

УДК 347.63

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ В СТРАНАХ ЕВРОПЫ

Некрасова Е. В.

Крымский федеральный университет имени В. И. Вернадского

Статья посвящена сравнительно-правовому исследованию возникновения родительских прав и обязанностей в странах Европы. Анализируется семейное законодательство некоторых стран Европы в вопросах возникновения родительских прав и обязанностей, деятельность Комиссии по европейскому семейному праву, некоторые документы Совета Европейского Союза и решения Европейского Суда по правам человека. Следует отметить, что в европейских странах существуют различные подходы к основаниям и порядку приобретения родительских прав и обязанностей лицами, не состоящими в браке, способам их осуществления и прекращения. Охарактеризованы и проанализированы основные модели приобретения родительских прав отцами, не состоящими в браке. Следует заметить, что в некоторых европейских странах возможность получения родительских прав во внесудебном порядке зависит от одобрения матери ребенка. Разнообразие подходов к этим вопросам, обнаруживается в законодательстве различных европейских стран.

Ключевые слова: родительские права, родительские обязанности, семейное законодательство, отцовство, брак, законодательство европейских стран.

Юридическим фактом, на основании которого возникают правоотношения между родителями и детьми, является происхождение детей от родителей. Биологическая связь между родителем и ребенком является наиболее распространенной основой приобретения родительских прав и обязанностей, но не выступает решающим правовым фактором. Распространенной является концепция социального отцовства и материнства, в которой родительские правоотношения рассматриваются не только как биологические, но и как социальные. Важнейшим элементом родительского правоотношения является готовность родителей, принять своих детей и выполнять родительские обязанности. В европейских странах существуют различные подходы к основаниям и порядку приобретения родительских прав и обязанностей, способам их осуществления и прекращения. Разнообразие подходов к этим вопросам, обнаруживается в законодательстве различных европейских стран.

Родительские обязательства, в странах Европы, направлены на защиту прав и благополучие детей и охватывают, как правило: право на совместное проживание с ребенком и его воспитание, право на доступ к ребенку, управление имуществом ребенка и осуществление представительства ребенка. Подразумевается, что родительские обязательства должны осуществляться в наилучших интересах ребенка, уважая его и способствуя росту зрелости и самостоятельности. Такое понимание содержания родительских прав и обязанностей было одобрено и подкреплено международными нормативными актами. Наиболее значимыми из

которых являются: Конвенция о защите прав человека и основных свобод [1], Конвенция о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мерах по защите детей, которая указывает, что «что первоочередное внимание должно уделяться наилучшим интересам ребенка» [2], Регламент № 2201/2003 Совета Европейского Союза «О юрисдикции, признании и приведении в исполнение судебных решений по семейным делам и делам об обязанностях родителей, отменяющий Регламент (ЕС) № 1347/2000» [3], который определяет термин «родительские обязанности», как все права и обязанности в отношении лица или имущества ребенка, которыми физическое или юридическое лицо наделено судебным решением, указанием законодательного акта или имеющим юридическую силу соглашением, термин включает определение прав на совместное проживание с ребенком и воспитание, а также право на доступ к ребенку. Кроме этого, важное значение в понимании содержания родительских прав и обязанностей вносят прецеденты Европейского суда по правам человека. Большой вклад в развитие науки семейного права в Европе был внесен благодаря работе ученых в области семейного и сравнительного права, проводимой Комиссией по европейскому семейному праву. Основная цель Комиссии по европейскому семейному праву заключается в теоретической и практической работе в направлении гармонизации семейного права в Европе, анализе современного состояния сравнительных исследований по гармонизации семейного права в европейских странах, поиск, на общей основе, решений ряда правовых проблем семейного законодательства [4]. В 2007 г. Европейская комиссия по семейному праву разработала Принципы европейского семейного права, касающиеся родительских прав и обязанностей (Principles on Parental Responsibilities). Указанные принципы определяют родительские обязательства таким образом: это совокупность прав и обязанностей, направленных на поддержание и защиту благополучия ребенка. Они включают, в частности: уход, защиту и образование, поддержание личных отношений, определение места жительства ребенка, управление его имуществом и юридическое представительство [5].

Основной темой для юридических исследований родительских обязательств в Европе являются многочисленные трудности, связанные с разнообразием семейных моделей в современном европейском обществе и обязательством общества признавать права детей и улучшать их благосостояние. Эти обстоятельства влияют на принятие решений об установлении родительских обязательств, их разграничении на различные группы, наделение ими третьих лиц, способы их осуществления и прекращения [6, с. 286].

В настоящее время, принято считать, что обязательства по заботе о детях и их воспитанию возлагаются, в равной степени, на обоих родителей. Конвенция о правах ребенка закрепляет принцип общей и одинаковой ответственности обоих родителей за воспитание и развитие ребенка (статья 18) [7] и обязывает государства прилагать все усилия для обеспечения его признания. Однако, единодушное принятие этой идеи, не означает безоговорочного автоматического возложения родительских обязанностей на обоих родителей, во всех странах Европы, сразу после того, как отцовство и материнство были юридически установлены. В этом контексте можно

провести различие между двумя распространенными типами правовых конструкций:

Первый тип – законодательные конструкции, которые возлагают родительские права и обязанности на обоих родителей, на общей основе, вследствие установления происхождения ребенка от матери и отца. К таким странам относятся: Бельгия, Чехия, Франция, Хорватия, Испания, Италия, Венгрия, Польша, Дания. В России, также, применяется такой принцип установления родительских обязательств.

Второй тип – законодательные конструкции, в которых существует различие в правовом положении отцов детей, рожденных в браке и вне брака. К таким государствам относятся: Австрия, Финляндия, Германия, Нидерланды, Норвегия, Швеция, Швейцария. В этих странах законодательство, практически, не предусматривает автоматического возложения родительских обязательств на отцов, которые не состоят в браке с матерями своих детей, связывая такой подход с тем, что в отсутствие брака, степень готовности отцов брать на себя ответственность и сотрудничать с матерями в воспитании детей может сильно отличаться, а в некоторых случаях может вообще отсутствовать. По этой причине, приобретение родительских прав и обязанностей со стороны отца, не состоящего в браке с матерью ребенка, обусловлено наличием своеобразного «разрешающего» показателя, которым, чаще всего, является согласие матери ребенка. Таким образом, закон, возлагает родительские обязательства на отца, если он вступит в брак с матерью ребенка, если родители достигли соглашения по вопросу об общих родительских правах и обязанностях, либо следуя из определенного поведения (например, имя отца записывается в свидетельстве о рождении ребенка). Европейский суд по правам человека пришел к выводу, что такое строгое отношение к не состоящим в браке отцам, с целью выявления лиц, на которых могут быть возложены родительские права и обязанности, является дифференциацией, которая уважает принцип пропорциональности и, следовательно, не является запрещенной формой дискриминации [6, с. 292-293]. Например, по законодательству Финляндии не состоящий в браке отец, получает опеку над ребенком на основании соглашения с матерью. Предварительным условием для этого является установленное отцовство не состоящего в браке отца. Обычно, не состоящая в браке пара, заключает соглашение о совместной опеке вскоре после рождения ребенка. После утверждения соглашения о совместной опеке родителей, их положение ничем не отличается от положения родителей, состоящих в браке. В то же время, отец, не состоящий в браке, может получить родительские права и обязанности по решению суда, если он не может достичь соглашения с матерью ребенка. Оба родителя имеют право подать в суд заявление об опеке или праве на доступ к ребенку. Суд может передать опеку обоим родителям совместно или одному из них, как он считает, в соответствии с наилучшими интересами ребенка [8].

Таким образом, если мать против общих родительских прав и обязанностей, национальные законы, обычно, предоставляют отцу альтернативный вариант получения родительских обязательств, посредством судебного решения. Однако, следует заметить, что правовые системы Германии и Австрии, ранее отвергали и эту альтернативу, основываясь на том, что присуждение совместных родительских прав и обя-

занных против воли одного из родителей имеет больше недостатков, чем преимуществ, и может противоречить наилучшим интересам ребенка.

Этот подход, вызвавший большую критику, был окончательно отвергнут ЕСПЧ в делах Цаунеггер против Германии (*Zaunegger v. Germany*, 2009) [9] и Спорер против Австрии (*Sporeg v. Austria*, 2011) [10]. В частности, в деле Цаунеггер против Германии, Европейский Суд отметил, что в отсутствие совместного заявления родителей ребенка, законно и правильно передавать родительские права, первоначально, матери с целью обеспечения с момента рождения ребенка, наличие лица, которое действует от имени ребенка. Возможны уважительные причины для отказа в признании за отцом родительских прав, если это угрожает благополучию ребенка. Однако, эти соображения не применялись в деле заявителя: его отцовство было удостоверяемо с самого начала, он проживал с ребенком более пяти лет и, впоследствии, осуществлял контакты и обеспечивал обычные потребности дочери. Несмотря на это, законодательство лишило его возможности требовать судебного решения по вопросу о том, отвечало ли интересам ребенка совместное осуществление родительских прав. В связи с этим Европейский Суд не согласен с тем, что совместное осуществление родительских прав и обязанностей вопреки желанию матери рассматривалось, как не соответствующее интересам ребенка. Хотя в Европе отсутствует согласие по вопросу о том, имеют ли не состоящие в браке с матерью ребенка отцы, право требовать совместных родительских прав и обязанностей в отсутствие согласия матери, общая позиция большинства государств, по-видимому, заключается в том, что решения о присуждении родительских обязательств должны отвечать интересам ребенка и подлежать судебному контролю в случае конфликта между родителями [9]. Следуя этим суждениям, Австрия и Германия изменили закон, что позволило отцам, не состоящим в браке с матерями общих детей, получить родительские права и обязанности, полностью или частично, посредством судебного решения.

Если говорить о предлагаемом Европейской комиссией по семейному праву направлении развития законодательства стран Европы о родительских правах и обязанностях, то Принципы европейского семейного права, касающиеся родительских прав и обязанностей, предлагают такой подход: родители, чье отцовство и материнство юридически установлено, должны иметь родительские права и обязанности по отношению к ребенку, без каких-либо ограничений. Это положение сочетается с полномочиями компетентных органов по отстранению от исполнения родительских обязанностей, если поведение родителя или пренебрежение этими обязанностями создает серьезную угрозу для личности или имущества ребенка и с возможностью установления единоличной опеки над ребенком по соглашению между родителями или по решению компетентного органа [5]. Безусловно, если интересы ребенка требуют установления ограничений в отношении статуса одного из родителей, то предпочтительнее ограничить или отменить его или её родительские правомочия, а не исключать его или её из сферы родительских обязательств с самого начала.

Список литературы

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 08.04.2019).

2. Конвенция о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей (Заключена в г. Гааге 19.10.1996) // Собрание законодательства РФ. – 2013. – № 32. – Ст. 4297.

3. Регламент № 2201/2003 Совета Европейского Союза «О юрисдикции, признании и приведении в исполнение судебных решений по семейным делам и делам об обязанностях родителей, отменяющий Регламент (ЕС) N 1347/2000» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 08.04.2019).

4. History. URL: <http://ceflonline.net/history> (дата обращения: 08.04.2019). – Текст электронный

5. Principles of European Family Law regarding parental responsibilities. URL: <http://ceflonline.net/principles> (дата обращения: 08.04.2019). – Текст электронный

6. European Family Law. Volume III. Family Law in European Perspective / Ed. by Jens M. Scherpe. Edward Elgar Publishing. 2016. P. 286.

7. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 08.04.2019).

8. National report: Finland. URL: <http://ceflonline.net/parental-responsibility-reports-by-jurisdiction/> (дата обращения: 08.04.2019). – Текст электронный.

9. Zaunegger v. Germany (№ 22028/04). URL: <http://base.garant.ru/12177733> (дата обращения: 08.04.2019). – Текст электронный.

10. Sporer v. Austria (№ 35637/03). URL: http://www.menschenrechte.ac.at/orig/11_1/Sporer.pdf (дата обращения: 08.04.2019). – Текст электронный.

Nekrasova E. V. Some features of the emergence of parental rights and duties in Europe / E. V. Nekrasova // Scientific notes of V. I. Vernadsky crimean federal university. Juridical science. – 2019. – Т. 4 (72). № 4. – P. 298-303.

The article is devoted to a comparative legal study of the emergence of parental responsibilities in Europe. The family legislation of some European countries is analyzed in questions of emergence of parental rights and obligations. Besides this, the activity of the Commission on European Family Law, some documents of the Council of the European Union and the decisions of the European Court of Human Rights are analyzed. It should be noted, that in European countries have a different approaches to the grounds and procedure of acquiring parental responsibilities for unmarried persons, for the methods of their implementation and termination. The main models of the acquisition of parental rights by unmarried fathers are characterized and analyzed in this article. It should be noted, that in some European countries, the possibility of obtaining parental rights in an extrajudicial manner depends on the approval of the mother of the child. A variety of approaches to these issues are found in the legislation of various European countries.

Keywords: parental rights, parental responsibilities, family law, paternity, marriage, legislation of European countries.

Spisok literatury`

1. Konvenciya o zashhite prav cheloveka i osnovny`x svobod (Zaklyuchena v g. Rime 04.11.1950) (s izm. ot 13.05.2004) // SPS «Konsul`tant Plyus» (data obrashheniya: 08.04.2019).

2. Konvenciya o yurisdikcii, primenimom prave, priznanii, ispolnenii i sotrudnichestve v otnoshenii roditel`skoj otvetstvennosti i mer po zashhite detej (Zaklyuchena v g. Gaage 19.10.1996) // Sobranie zakonodatel`stva RF. – 2013. – № 32. – St. 4297.

3. Reglament № 2201/2003 Soveta Evropejskogo Soyuzа «O yurisdikcii, priznanii i privedenii v ispolnenie sudebny`x reshenij po semejny`m delam i delam ob obyazannostyax roditel'ej, otmenyayushhij Reglament (ES) N 1347/2000» // SPS «Konsul`tant Plyus» (data obrashheniya: 08.04.2019).

4. History. URL: <http://ceflonline.net/history> (data obrashheniya: 08.04.2019). – Tekst e`lektronny`j

5. Principles of European Family Law regarding parental responsibilities. URL: <http://ceflonline.net/principles> (data obrashheniya: 08.04.2019). – Tekst e`lektronny`j

6. European Family Law. Volume III. Family Law in European Perspective / Ed. by Jens M. Scherpe. Edward Elgar Publishing. 2016. P. 286.

7. Konvenciya o pravax rebenka (odobrena General`noj Assambleej OON 20.11.1989) (vstupila v silu dlya SSSR 15.09.1990) // SPS «Konsul`tant Plyus» (data obrashheniya: 08.04.2019).

8. National report: Finland. URL: <http://ceflonline.net/parental-responsibility-reports-by-jurisdiction/> (data obrashheniya: 08.04.2019). – Tekst e`lektronny`j.

9. Zaunegger v. Germany (№ 22028/04). URL: [http:// http://base.garant.ru/12177733](http://base.garant.ru/12177733) (data obrashheniya: 08.04.2019). – Tekst e`lektronny`j.

10. Sporer v. Austria (№ 35637/03). URL: http://www.menschenrechte.ac.at/orig/11_1/Sporer.pdf (data obrashheniya: 08.04.2019). – Tekst e`lektronny`j.