются и на обязанность родителей по содержанию детей, а соответственно – на право детей на получение такого содержания.

Генеральная коллизионная привязка, применяемая к рассматриваемым правоотношениям, – закон совместного domiciliа родителей и детей. Однако далеко не всегда дети проживают совместно с родителями, даже если речь идет о территориях разных государств. В таком случае законодатель отдает предпочтение личному закону ребенка – государству его гражданства.

Так, если дети совместно проживают с родителями, независимо от гражданства каждого из членов семьи, на территории Российской Федерации, то содержание их прав и обязанностей по отношению друг к другу, порядок их осуществления, спо-

собы защиты, а также вопросы лишения и ограничения родительских прав, последствия такого лишения или ограничения и т.д. будут регулироваться главой 12 СК РФ. Если же ребенок не проживает с родителями совместно, однако является гражданином России, то вышеназванные правоотношения будут также регулироваться российским правом.

Кроме того, допускается автономия воли истца в выборе права, подлежащего применению к правоотношениям между детьми и родителями, которая, однако, ограничена вышеуказанными привязками, а также законом domiciliа ребенка – страны его постоянного проживания. То есть закон domiciliа ребенка может быть применен по требованию истца. Истцом является, как правило, ребенок, и такое право требования предусмотрено в его интересах. Очевидно, что такая норма включена в семейное законодательство для случаев, когда ребенок не проживает в государстве, гражданином которого он является. Следует обратить внимание на формулировку «может быть применено», указывающую на то, что применение по требованию истца закона его постоянного проживания является правом, а не обязанностью суда. Суд воспользуется данным правом, если установит, что применение закона постоянного domiciliа ребенка будет наиболее благоприятным для него. При таком установлении по делам о взыскании алиментов могут сравниваться, например, способ взыскания алиментов, определяющий их итоговый размер (твердая денежная сумма либо процентное соотношение с заработком), сроки уплаты алиментов (возраст наступления совершеннолетия) и т.п. [14, с. 26]

Норма статьи 163 СК РФ полностью повторяет положение Минской конвенции 1993 года о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам (далее – Минская конвенция) [15]. Пункт 1 статьи 32 Минской конвенции также закрепляет три коллизионные привязки для регулирования правоотношений родителей и детей: закон общего domiciliа, при его отсутствии – личный закон ребенка, а также закон постоянного domiciliа ребенка по требованию истца по обязательствам об уплате алиментов. Согласно пункту 3 статьи 32 Минской конвенции компетентным судом в делах по спорам, вытекающим из правоотношений родителей и детей, является суд государства, право которого подлежит применению. Исполнительное производство осуществляется по закону domiciliа ребенка (пункт 4 статьи 32 Минской конвенции). Пунктом 5 статьи 32 Минской конвенции установлена обязанность государств – участников Конвенции оказывать содействие в розыске ответчика по делам о взыскании алиментов.

В статье 12 Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» [16] установлено, что ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день его рождения:

- а) оба родителя или единственный родитель имеют гражданство России;
- б) один родитель является гражданином России, а другой – апатридом либо признан безвестно

отсутствующим, либо неизвестно его местонахождение;

в) один родитель является гражданином России, а другой имеет иностранное гражданство, при условии, что рождение ребенка было на территории России либо если в ином случае ребенок станет апатридом;

г) оба родителя или единственный родитель, которые проживают на территории России, являются иностранными гражданами или апатридами, при условии, что рождение ребенка было на территории России, а государство гражданства родителей не предоставляет ребенку гражданство;

д) родители неизвестны, при условии, что ребенок находится на территории России, и в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня обнаружения ребенка.

В Европейской конвенции о гражданстве от 6 ноября 1997 года [17] говорится, что каждое государство – участник Конвенции должно предусматривать в национальном праве возможность приобретения своего гражданства в силу закона:

а) ребенком, один из родителей которого на момент рождения ребенка является гражданином этого государства.

б) найденными на его территории новорожденными, если бы иначе они стали апатридами.

Кроме того, по Конвенции 1997 года каждому государству-участнику следует установить в национальном праве возможность приобретения своего гражданства детьми, рожденными на его территории, которые не приобретают при рождении гражданства другого государства. В таком случае гражданство предоставляется:

а) в силу закона при рождении или

б) впоследствии – детям, оставшимся апатридами, на основании заявления от их имени, при условии, что их проживания на территории государства не более чем пять лет.

Представляет интерес формулировка «совместное место жительства», которая может навести на вопрос, что законодатель понимает под данным словосочетанием: место жительства и родителей и детей в одном государстве либо совместное проживание родителей и детей, проживание вместе. Следует отметить, что в Семейном кодексе Российской Федерации, наряду с термином «совместное место жительства», применяется также понятие «совместное проживание» (в частности в пункте 2 статьи 54, пункте 4 статьи 60), следовательно, можно предположить, что закон страны совместного местожительства применяется в том числе, если родители проживают раздельно с детьми, но в одном государстве.

Таким образом, территориальный принцип определения подлежащего применению права позволяет в равной степени учесть интересы обеих сторон, применить законодательство того государства, с которым правоотношения сторон наиболее тесно связаны в силу их общего проживания.

## СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конвенция о правах ребенка: одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989. Вступила в силу для СССР 15.09.1990. // URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_9959/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9959/)

2. Конвенция об осуществлении прав детей (ETS N 160): заключена в г. Страсбурге 25.01.1996. // URL: <https://base.garant.ru/4089570/>

3. Конвенция о контактах, связанных с детьми (ETS N 192): заключена в г. Страсбурге 15.05.2003 // URL: <https://base.garant.ru/4084810/>

4. Конвенция о правовом статусе внебрачных детей (ETS N 85): заключена в г. Страсбурге 15.10.1975 // URL: <https://base.garant.ru/4084808/>

5. Иностранные государства, с которыми Российской Федерацией заключены международные договоры // URL:

<https://to76.minjust.gov.ru/ru/inostrannye-gosudarstva-s-kotorymi-rossiyskoy-federaciyey-zaklyucheny-mezhdunarodnye-dogovory-0>

6. Договор между Российской Федерацией и Азербайджанской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.12.1992 // URL: <https://base.garant.ru/10136340/>

7. Договор между Российской Федерацией и Республикой Кыргызстан о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 14.09.1992 // URL: <https://base.garant.ru/10119121/>

8. Договор между Российской Федерацией и Латвией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 03.02.1993 // URL: <https://base.garant.ru/10136330/>

9. Договор между Российской Федерацией и Литвой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 21.07.1992 // URL: <https://base.garant.ru/11900131/>

10. Договор между Российской Федерацией и Молдовой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 25.02.1993 // URL: <https://base.garant.ru/10119081/>

11. Договор между СССР и Болгарией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 19.02.1975 // URL: <https://base.garant.ru/10136410/>

12. Договор между СССР и КНДР об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 16.12.1957 // URL: <https://base.garant.ru/10136370/>

13. Семейный кодекс Российской Федерации: федер. закон [от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (с посл. изм. и доп.)] // Собр. законодательства Рос. Федерации. - 1996. - № 1. - Ст. 16.

14. Марышева Н.И. Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России. М., 2007.

15. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам: заключена в г. Минске 22.01.1993 (ред. от 28.03.1997). Вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации 10.12.1994. // URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_5942/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5942/)

16. О гражданстве Российской Федерации: федер. закон [от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ (с посл. изм. и доп.)] // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 22. – Ст. 2031.

17. Конвенция о гражданстве (ETS N 166): заключена в Страсбурге 6 ноября 1997 г. // URL: <https://base.garant.ru/2541605/>

## SUBSTANTIVE AND CONFLICT-OF-LAWS REGULATION OF THE ADOPTION OF RUSSIAN CHILDREN BY FOREIGN CITIZENS AND STATELESS PERSONS

Pushkaryova T.

*Master's student of the Trans-Baikal State University, Chita*

## МАТЕРИАЛЬНО-ПРАВОВОЕ И КОЛЛИЗИОННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) РОССИЙСКИХ ДЕТЕЙ ИНОСТРАННЫМИ ГРАЖДДАНАМИ И ЛИЦАМИ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА

Пушкарева Т.И.

*магистрант Забайкальского государственного университета, г. Чита*

DOI: 10.24412/3453-9875-2021-73-2-27-30

### Abstract

The article considers the substantive and conflict of laws norms that determine the approach of the Russian state to the settlement of issues of adoption of Russian children by citizens of foreign states and stateless persons.

### Аннотация

В статье рассмотрены материальные и коллизионные нормы, определяющие подход российского государства к урегулированию вопросов усыновления (удочерения) российских детей гражданами иностранных государств и лиц без гражданства.

**Keywords:** adoption, foreign citizens, stateless persons, the law of citizenship, the law of permanent residence, the transfer of children for adoption

**Ключевые слова:** усыновление (удочерение), иностранные граждане, лица, без гражданства, закон гражданства, закон постоянного местожительства, передача детей на усыновление

В статье 123 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) [1] установлены следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

- 1) усыновление или удочерение;
- 2) опека или попечительство;
- 3) передача в приемную семью;
- 4) передача в патронатную семью;
- 5) временная передача в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Из содержания указанной статьи следует, что усыновление (удочерение) представляет собой передачу ребенка на воспитание в семью. В статье 124 СК РФ сказано, что усыновление (удочерение) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Законодательством отдается приоритет данной форме устройства детей ввиду того, что она в наибольшей степени отвечает интересам ребенка, поскольку наиболее приближена к семье в ее прямом смысле, а усыновители и усыновленные приобретают права и обязанности родителей и детей.

Из содержания указанной статьи следует, что усыновление (удочерение) представляет собой передачу ребенка на воспитание в семью. В статье 124 СК РФ сказано, что усыновление (удочерение) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Законодательством отдается приоритет данной форме устройства детей ввиду того, что она в наибольшей степени отвечает интересам ребенка, поскольку наиболее приближена к семье в ее прямом смысле, а усыновители и усыновленные приобретают права и обязанности родителей и детей.

Коллизионные нормы, регулирующие рассматриваемый институт, сосредоточены в статье 165 СК РФ, однако интересующие нас положения

содержатся и в разделе материального права. В статье 124 СК РФ установлено ограничение на усыновление детей иностранными гражданами и лицами без гражданства. Приоритет отдается российским гражданам. Усыновление же российских детей иностранцами и лицами без гражданства разрешено только в случае невозможности передать детей на воспитание в семью российских граждан, постоянно проживающих в России, либо родственникам детей. Гражданство и место жительства родственников значения не имеет.

Данное ограничение, прежде всего, направлено на охрану прав детей. Государство отдает предпочтение передаче детей на усыновление, в первую очередь, собственным гражданам, нежели иностранным, ввиду того, что в последнем случае далеко не всегда может быть гарантировано благополучие детей в силу политических, ментальных и иных причин. К тому же ребенок подпадает под юрисдикцию другого государства, что приводит к сложностям контроля условий его проживания и воспитания, возможности защиты. Наконец, отток населения отрицательно сказывается на демографической ситуации страны.