

**К ВОПРОСУ О ВЫБОРЕ ПРИМЕНИМОГО ПРАВА ПРИ
РАЗРЕШЕНИИ СПОРОВ О ДЕТЯХ РОДИТЕЛЕЙ,
НЕ ИМЕЮЩИХ ОБЩЕГО ГРАЖДАНСТВА
ON THE ISSUE OF CHOOSING THE APPLICABLE LAW IN
RESOLVING DISPUTES ABOUT CHILDREN OF PARENTS
WHO DO NOT HAVE COMMON CITIZENSHIP**

Мария Короткевич,
Минск, Беларусь

Ключевые слова: брак, семья, несовершеннолетние дети, родители, иностранный элемент, споры, связанные с воспитанием детей.

Резюме. В статье рассмотрена проблема выбора применимого права при разрешении споров между родителями, не имеющими общего гражданства, связанных с воспитанием и определением места жительства детей. Актуальность выбранной темы обусловлена отсутствием в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье коллизионных норм, определяющих применимое право при определении прав и обязанностей родителей и детей.

Keywords: marriage, family, minor children, parents, foreign element, disputes related to raising children.

Summary. The article considers the problem of choosing the applicable law in resolving disputes between parents who do not have common citizenship related to the upbringing and determination of the place of residence of children. The relevance of the chosen topic is due to the absence in the Code of the Republic of Belarus on marriage and family of conflict of laws rules that determine the applicable law in determining the rights and obligations of parents and children.

Интеграция мирового сообщества в научной, научно-технической и образовательной и других сферах, в которую вовлечены и страны – участницы СНГ, оказывает существенное влияние на субъектный состав семейных правоотношений. Следствием постоянного расширения деловых и личных контактов граждан Республики Беларусь с гражданами различных государств, а также лицами без гражданства является увеличение количества браков, заключаемых гражданами Республики Беларусь с иностранными гражданами и лицами без гражданства в Республике Беларусь и за ее пределами. В результате увеличивается количество случаев, когда члены семьи имеют разное гражданство, в том числе несовершеннолетние дети. Такие отношения могут осложняться также сменой места жительства родителей, их общего несовершеннолетнего ребёнка. При расторжении брака между родителями, не имеющими общего гражданства, могут возникать споры, связанные с воспитанием и определением места жительства общих детей.

Различия в правовом регулировании семейных отношений внутренним законодательством отдельных государств способствует возникновению так называемых «хромающих отношений», получающих правовую защиту в одном государстве, но не признаваемых в другом. Указанные вопросы призваны разрешать коллизионные нормы, указывающие на подлежащее

применению право. Коллизионные нормы содержатся в различных нормативных правовых актах Республики Беларусь. В первую очередь следует назвать Кодекс Республики Беларусь о браке и семье (далее – КоБС), в разделе VI которого содержатся нормы, определяющие порядок выбора применимого права при регулировании некоторых семейных отношений с участием иностранного элемента. Нормы раздела VII «Международное частное право» Гражданского кодекса Республики Беларусь также могут применяться к семейным отношениям при решении вопросов, неурегулированных нормами КоБС (обратная отсылка, квалификация юридических понятий и др.). Также коллизионные нормы содержатся и в международных договорах, участницей которых является Республика Беларусь. Сложность рассмотрения споров о детях с иностранным элементом осложняется отсутствием в КоБС коллизионных норм, определяющих применимое право к отношениям, возникающим между родителями и детьми (в отличие, например, от норм Семейного кодекса Российской Федерации (ст. 163)).

В соответствии с частью третьей ст. 32 Конституции Республики Беларусь родители или лица, их заменяющие, имеют право и обязаны воспитывать детей, заботиться об их здоровье, развитии и обучении. Ребенок не должен подвергаться жестокому обращению или унижению, привлекаться к работам, которые могут нанести вред его физическому, умственному или нравственному развитию. Дети обязаны заботиться о родителях, а также о лицах, их заменяющих, и оказывать им помощь. Конкретизация конституционных прав и обязанностей родителей осуществлена в КоБС. Следует отметить, что особенностью родительских прав и обязанностей является то, что личные неимущественные права одновременно выступают и обязанностями родителей. В частности, согласно ст. 68 КоБС к личным неимущественным правам и обязанностям родителей относятся права и обязанности по определению места жительства детей и их регистрации по месту жительства и месту пребывания; воспитанию детей, осуществлению ухода и надзора за ними и другие.

Статья 76 КоБС закрепляет равенство прав и обязанностей обоих родителей: отец и мать имеют равные права и обязанности в отношении своих детей. Родители пользуются равными правами и несут равные обязанности в отношении своих детей и в случае расторжения брака между ними, если иное не предусмотрено в соглашении о детях, брачном договоре, в которых родители могли урегулировать, в частности, место жительства ребёнка, порядок общения с детьми и участия в их воспитании отдельно проживающего родителя. Кроме того, суд может принять решение об ограничении общения с ребенком одного или обоих родителей на определённый или неопределённый срок, если они нарушают соглашение о детях или решение суда либо если их общение ущемляет права и законные интересы ребенка (ст. 77 КоБС). Также, если родители не состоят в браке суд может поручить осуществление попечения над ребенком одному родителю, ограничив права и обязанности другого) (ст. 76 КоБС).

Возникает правомерный вопрос, каким образом суд Республики Беларусь должен разрешать спор между родителями, если один из них оба являются гражданами иностранного государства. Следует обратить внимание, что согласно ст. 228 КоБС иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Беларусь правами и несут обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не установлено Конституцией Республики Беларусь, КоБС, иными законодательными актами Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь. Таким образом, можно сделать заключение, что нормы КоБС применимы и к иностранным гражданам, предъявляющим требования о рассмотрении спора, связанного с воспитанием или определением места жительства ребёнка.

Ряд международных соглашений Республики Беларусь содержат нормы о выборе применимого права, определяющего права и обязанности родителей и детей, а также нормы об определении суда, компетентного рассматривать дела о правоотношениях между родителями и детьми. В частности, Конвенции стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключённые в г. Кишинёве (07.10.2002) и г. Минске (22.01.1993), Договор между Республикой Беларусь и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, трудовым и уголовным делам, заключённый в г. Минске (26.10.1994) (п. 1 ст. 30), содержат такие нормы. Учитывая закреплённый в КоБС приоритет положений международных соглашений, при разрешении споров, связанных с воспитанием детей, между родителями—гражданами соответствующих стран СНГ, Республики Беларусь и Республики Польша следует руководствоваться нормами этих соглашений. В то же время, даже при определении применимого права Республики Беларусь при рассмотрении споров между родителями по поводу несовершеннолетних детей, суду сложно равнозначно оценить все обстоятельства, подлежащие доказыванию по исследуемой категории дел. Например, при наличии спора об определении места жительства ребёнка, при постоянном проживании одного из родителей за пределами Республики Беларусь.

Таким образом, коллизионные вопросы отношений родителей и детей являются достаточно сложными. Недочётом действующего законодательства Республики Беларусь следует назвать отсутствие соответствующих коллизионных норм в разделе VI КоБС. Следует признать, что необходимо проведение дальнейших исследований по заявленной теме в целях поиска и закрепления в КоБС формулировок коллизионных привязок (закон совместного места жительства, закон гражданства ребенка или другие), обеспечивающих наилучшим образом интересы несовершеннолетних детей спорящих родителей.