

**ИСТОЧНИКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ  
ОТНОШЕНИЙ ДЕТЕЙ И РОДИТЕЛЕЙ**

**Ф.Ф.МИРЗОЕВА**

*Бакинский Государственный Университет*  
*mulkihuquq@rambler.ru*

*Статья посвящена законодательству в сфере семейного права. Современная семья – это продукт многовековой эволюции брачно-семейных отношений. Законодательство Азербайджанской Республики, регламентирующее семейные отношения, состоит из следующих правовых актов: 1) Конституция Азербайджанской Республики, 2) Семейный кодекс Азербайджанской Республики, 3) Другие нормативные акты, принятые в соответствии с Семейным кодексом Азербайджанской Республики, 4) Международные соглашения, стороной в которых выступает Азербайджанская Республика. Регулирование отношений детей и родителей является новым элементом в законодательстве Азербайджанской Республики. Оно требует тщательного рассмотрения и детализирования. Для того, чтобы данные отношения могли бы быть на должном уровне упорядочены, необходимо иметь сильную правовую основу в виде законодательной базы.*

Считается, что в минувшем XX веке возникло принципиально иное отношение к правоотношениям детей и родителей, в общем, несовершеннолетним детям, в частности, которые достойны лучших условий существования, заботы и всесторонней защиты со стороны любого государства. Однако действительность не оправдала этих надежд, в частности, в Азербайджане. Война и социальные потрясения, голод, разруха - таковы главные вехи на пути становления социалистического государства, повлекшие за собой сиротство детей в огромных масштабах, массовую беспризорность и безнадзорность, когда ни о каких правах ребенка не могло быть и речи. И все это происходило на фоне принципиально новых идеологических установок на бесполезность семьи, ее скорую гибель. Между тем в 1924 году Лига наций приняла, так называемую, Женевскую декларацию, призывающую мужчин и женщин всего мира создавать для ребенка условия для его нормального духовного, физического развития.

Изменилось положение правоотношений детей и родителей в связи с принятием нового семейного законодательства - Семейного кодекса Азербайджанской Республики. В связи с появлением и вступлением в силу Семейного Кодекса стали складываться новые правоотношения между детьми и родителями, что требует переосмысления. Так, содержание нового семейного законодательства – Семейного кодекса Азербайджанской Республики было обогащено нормами Конституции Азербайджанской Республики, положениями Конвенции ООН о правах ребенка (10, 54) и других международно-правовых актов, ратифицированных Азербайджанской Республикой.

Конституция Азербайджанской Республики, а именно статья 34(7) закрепляет основные правила, пронизывающие все семейное право:

1. Каждый обладает правом на создание семьи по достижении указанного в законе возраста.

2. Брак заключается на основе добровольного согласия. Никто не может быть принужден к заключению брака.

3. Семья и брак находятся под опекой государства. Материнство, отцовство, детство охраняются законом. Государство оказывает помощь многодетным семьям.

4. Права супругов равны. Заботиться о детях, воспитывать их является как правом, так и долгом родителей.

5. Уважать родителей, заботиться о них является долгом детей. Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, обязаны содержать нетрудоспособных родителей.

Названные конституционные нормы, по сути, воспроизведены и развиты в Семейном кодексе Азербайджанской Республики (11). Кодекс провозглашает, что семья, материнство, отцовство и детство в АР находятся под защитой государства; что признается только брак, заключенный в органах записи актов гражданского состояния; что запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. При этом особо подчеркивается, что регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

В Семейном кодексе нас наиболее интересует раздел IV (права и обязанности родителей и детей), нормы которого и направлены на регулирование правоотношений детей и родителей. Данный раздел состоит из трех глав: установление происхождения детей; права детей в семье; права и обязанности родителей. Если же одной стороной в браке является иностранец или лицо без гражданства, то применяются также и нормы VII раздела, в точности ст.152-153(11). Однако следует оговориться, что при рассмотрении вопроса правоотношений детей и родителей, мы не ограничиваемся разделом IV Семейного Кодекса Азербайджанской Республики, а основываемся на Семейном кодексе Азербайджанской Республики, в целом.

Принятие нового Семейного Кодекса Азербайджанской Республики было обусловлено и тем, что применение прежнего законодательства выявило целый ряд недостатков и противоречивых положений, снижавших уровень охраны семьи. В их числе следует назвать: несоответствие уровня правового регулирования, установленного Конституцией и недостаточный учет в нормах положений международно-правовых актов о правах ребенка; несоответствие, в частности, норм об алиментах на детей реальным и потребностям сегодняшнего дня; большое количество императивных норм, исключавших какие-либо соглашения между членами семьи; наличие значительного числа чисто декларативных поло-

жений в области родительских прав и обязанностей, прав детей, необеспеченных или недостаточно обеспеченных правовыми гарантиями.

В Семейном Кодексе 1999 г. прослеживается отчетливое стремление законодателя провести такую правовую регламентацию семейных отношений, которая сводила бы вмешательство государства в эту глубоко личную сферу до разумного минимума. Главный акцент сделан на надлежащей охране и защите прав и интересов семьи, в первую очередь, детей, расширении сферы договорного регулирования, применении норм гражданского законодательства к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, если это не противоречит существу семейных отношений; допустимости в соответствующих случаях использования аналогии закона и аналогии права.

Наряду с Семейным Кодексом Азербайджанской Республики к регулированию правоотношений детей и родителей необходимо применять и другие законы. Так, например, Уголовным кодексом Азербайджанской Республики (13), в частности, статьей 176 устанавливается уголовная ответственность за злостное уклонение от содержания детей или, например, в соответствии с п.2 ст.148 Конституции Азербайджанской Республики международные договоры, стороной которых является Азербайджанская Республика, - неотъемлемая составная часть системы законодательства Азербайджанской Республики. Международные договоры наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы и составляют существенный элемент стабильности международного правопорядка и отношений Азербайджана с зарубежными странами, функционирования правового государства. Азербайджан выступает за неукоснительное соблюдение договорных и обычных норм исходя из принципа добросовестного выполнения международных обязательств. Поэтому, наряду с внутренним законодательством АР, необходимо выделить и международные акты.

Сразу после окончания второй мировой войны, в 1945 году Генеральная Ассамблея ООН создает Детский фонд Организации Объединенных Наций (ЮНИСЕФ). В 1948 году Генеральная Ассамблея ООН принимает Всеобщую декларацию прав человека, провозгласившую право на защиту семьи, естественной и основной ячейки общества, со стороны общества и государства (8, 5). Кроме того, п.5 ст.25 этой Декларации посвящался праву на особое попечение и помощь материнству и младенчеству. Здесь же было сказано: "Все дети, родившиеся в браке или вне брака, должны пользоваться одинаковой социальной защитой". В 1966 году был принят Международный пакт о гражданских и политических правах, где повторялось положение о праве семьи на защиту со стороны общества и государства. А ст.24 этого Пакта предназначалась специально для всех детей, имеющих право на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи, общества и государства(9, 9).

В Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах, принятом также в 1966 году, не только повторялись ранее зафиксированные положения, но и в более широком плане рассматривалась забота о "несамостоятельных детях и их воспитании". Здесь же обращалось внимание на мероприятия, необходимые для здорового развития ребенка.

Но все это лишь отдельные фрагменты из международных документов, в центре внимания которых находились права человека, в том числе и ребенка, чья охрана несомненно имела свои особенности. Вот почему еще в 1959 году ООН приняла Декларацию прав ребенка, которая посвящалась только несовершеннолетним детям. При всей своей краткости эта Декларация предусматривала наиболее важные, имеющие принципиальный характер правила. Одно из них - равенство прав всех без исключения детей без различия или дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических и иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства, касающегося самого ребенка или его семьи. Причем здесь не только перечислялись права ребенка как гражданина (на имя, гражданство, обязательное и бесплатное образование, первоочередную помощь и защиту - особенно от всех форм небрежного отношения, жестокости и эксплуатации), но и выделялись в качестве самостоятельных положения, касающиеся его воспитания в семье. В тексте принципа шестой Декларации говорилось: "Ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании. Он должен, когда это возможно, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и во всяком случае в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности". Кроме того, малолетний ребенок не должен, кроме тех случаев, когда имеются исключительные обстоятельства, быть разлучен со своей матерью. На обществе и на органах публичной власти должна лежать обязанность осуществить особую заботу о детях, не имеющих семьи, и о детях, не имеющих достаточных средств к существованию. Каждая фраза из текста этой Декларации - прообраз будущей Конвенции о правах ребенка в части, касающейся его воспитания в семье, а также главы 11 современного Семейного кодекса Азербайджанской Республики, посвященной правам детей в семье. После многолетней подготовки в 1989 году на свет появилась Конвенция ООН "О правах ребенка"(10, 3). Свое продолжение она нашла во Всемирной Декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей и в Планах действий по осуществлению Всемирной Декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей в 90-е годы. Пункты 18-19 этого Плана особое внимание уделяют роли семьи в жизни, развитии, воспитании ребенка, «Необходимо делать все возможное для предотвращения отделения детей от их семей, будь оно вызвано чрезвычайными обстоятельствами или произведено в их собственных интересах, необходимо принять меры, обеспечивающие семейную заботу в рамках другой семьи или помещение ребенка в соответствующее учреждение, причем необходимо уделять соответствующее внимание тому, чтобы ребенок по возможности продолжал развиваться в условиях его культурной среды».

Таковы в самых общих чертах положения международного масштаба, так или иначе касающиеся прав ребенка в семье. Все они объединены общей целью, которая заключается в укреплении правового статуса ребенка как гражданина и члена семьи, улучшении его положения в обществе и семейном коллективе. Вместе с тем в общем массиве документов, имеющих международное значение и предназначенных для несовершеннолетних детей, Конвенция "О правах ребенка" занимает особое место.

Таким образом, прежде всего, в семейное законодательство, регулирующее вопросы правоотношения детей и родителей, необходимо включить Конституцию Азербайджанской Республики, Семейный кодекс Азербайджанской Республики, ряд международных актов, что и отражено в ст.1 Семейного Кодекса Азербайджанской Республики. Также необходимо отметить, что новый Семейный Кодекс допускает практически неограниченное применение гражданского законодательства к семейным отношениям. Действовавшее ранее законодательство допускало регулирование семейных отношений нормами гражданского права только в случае прямого указания закона, указывалось, что семейные отношения регулируются только семейным законодательством. Субсидиарное применение гражданского законодательства к семейным отношениям хотя и не было предусмотрено законом, но в определенных случаях допускалось, поскольку семейное законодательство не содержало целого ряда необходимых понятий и институтов, которые приходилось заимствовать из гражданского законодательства(5. 55). Субсидиарное применение гражданского законодательства происходило при регулировании исполнения семейно-правовых обязательств, определении валюты платежа, места, способов, момента исполнения, просрочки должника и кредитора и так далее.

Теперь субсидиарное применение гражданского законодательства к семейным отношениям получило законодательное закрепление в ст. 4 Семейного Кодекса Азербайджанской Республики, где содержится указание на то, что к семейным отношениям гражданское законодательство применяется в случаях, когда эти отношения не регулируются семейным законодательством.

Основанием для такого применения является отсутствие норм семейного законодательства, регулирующих отношения между членами семьи, и наличие норм гражданского законодательства, регулирующих данные отношения. Кроме того, необходимо, чтобы применение норм гражданского законодательства не противоречило существу семейных отношений. Такое ограничение связано с тем, что семейные отношения в ряде случаев обладают по сравнению с гражданскими определенной спецификой (4, 26). Например, семейные отношения, как правило, безвозмездны и существуют вне сферы рыночных отношений, поэтому применение к ним норм гражданского права, регулирующих возмездные отношения, может вступить в противоречие с существом семейных отношений (3, 29). Так, при применении мер ответственности за несвоевременную уплату алиментов лицу, получающему алименты, возмещаются убытки, понесенные им в результате несвоевременного исполнения. Семейное законодательство не содержит понятия убытков. Следовательно, возникает необходимость обращения к Гражданскому Кодексу Азербайджанской Республики. Однако применение правила гражданского законодательства о полном возмещении вреда, включая упущенную выгоду, противоречит природе и существу алиментного обязательства. Алиментные платежи предназначены для обеспечения их получателя средствами к существованию, а не для извлечения прибыли, следовательно, доходы, не полученные лицом, имеющим право на алименты, в результате просрочки их уплаты (упущенная выгода) не подлежат возмещению.

В последние годы в нашей стране наметились тенденции направленные на то, чтобы, во-первых, полностью возродить понимание семьи как непреходящей ценности, во-вторых, в корне изменить сложившееся веками патриар-

хальное 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(4, 47) . 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.

Содержание прав ребенка составляют (10, 15): Право ребенка жить и воспитываться в семье; право, насколько это возможно, знать своих родителей; право на заботу со стороны родителей; право на совместное проживание со своими родителями; право на воспитание своими родителями; право на обеспечение интересов. Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками; Право ребенка на защиту; Право ребенка выражать свое мнение; Право ребенка на имя, отчество, фамилию; Имущественные права ребенка, включающие в себя: право на содержание; право собственности; право самостоятельно распоряжаться своим имуществом.

Включение в текст Семейного кодекса Азербайджанской Республики норм об имущественных правах ребенка имеет большой смысл. Оно означает расширение круга отношений, регулируемых семейным законодательством, поскольку сюда входят имущественные права несовершеннолетних как в семье, так и за ее пределами.

Как бы ни менялось отношение государства к семье и родителям, ребенок всегда имел право на получение содержания за их счет. На обязанность материально обеспечивать несовершеннолетних, а также нетрудоспособных нуждающихся совершеннолетних детей можно посмотреть и как на право ребенка на заботу со стороны своих родителей. Это один из наиболее типичных примеров слияния личных и имущественных прав ребенка в семье. При отсутствии такой заботы Семейный кодекс позволяет прибегать к помощи правовых норм, предусматривающих алиментные обязательства.

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 государстве, где права ребенка – ядро в правоотношениях детей и родителей, предлагается организованная система контроля за соблюдением всех прав детей, предусматривается контроль за выполнением обязательств по обеспечению прав ребенка, принимаются необходимые законодательные, административные меры для осуществления предусмотренных ею прав ребенка (2, 59). Необходимо констатировать, что к настоящему времени в Азербайджанской Республике сформирована хорошая база семейного законодательства, основами которой послужили международные конвенции и Конституция Азербайджанской Рес-

публики. И единственным условием нормального функционирования семьи и правоотношений детей и родителей в настоящее время, на взгляд автора, является следование нормам международного права, с учетом внутригосударственного права и многовековых традиций и обычаев азербайджанского народа, которые, естественно, не должны противоречить праву.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Azərbaycan Respublikasının Ailə Məcəlləsinin yozumu, Azərbaycan Hüquqçular Assosiasiyası. Bakı: QAPPOLİQRAF", 2005, 442s.
2. Азарова Е.Г. Комментарий к законодательству о пособиях и льготах гражданам с детьми. М.: Инфра-М, Норма, 1997, 236 с.
3. Ежов Ю.А. Семейное право России. М.: Дашков и К., 2000. – 192с.
4. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под ред. Кузнецовой И.М. М.: Бек, 1999. 333с.
5. Пчелинцева Л.Н. Семейное право России. Учебник. М.: Норма, 2002, 356с.
6. Рубанов А.А. Генетика и правовые вопросы материнства в законодательстве и судебной практике стран Запада. М., 1988, 194с.
7. Конституция АР 1995 г.
8. Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 г.) // Библиотечка Российской газеты, выпуск №22-23, 1999 г.
9. Международный Пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) // Библиотечка Российской газеты, выпуск №22-23, 1999 г.
10. Конвенция ООН "О правах ребенка" // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР, 1990, №45.
11. Семейный кодекс Азербайджанской Республики - 1999г., www/e-qanun/az
12. Гражданский кодекс Азербайджанской Республики 2000г. www/e-qanun/az
13. Уголовный кодекс Азербайджанской Республики 2000г. www/e-qanun/az
14. Гражданско-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики 2000г. www/e-qanun/az

### UŞAQLARIN VƏ VALİDEYİNLƏRİN MÜNASİBƏTLƏRİNİ TƏNZİMLƏYƏN MƏNBƏLƏRİ

F.F.MIRZƏYEVA

#### XÜLASƏ

Məqalə Azərbaycan Respublikasının ailə qanunvericiliyinə həsr olunmuşdur. Müasir ailə - ailə-nikah münasibətlərinin uzunmüddətli tarixi inkişafının məhsuludur. AR-nın ailə qanunvericiliyi aşağıdakı qanunvericilik aktlarından ibarətdir: 1) Azərbaycan Respublikasının Konstitusiyası 2) Ailə Məcəlləsi 3) Ailə məcəlləsinə uyğun olaraq qəbul edilmiş digər müvafiq qanunvericilik aktları 4) Azərbaycan Respublikası tərəfdar çıxdığı beynəlxalq müqavilələr. Bu yeni hüquq sahənin inkişafı indiki zamanda çox aktual görünür. Uşaqlar və valideyinlər arasında olan münasibətlərini tənzimləmək üçün güclü hüquqi baza zəruridir.

**THE LAW SOURCES OF THE REGULATION OF  
THE RELATIONS BETWEEN PARENTS AND CHILDREN**

**F.F.MIRZAYEVA**

**SUMMARY**

The article is devoted to the family legislation. The contemporary family is a product of long-time history of family-marriage relations. The followings are the acts of the Azerbaijan Republic's family legislation : 1) The Constitution of the Azerbaijan Republic 2) Family Code of the Azerbaijan Republic 3) Other legislative acts accepted in compliance with Family Code of the Azerbaijan Republic 4) International agreements of which the Azerbaijan Republic is a party. The relations between children and parents are the new law element for the legislation of Azerbaijan Republic. Thus it is very actual to describe them. It is necessary to have strong law base to regulate such relation between parents and children.