

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теории государства и права и международного права

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ
ЗАИМСТВОВАНИЯ

Заведующий кафедрой

д-р юрид. наук, профессор

 О.Ю.Винниченко

2018 г.

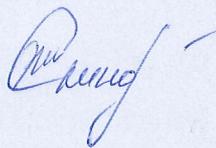
ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(магистерская диссертация)

ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ
РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ С УЧАСТИЕМ
ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

Выполнила работу
студентка 3 курса
заочной формы обучения



Скиндерева
Евгения
Романовна

Научный руководитель
д-р юрид.наук, профессор



Винниченко
Олег
Юрьевич

Рецензент
Судья Кетовского районного
суда Курганской области



Ломов
Сергей
Александрович

г. Тюмень, 2018

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ.....	4
ВВЕДЕНИЕ.....	5
1. ТЕОРЕТИКО-МЕТОДОЛОГИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	13
1.1 Понятие и особенности регулирования отношений родителей и детей в Российской Федерации. Теоретико-методологический аспект.....	13
1.2. Коллизионное регулирование отношений по усыновлению, осложненных иностранным элементом в РФ.....	18
2. РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА УСЫНОВЛЕНИЯ И БРАКОРАЗВОДНОГО ПРОЦЕССА В РОССИИ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА.....	28
2.1. Международное усыновление. Особенности и проблемы применения норм международного частного права. Оговорка о публичном порядке.....	28
2.2. Бракоразводный процесс граждан Российской Федерации, осложненных иностранным элементом. Особенности и проблемы применения норм международного частного права. Оговорка о публичном порядке.....	47
3. ВОПРОСЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ ПО ДЕЛАМ, ВЫТЕКАЮЩИМ ИЗ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ИНЫХ СТРАНАХ....	63
3.1. Вопросы судебной практики по международному усыновлению.....	63
3.2. Вопросы судебной практики по бракоразводному процессу граждан Российской Федерации и иных странах.....	71
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	80
СПИСОК ИСОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ.....	85

СПИСОК ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы магистерской диссертации обусловлена весомой теоретической и практической заинтересованностью в объекте и предмете исследования, так как государственная охрана прав супругов, бывших супругов, детей, а также семейных ценностей и охрана семьи являются приоритетными задачами, как на международном уровне, так и на государственном.

Семья является важным социальным институтом общества, которая позволяет сохранять, воспроизводить и развивать традиционные ценности любого общества, способствуя рождению, социализации и воспитанию детей являющимися демографическим потенциалом страны. Состояние данного института является показателем развития общества. В современной российской действительности семья содержит элементы кризиса. Проводимые в стране политические, социально-экономические, административные, культурные, технологические преобразования привели к ослаблению авторитета и устоев семьи, высокому уровню разводов, пьянства, наркомании, асоциального поведения, жестокого обращения и совершения правонарушений в отношении детей. Снизилась ответственность членов семьи за воспитание и образование детей. Увеличивается число родителей, безответственно относящихся к выполнению своих обязанностей по заботе, воспитанию и содержанию детей, что отчасти приводит к росту малоимущих в стране и социальной напряженности. Все это обязывает общество реагировать и вмешиваться в регулирование семейных отношений.

В настоящее время существует огромная возможность выезжать за пределы своего государства, контактировать с иностранными гражданами и обмениваться опытом, несмотря на место жительства, а также национальной принадлежности. Более того, с течением времени постоянно происходит развитие частноправовых международных отношений. К данным отношениям следует отнести заключение брака, расторжение брака между иностранными гражданами, а также международное усыновление.

Регулирование заключения и расторжения брака, забота о детях, охрана семьи – данные правоотношения должны регламентироваться государством. Тем не менее,

в современном мире семейные правоотношения развиваются на международном уровне. Число международных усыновлений, а также число заключений и расторжений браков не только получает обширное распространение, а также растет в геометрической прогрессии.

Так как связь между Российской Федерацией и иностранными государствами в сфере семейных правоотношений становится наиболее значимой, и более того, положение России в мировом сообществе в настоящее время имеет наибольший вес, следовательно, возникают определенные коллизионные нормы, которые вызывает вопросы применения у судов.

Из этого следует, что на международном уровне появляются «неработающие» правовые предписания и правовые нормы, нарушение которых не несет никаких конкретных санкций. Вдобавок ко всему, суды Российской Федерации все чаще стали обращаться к иностранному законодательству, благодаря чему произошел резкий скачок в сфере правоприменения, которая требует постепенного внедрения новых правовых норм и реконструирования уже принятых норм. Кроме того, все больше появляется судебных дел о международном усыновлении, а также о бракоразводном процессе с участием граждан иностранного государства.

Огромным влиянием на регулирование международных семейных отношений являются, в первую очередь, исторические, религиозные, национальные традиции и особенности. А также увеличению числа международных правоотношений способствует демографический и экономический уровень тех или иных стран, которые достаточно сильно отличаются друг от друга. В первую очередь к таким правоотношениям относятся вопросы расторжения брака, алиментные правоотношения, имущественные отношения между супругами и бывшими супругами, определение места жительства ребенка, усыновление (удочерение) иностранного ребенка, а также иные отношения между гражданами разных стран.

При международном усыновлении проблемой является применимость права. В данном случае, применяется право гражданства ребенка по делу об усыновлении, а право гражданства усыновителя не используется, что говорит о хрупкости применения норм и недоработке международного законодательства .

Все вышеизложенные факты говорят об актуальности данной темы и с научной точки зрения, и с практической, так как в настоящее время происходит всестороннее развитие взаимодействия как граждан разных стран, так и взаимодействия государств в целом.

В семейных правоотношениях иностранный элемент выступает в различных формах. В одних государствах на законодательном уровне существует классификация на «иностранные» в чистом виде (правоотношения между иностранцами), на «смешанные» (правоотношения между гражданами иностранного государства и гражданами другой страны) браки и усыновление. Так как данные правоотношения, а именно семейные, берут начало в историческом прошлом, крепко связаны обычаями и традициями, национальностью, религией того или иного государства, то семейное право в каждом государстве является своим собственным частным правом и не поддается в какой-то мере унификации. Это говорит о том, что на практике существует огромное количество коллизий законов разных стран в семейной сфере правового регулирования.

В международном частном праве коллизионные нормы, которые регулируют семейные отношения, являются наиболее сложными, потому что в данных делах при участии граждан иностранных государств действуют правовые системы разных стран. Следовательно, при данном многообразии норм нет достаточного совпадения тех или норм, что приводит к коллизиям. Во всех сферах семейных правоотношений существуют различия. Это и бракоразводный процесс, и имущественные отношения между супругами или бывшими супругами, и личные неимущественные отношения между гражданами, а также дела об усыновлении. И тогда возникает такая проблема: возможно и целесообразно ли подчиняться иностранному праву при международном усыновлении и бракоразводном процессе? Более того, при международном усыновлении ребенок теряет связь с родиной, что говорит о политической и демографической проблеме данной сферы. Также, возникает вопрос об алиментных обязательствах при бракоразводном процессе.

Для общества в узком понимании данного понятия представляется материальная поддержка несовершеннолетнего одним родителем после

бракоразводного процесса. Так как большинство не осведомлены о таком понятии, как алиментные обязательства, то граждане не в силах пользоваться своими правами, которые четко прописаны в законе, а также не стремятся отстаивать конституционные права. Из-за данной неосведомленности граждане не могут иметь определенные льготы и обеспечить ребенку достойную жизнь.

Именно коллизионное регулирование семейных правоотношений с участием иностранного элемента, а также усовершенствование законодательства разных стран стали главным фактором выборе темы нашей магистерской диссертации.

В настоящее время порядка пяти стран стали принимать законы о международном частном праве. На сегодняшний день данные законы включают в себя не только общие нормы, но и широкую и развернутую систему коллизионных норм, которые регулируют семейные правоотношения (Бельгия, Италия, Эстония, Венесуэла, Грузия).

Российская Федерация не является участником многосторонних договоров. Двусторонние договоры между Россией и другими странами имеют место быть, но существуют такие страны, с которыми Российская Федерация не имеет данных соглашений, что является пробелом, так как нет способа усыновить иностранного ребенка. Более того, семейная сфера (природу не представляет) отношений имеет частно-правовую природу, но с появлением международных семейных правоотношений, приобретают публично-правовой характер. Это является определенным пробелом как в законодательстве тех или иных стран, так и в отношениях между членами семьи. В настоящее время уже происходит глобализация развития национальных кодификаций в международном праве, так как уже в сфере брачно-семейных отношений с участием иностранного элемента существуют попытки найти единое решение тех или иных существующих коллизий. Данная глобализация выражается не только в фактическом охвате стран, но и в разработке и развитии самого регулирования семейных отношений.

Интернационализация будет способствовать применению норм права в единой системе и в единой форме, а также коллизионное регулирование семейных правоотношений будет наиболее эффективным и действенным в законодательстве

той или иной страны.

Степень разработанности темы диссертационного исследования. Следует выделить то, что вопросы о международном усыновлении и бракоразводном процессе являются объектом исследования российских цивилистов в сфере семейного права. А.Г. Гойхбарг является основателем одной из первых работ, посвященной сравнительному анализу в сфере прекращения брака, которая носит название «Сравнительное семейное право». Большой вклад в исследование вопросов, проблем и пробелов в международном семейном праве внесли работы Г.Ю. Федосеевой, Н.Н.Тарусиной и Малкина О.Ю.

Среди работ, посвященных общей теории семейного права, посвященных вопросам об усыновлении и браке, следует обозначить таких авторов как Гетьман-Павлова И.В., Бородач К.Ю., Саидов А.Х., Мищенко В.М., Суворова С.А., Тихонов Ю.А., Шершеневич А.М., Трофимец И.А., Хазова А.О., Бондов С.Н., Летова Н.В., Кравчук Н.В. и др.

Вопросы о международном усыновлении и бракоразводном процессе, осложненным иностранным элементом были исследованы в трудах ученых-юристов: Карибян С.О., Ворониной З.И., Маковского А.Л., Хлестовой И.О., Голиковой С.В., Горевой О.М., Гурьяновой И.В., Лушниковой М.В., Нечвиной Д.К., Лёвушкина А.Н., Шамрина М.Ю., Сошниковой Т.А., Никиташиной Н.А., Буяновой Е.В., Киреева А.А. Айбазовой Ф.У., Захаркиной А.О. и др.

Также следует отметить диссертационные работы, которые посвящены вопросам международного регулирования усыновления и брачных отношений: Левушкина А.Н., Хромовой Е.Ю., Криволаповой Е.А., Данилова И.С., Вавильченковой Г.И., Ермолавевой Т.А., Косачевой В.И., Федосеевой Г.Ю., Алексеевой Л.С., Нижник Л.Г., Свечниковой Л.А., Криволаповой Н.А. и других.

Исходя из того, что в современной науке обширно исследуются вопросы международного правового регулирования расторжения брака и усыновления, в нашем исследовании сделан акцент на эффективной разработке правового регулирования не только в сфере семейных отношений внутри одного государства, но и на международной арене.

Цель работы: исследование и изучение коллизионных норм, а также изучение коллизионного правоприменения и регулирования семейных отношений и усыновления на международном уровне. Также, разработка путей совершенствования и реконструкции действующего законодательства.

Цель исследования достигается с помощью решения следующих задач:

- Определить и раскрыть правовую природу регулирования усыновления и прекращения брака, осложненным иностранным элементом;
- Выявить особенности условий международного усыновления и бракоразводного процесса с участием иностранного элемента;
- Раскрыть особенности коллизионного правового регулирования международного усыновления и бракоразводного процесса с участием иностранного элемента;
- Определить порядок, основания и правовые последствия при международном усыновлении и расторжении брака с иностранным гражданином;
- Выявить проблемы применения российского и международного законодательства в семейных правоотношениях;
- Провести анализ судебной практики по делам о международном усыновлении, а также по делам по прекращению брака, осложненного иностранным элементом;
- Выразить предложения по совершенствованию международного семейного права и законодательства, а также сформулировать подходы в правоприменительной практике в сфере правового регулирования международного усыновления и расторжения брака с иностранным гражданином.

Объектом нашего диссертационного исследования являются семейные правоотношения, осложненные иностранным элементом, а именно бракоразводный процесс, алиментные отношения, имущественные отношения между бывшими супругами, международное усыновление, отношения между родителями и детьми, международное усыновление. Данные отношения регулируются коллизионными нормами международного частного права Российской Федерации.

Предметом магистерской диссертации являются принципы, методы и

правовые нормы, используемые в законодательстве двух и более стран (российское и международное семейное право), а также регулировании семейных правоотношений. И, более того, решения, которые выносят международные суды и контрольные органы (органы опеки и попечительства, прокуратура).

Методологической основой является применение принципов, приемов и методов научного познания: в первую очередь применение общенаучного подхода, который включает в себя методы анализа, аналогии, сравнения.

Также в основу взято применение частно-научных методов: юридического; логического; формально-юридического; сравнительно-правового; межотраслевого. И, более того, методологической основой является применение принципов и законов диалектики: единство и развитие исторического и логического, абстрактного и конкретного, общего и частного.

Нормативную основу магистерской диссертации составили международные договоры; отдельные положения международно-правовых актов и положения российского семейного законодательства. Также было уделено наибольшее внимание семейному законодательству Российской Федерации, которое регулирует семейные правоотношения, осложненные иностранным элементом (раздел 8 Семейного кодекса РФ 1995 г.; раздел Гражданского кодекса РФ).

Эмпирической базой данной работы являются материалы гражданских дел в архивах городских и районных судов, а также материалы обобщенной судебной практики, которые публикуются Верховным судом Российской Федерации. А также особую важность составляют материалы гражданских дел в архивах судов зарубежных стран.

Теоретическую основу исследования составляет научная (и учебная) литература, нормативно-правовые акты, статистические материалы, посвященные вопросам изучения международного усыновления бракоразводного процесса, статьи, опубликованные в периодических изданиях, а также Интернет-ресурсы.

Ввиду глобального развития международных отношений и слабого регулирования законодательства как внутри страны, так и на международном уровне, научная новизна магистерской диссертации заключается в индивидуальном

реформировании норм права, созданном на основе судебной практики, а также разработке новых коллизионных норм, как на национальном уровне, так и на международном. В рамках указанного системного представления:

- Выражено индивидуальное реформирование норм права в сфере международного усыновления и бракоразводного процесса с участием иностранного лица;

- Определены пути реформирования, усовершенствования и разработки коллизионных норм в сфере международного усыновления и прекращения брака на международном уровне.

Практическая значимость заключается в возможности использования результатов исследования в правоприменительной и законотворческой деятельности связанной с совершенствованием процессуальных особенностей рассмотрения дел по международному усыновлению, а также расторжению брака с иностранным гражданином.

Структура работы состоит из списка принятых сокращений, введения, трех глав, заключения, списка использованных источников и литературы, приложения.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В итоге, следует сказать, что к коллизионным нормам относятся нормы, относящиеся к применимому праву в семейном законодательстве в России.

Более того, данные нормы в полной мере имеют отношение к коллизионному праву – основе международного частного права. Не изменяет правовой культуры отчетливое разделение кодификации данных норм в Семейном и Гражданском кодексах Российской Федерации. Несомненно, стоит обратить внимание на то, что если между внутренними коллизионными нормами семейного права и нормами международного права (договора или конвенции) происходит расхождения, то применяются нормы международного права.

В свою очередь, в любом из государств доминируют нормы права, основанные на традициях и обычаях, бытовых и нравственных правилах, которые исторически неотъемлемы от данного государства. Этот казус является прямым препятствием для унификации норм в семейном праве.

Мы уверены в необходимости распространения общих принципов действия коллизионных норм, получивших отражение в Разделе 6 Гражданского кодекса Российской Федерации на отношения, осложненным иностранным элементом, в том случае, если Семейным кодексом Российской Федерации не может регулироваться данный вопрос самостоятельно.

Это относится к таким применимым положениям Гражданского кодекса РФ как квалификация юридических понятий (ст.1187 ГК РФ), применение права с множественностью правовых систем (ст.1188 ГК РФ), а также обратная отсылка (п.2 ст.1190 ГК РФ) и др.

При анализе некоторых норм Семейного и Гражданского процессуального кодекса можно увидеть некоторую непоследовательность и двойственность правовых положений. Это говорит о том, что в данном случае должно пойти усовершенствование данных норм и наиболее четкое толкование. Это касается усыновления ребенка иностранными гражданами. В данном случае возникают затруднения, так как следует обращаться к иностранному законодательству и

применять нормы семейного права иного государства (в силу отсылки коллизионной нормы).

Следует отметить то, что Верховный Суд Российской Федерации выполняет значительную роль в данных правоотношениях. Также данный суд обязан давать разъяснения по поводу коллизий в правовых семейных отношениях в то время, когда правоприменительные органы не в силах разрешить проблемы данного права и находятся в некотором затруднении при необходимости обращения к иностранному семейному праву.

Более того, несогласованность и определенные пробелы в правовом регулировании семейных отношений, осложненных иностранным элементом, поднимает вопрос о затруднении их применения. Мы считаем, что в данном случае следует кропотливо и ответственно подойти, в первую очередь, к глубокому изучению уже существующих норм, и, более того, к внутреннему изменению некоторых норм, опираясь на иностранную законодательную базу. В крайнем случае, проблему несогласованности в правовом регулировании, следует решить с помощью принятия специализированного закона о международном праве, содержащего базовые положения данного права, а именно, положения о применении права, которое подлежит использованию в том или ином случае. А также, в данном законе должно быть сказано о действии коллизионных норм и правовом положении иностранного гражданина.

Также, мы считаем, что международное сотрудничество в области семейно-правовых отношений будет являться одним из важных условий реализации семейных прав в Российской Федерации и за рубежом. Оно будет обеспечивать прочное правовое регулирование в международных отношениях в сфере семейного права.

Конечно, некоторые конвенции (Минская конвенция, Гаагские конвенции, двусторонние договоры о правовой помощи и т.д.) облегчают сотрудничество между государствами и отвечают интересам граждан, но, тем не менее, все равно существуют казусы в делах о международном усыновлении и расторжении брака. Более того, мы уверены, что следует в полной мере развивать и поддерживать

сотрудничество в России с зарубежными странами в вопросах оказания правовой помощи, исходя из согласия двух сторон, тем более, если это касается семейного права, и существуют определенные коллизионные нормы.

Поэтому, следует разрабатывать российско-европейскую конвенцию по вопросам оказания правовой помощи, такой как выполнение судебных поручений, признание и исполнение судебных решений, разграничение подсудности, исполнение ряда конвенций между Россией и другими странами по вопросам гражданского процесса.

Итак, следует сделать выводы по проделанной работе:

В первую очередь следует обратить внимание на то, что должно быть наличие законодательной дефиниции. Мы считаем, что наличие кратких определений и характеристик тех или иных терминов и понятий в сфере семейного права будет положительным значением для определения проблем и решения задач на международном уровне. Также, из этого следует сделать вывод, что наличие терминологии, характеристик на начальном уровне позволит определить те или иные отношения, регулируемые нормами международного права.

Следить за развитием международного частного права. Данное развитие должно происходить как на национальном уровне, так и конкретно между иностранными государствами. Из этого следует, что в первую очередь должны быть закреплены гибкие коллизионные принципы в национальном семейном законодательстве, гражданском законодательстве, а именно принцип наиболее благоприятного права и принцип наиболее тесной связи.

При регулировании правоотношений с участием в семейном праве следует использовать принцип наиболее благоприятного права, так как интересы детей являются первостепенными. Закон, избранный сторонами гражданского правоотношения, закрепленный в п.2 ст.161 СК РФ, является неполным и нуждается в дополнительном закреплении некоторых правовых норм, которые могли бы раскрывать особенности и порядок данного положения о праве избрания закона в сфере семейного права. Для его более детального применения, мы уверены, что следует включить в ст.161 СК РФ норму о возможности выбора правовой системы, с

которой та и другая сторона имеют наиболее тесную связь (а не любой правовой системы).

Также следует привести в действие норму о нотариальном заверении письменного соглашения той и другой стороны о выборе права (российского или иностранного).

Более того, кроме законодательства о международном усыновлении, а также отношений по опеке и попечительству, бракоразводном процессе (частноправовых отношений) – должны быть отнесены и другие виды отношений, которые дают ребенку право на семейное воспитание, а также рассмотрение дел об алиментах, и дела о том, с кем из родителей остается ребенок.

Но, кроме реорганизации уже существующих норм следует провести моделирование санкций за нарушение юридических предписаний, так как при рассмотрении дел о международном усыновлении, а также дел об алиментах, не существует каких-либо определенных санкций в случае невыполнения или нарушения норм семейного законодательства.

Также к данному вопросу относится и то, что следует сохранять сроки рассмотрения дел в судах. Во второй главе мы привели пример усыновления гражданами Соединенных Штатов Америки, где говорится о долгом рассмотрении дела в суде, что в итоге привело к закрытию дела из-за принятия нового закона о запрете усыновления российских детей гражданами Америки. Судебный процесс длился не один год.

Более того, мы считаем, что следует выявить нормы определенной отрасли права, которые в полной мере должны быть востребованы как в российском праве, так и в иностранном, для получения наиболее эффективного результата.

Следовательно, нужно сделать вывод о том, что все вышеперечисленные проблемы вызывают необходимость в более внимательном, глубоком и тщательном изучении норм семейного права иностранных государств, а также, российского законодательства, и более того, международных соглашений в области семейных правоотношений, двусторонних договоров с участием Российской Федерации.

В завершении хотим отметить, что законодательство не стоит на месте, оно

совершенствуется с учетом меняющихся общественных отношений, конечно же в силу своей специфики семейные отношения не могут максимально подробно быть урегулированы нормами права, поэтому и возникают в правовой плоскости определенные пробелы, которые требуется выявлять и своевременно устранять.

Следует признать, что для разрешения возникающих вопросов по международному усыновлению, а также вопросов о расторжении брака с участием иностранного элемента в российском гражданском процессе, и более того, в иностранном законодательстве создан благоприятный процессуальный режим, позволяющий максимально ускорить и гарантировать права лиц на получение соответствующего содержания.