

12 00 00 ИЛМҲОИ ҲУҚУҚ
12 00 00 ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ
12 00 00 LAW SCIENCES

**12 00 03 ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО;
СЕМЕЙНОЕ ПРАВО; МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО**

**12 00 03 CIVIL LAW; ENTREPRENEURSHIP LAW, FAMILY LAW,
INTERNATIONAL PRIVATE LAW**

УДК 347.1
ББК 67.404.5

**К ВОПРОСУ О ПРАВОВОМ
РЕГУЛИРОВАНИИ СЕМЕЙНЫХ
ОТНОШЕНИЙ, ОСЛОЖНЕННЫХ
ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ**

**TO THE ISSUE OF LEGAL
REGULATION OF FAMILY
RELATIONS COMPLICATED WITH
FOREIGN ELEMENT**

Урунова Санавбар Вахобовна,
*ассистент кафедры гражданского,
предпринимательского и
международного права ТГУПБП
(Таджикистан, Худжанд)*

Urunova Sanavbar Vakhobovna, *assistant
of the department of civil, enterprising and
international law under Tajik State
University of Law, Business and Politics
(Tajikistan, Khujand)*
E-MAIL: sano.urunova@gmail.com

Ключевые слова: коллизия, семейные отношения, иностранный элемент, международное регулирование, брачные отношения, коллизионные привязки, международное частное право, Семейный кодекс

Предметом исследования в статье выступают семейно-брачные отношения, осложненные иностранным элементом, возникающие на территории Республики Таджикистан. Автор на основании норм отечественного законодательства Республики Таджикистан, норм международных договоров республики постарался разобраться в вопросе правового регулирования семейных отношений, осложненных иностранным элементом. Анализируя положения как национальных, так и международных правовых источников, автор указывает, что на современном этапе развития общественных отношений национальные законодательства в вопросе правового регулирования семейно-брачных отношений, осложненных иностранным элементом, отличаются друг от друга и, соответственно, в практическом плане существует много моментов, когда возникновение коллизий приводит к необходимости выбора соответствующего право-

порядка, применимого к данным отношениям. Таким образом, автор устанавливает, что для правового регулирования частноправовых отношений семейно-брачного характера разработаны разные коллизионные нормы, и правоприменительные органы в ходе своей деятельности обязаны правильно их применять.

Key words: collision, family relations, foreign element, international regulation, marital relations, collision linking, international private law, Family Code

The object of research deals with family-marital relations complicated with foreign element having place on the territory of Tajikistan. Proceeding from the norms of Tajikistan Republic home legislation, international agreements struck by the country, the author made an endeavour to figure out the issue related to a legal regulation of family relations complicated with foreign element. Analyzing the provisions of both national and international law sources she points out that at the modern stage of development of social relations national legislations differ greatly from one another in so far as legal regulation of family-marital relations complicated with foreign element is concerned; respectively, in practical aspect there exist many moments when rising collisions cause a necessity of option of a certain law order applicable to a concrete situation. Thus the author asserts that different collisional norms are elaborated for legal regulation of private legal relations of family-marital character and law bodies are obliged to properly apply them in the course of their activities.

Сфера брачно-семейных отношений традиционно относится к той области, которая наименее всего поддается регулированию посредством унифицированных норм материально-правового характера [1, с. 540]. Действительно, в этой области традиционно сохранились сложившиеся обычаи, традиции, религиозные постулаты, нормы бытового характера и т.д., то есть все социальные нормы, регулирующие общественные отношения, которые сложились и издавна отражают специфические особенности отдельно взятого народа или общности людей. Исходя из этого, даже в начале XXI века в законодательствах государств наблюдается различный подход к правовому регулированию семейно-брачных отношений. Существующие различия в правовом регулировании одинаковых отношений можно наблюдать, например, в вопросе заключения или расторжения брака, усыновления или удочерения, алиментных обязательствах и т.д. Различия в правовом регулировании семейных отношений значительно осложняют проблемы, порождаемые наличием браков между лицами с гражданством различных государств. В этом плане возникает вопрос: какие особенности правового регулирования семейных отношений, осложненных иностранным элементом, существуют в Республике Таджикистан?

По утверждению Л.Н. Галенской, «семья представляет собой людей, объединенных кровными и общими интересами. Эта общность основана на брачных отношениях мужчины и женщины, признается государством и характеризуется рядом присущих ей признаков» [2, с.3-5.]. Семья может иметь различный состав, он может меняться в период существования семьи, и, конечно, различны отношения между членами семьи. Семья - свободная общность людей, возникающая и распадающаяся по их желанию и в результате естественных причин.

В Республике Таджикистан в конституционном порядке закреплена норма (ст. 33), в соответствии с которой «Семья как основа общества находится под защитой государства».

[3, с. 6.] С другой стороны, государство, определяя свое отношение к семье, старается наименьшим образом вмешиваться во внутренние семейные отношения. Необходимость вмешательства государства возникает в том случае, когда внутрисемейные отношения складываются не лучшим образом и возникает необходимость в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений между членами семьи. Если государство придерживается позиции невмешательства во внутрисемейные отношения, это не означает, что не разработана система правового регулирования семейных отношений. По утверждению Б.Т. Худоёрова и М.А. Махмудова, на формирование семейного законодательства оказали влияние нормы обычаев, религиозные нормы, национальные особенности отдельно взятого государства и т.д. [4, с.318-337].

Исходя из этого, национальное законодательство каждого из отдельных государств весьма разнообразно, что в итоге не дает возможности для создания единообразного правового режима для семейных отношений. Тем не менее, в XX веке сложился международный стандарт прав человека, который затрагивает и эти отношения.

В последние годы вопросы правового регулирования семейных отношений, осложненных иностранным элементом, приобрели особую актуальность. Это обусловливается распадом СССР и появлением на его территории независимых государств; многократным усилением миграционных процессов граждан с целью трудоустройства, получения образования, а также вообще свободный выезд из Республики Таджикистан его граждан и въезд в Республику Таджикистан иностранных граждан и лиц без гражданства; развитием личных контактов граждан республики с иностранными гражданами и т.д. [5, с.582-584].

Вследствие расширения контактов между гражданами разных государств наблюдается увеличение количества отношений по заключению брака или его расторжению, признанию брака недействительным, личным неимущественным и имущественным отношениям между супругами, разного рода отношений между родителями и детьми др., то есть возникают разнообразные семейные правоотношения, осложнённые иностранным элементом. В связи с распространением семейных отношений, осложненных иностранным элементом, создается проблема коллизии между семейным законодательством Республики Таджикистан и иностранных государств, граждане которых вступают в частноправовые отношения международного характера.

Кроме прочего, важной является задача соблюдения законных прав и интересов граждан Республики Таджикистан в семейных отношениях, осложнённых иностранным элементом, особенно этот вопрос касается детей, в частности при усыновлении детей - граждан Республики Таджикистан, или такого вопроса, как регулирование алиментных обязательств родителей и детей, и т.д.

Правовое регулирование семейных отношений, осложненных иностранным элементом, осуществляется на двух уровнях - международном и национальном. Правовое регулирование семейных отношений, осложненных иностранным элементом, осуществляется посредством заключения международных договоров двустороннего или многостороннего характера. В настоящее время в сфере семейных отношений заключен ряд универсальных международных договоров, то есть это договоры, рассчитанные на участие всех государств. Значение универсальных международных соглашений заключается в том, что они устанавливают единообразное правовое регулирование семейных отношений во всем мире. К универсальным международным договорам относятся: Гаагские конвенции «Об

урегулировании коллизий законов в области заключения брака» 1902 г.; «О заключении брака и признании его недействительным» 1978 г.; «О праве, применимом к режиму имущества супругов» 1978 г. [6, с.186 – 189].

В рамках Европейского Союза действует ряд региональных соглашений, направленных на регулирование семейных отношений, осложненных иностранным элементом. В частности, Европейская конвенция об усыновлении детей (г. Страсбург, 24 апреля 1967 г.), Европейская конвенция о правовом статусе внебрачных детей (г. Страсбург, 15 октября 1975 г.). Для Республики Таджикистан наиболее значение имеет правовая регламентация вопросов частного права в региональном плане. В частности, в рамках СНГ разработан и принят ряд международных соглашений. Например, Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (г. Минск, 22 января 1993 г.; г. Кишинев, 7 октября 2002 г.).

Исходя из вышеприведенного, хотелось бы отметить, что развитие международного сотрудничества государств в вопросе правового регулирования семейных отношений показывает его реальные возможности в достижении правового компромисса и установлении хотя бы единых коллизионных принципов, определяющих выбор права при регулировании семейных отношений [7, с. 541].

В доктрине международного частного права признается наличие двух основных подходов к проблеме регулирования брачно-семейных отношений международного характера на уровне национального законодательства. Первый подход характеризуется тем, что нормы международного частного права закреплены в многочисленных отраслевых законах и подзаконных актах внутреннего права. Особенность второго подхода заключается в том, что некоторые государства приняли кодификационные законодательные акты по вопросам международного частного права.

Например, в Бразилии и во Франции основным источником норм семейного права с иностранным элементом признают Гражданский кодекс; в Италии, Швейцарии и др. странах в этом качестве выступают законы о международном частном праве, вобравшие в себя коллизионные нормы семейного права; в Республике Таджикистан, Китае, России и некоторых других странах источником норм семейного права с иностранным элементом признается Семейный кодекс, регулирующий брачно-семейные отношения, осложненные иностранным элементом.

В Республике Таджикистан источником регулирования семейных отношений с участием иностранного элемента выступает раздел VIII Семейного кодекса Республики Таджикистан «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства». Закрепленные в Семейном кодексе Республики Таджикистан коллизионные нормы направлены на установление применимого права по вопросам брачно-семейных отношений с иностранным элементом.

В ходе правового регулирования семейных отношений, осложненных иностранным элементом, наблюдается наличие двух стадий. В первой стадии средствами коллизионной нормы определяется применимое право, а на второй стадии непосредственно применяется избранное для применения право. Говоря о применимом праве, мы имеем в виду поиск и определение того правопорядка, нормы которого должны применяться к каждой конкретной разновидности этих отношений. Также в таком качестве может выступать

право того государства, государственный орган которого уполномочен рассматривать спор с иностранным элементом, и т.д.

Согласно ч.1 ст. 167 Семейного кодекса Республики Таджикистан, форма и порядок заключения брака на территории Республики Таджикистан определяются законодательством Республики Таджикистан. То есть, предусматривается односторонняя коллизионная норма, распространяющаяся на всех будущих супругов независимо от гражданства.

Согласно семейному законодательству Республики Таджикистан признается только брак, заключенный в государственных органах записи актов гражданского состояния. Кроме того, лица, вступающие в брак, должны подать заявление в письменной форме; по истечении одного месяца после подачи заявления производится регистрация.

Согласно ч.2 ст. 167 СК Республики Таджикистан, условия заключения брака на территории Республики Таджикистан определяются для каждого из лиц, заключающих брак по законодательству государства, гражданином которого лицо является на момент вступления в брак.

Из анализа ст. 167 СК Республики Таджикистан можно определить, что законодательство Таджикистана по вопросу определения формы заключения брака международного характера исходит из односторонней коллизионной привязки и определяет применимое право как *lex loci celebrationis*, то есть право места заключения брака, а в вопросе установления условий заключения брака отечественное коллизионное право отсылает к применению *lex personalis*, то есть права гражданства участников отношений.

Кроме того, в Семейном кодексе Республики Таджикистан закреплена норма (ч. 3 ст.12), в соответствии с которой иностранные граждане, желающие вступить в брак на территории РТ, обязаны заключить брачный договор.

Коллизионное регулирование взаимоотношений родителей и детей, а также других членов семьи, осложненных иностранным элементом, в частности личные неимущественные права и обязанности родителей и детей, а также их имущественные отношения, подчинены *lex domisilii*, то есть праву страны, на территории которого стороны имеют совместное место жительства.

В соответствии со ст. 174 СК Республики Таджикистан при реализации прав и обязанностей родителей и детей, включая алименты на детей, по требованию истца в интересах ребенка допускается применение права страны, на территории которого постоянно проживает ребенок, и т.д.

Таким образом, следует отметить, что Семейный кодекс Республики Таджикистан отошел от территориального принципа, в соответствии с которым к семейным отношениям с участием иностранных граждан применялось отечественное законодательство. Теперь к указанным отношениям применяется не только право Республики Таджикистан, но и, в соответствии с предписаниями коллизионных норм Гражданского кодекса Республики Таджикистан (имеются в виду положения раздела VII части третьей Гражданского кодекса Республики Таджикистан), - право иностранного государства. Например, в соответствии со статьей 1200 ГК Республики Таджикистан, личный закон иностранного гражданина на территории Республики Таджикистан определяется в соответствии с правом страны гражданства этого лица. Такое положение дел связано с тем, что законодатель во главу угла ставит права и интересы участников отношений. Именно исходя из интересов участников семейно-брачных отношений, осложненных иностранным

элементом, коллизионные нормы указывают на применение того или иного правопорядка соответствующего государства.

Следовательно, исходя из личного закона определяются вопросы дееспособности и правоспособности гражданина, способность человека вступать в разного рода договорные отношения, способность приобретать права и нести гражданско-правовые обязательства и т.д.

Новыми являются положения о применении права относительно определения личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов, прав и обязанностей родителей и детей, алиментных обязательств членов семьи.

В заключение хотелось бы указать, что действующее семейное законодательство содержит механизм правового регулирования семейных отношений, осложнённых иностранным элементом. Ввиду увеличения контактов между гражданами разных стран можно допустить, что данный вопрос будет все более актуальным и востребованным, что, конечно же, требует всестороннего научного осмысления.

Список использованной литературы:

1. *Международное частное право/ Под.ред. Г.К. Дмитриева.- М.: Проспект, 2000. – 650 с.*
2. *Галенская Л.Н. Взыскание алиментов за границей (О возможности присоединения России к Конвенции 2007 г. «О международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи») // Журнал международного частного права. - 2009. – №1. - С.3 - 16.*
3. *Конституция Республики Таджикистан, принятая всенародным референдумом 06 ноября 1994 года. – Интернет-источник www.tmk.tj (дата обращения: 10 октября 2015 года).*
4. *Худоёров Б.Т., Махмудов М.А. Тафсири Кодекси Оилаи Ҷумҳурии Тоҷикистон. – Душанбе. Эр-граф. 2005. – 366 с.*
5. *Менглиев Ш.М. Международное частное право. – Душанбе, Изд – во ТНУ, 2013. – 736 с.*
6. *Хабарова А.Ю. Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента. // <http://ciberleninka.ru> (дата обращения 14.10.2015.)*
7. *Гаврилов В.В. Международное частное право. – М.: Норма-Инфра, 2002. – 540 с.*

Reference Literature:

1. *International Private Law: manual // under the editorship of G.K. Ditiyev. – M.: Prospect, 2000. – 650 pp.*
2. *Galenskaya L.N. Exaction of Alimonies abroad (On the Possibility of Russia's Joining the Convention of 2007 «On International Order of Exaction of Alimonies for Children and other Forms of Family Support») The journal of international private law. – 2009, # 1. – pp. 3 – 16.*
3. *Constitution of Tajikistan Republic Adopted by All-National Referendum on November 6, 1994. – Internet-source www.tmk.tj. (date of address: October 10, 2015)*
4. *Khudoyorov B.T., Makhmudov M.A. Commentaries on Tajikistan Republic Code. - Dushanbe: Er-Graf, 2005. – 366 pp.*
5. *Mengliyev Sh. M. International Private Law. - Dushanbe: Tajik National University publishing-house, 2013. – 736 pp.*
6. *Khabarova A.Yu. Legal Regulation of Family Relations with Participation of Foreign Element. – Internet-source. ciberleninka.ru (date of address: 14.10.2015).*
7. *Gavrilov V.V. International Private Law. – M.: Norma-Infra, 2002. – 540 pp.*