

**Деревянко Павел Александрович** – аспирант кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета НИУ «БелГУ»

## **ОПЫТ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОЙ ИНСТИТУЦИОНАЛИЗАЦИИ ОТЦОВСТВА В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ<sup>1</sup>**

Обращение к исследованию зарубежного конституционно-правового опыта регулирования отцовства позволяет, во-первых, оценить имеющуюся мировую практику; во-вторых, проанализировать его особенности применительно к отдельно-му государству; в-третьих, с помощью метода сравнительного правоведения сопоставить с российской моделью закрепления.

В качестве фокусной группы государств для осуществления исследования нами избраны члены и участники Содружества Независимых государств<sup>2</sup> ввиду общности с Россией их правовых систем, традиций, хронологического периода начала суверенного развития. Также уточним, что конституции исследуемой группы необходимо сопоставлять с нормами международного права (так как все рассматриваемые государства являются акторами международных отношений). По этому поводу отметим, что универсальным средством распространения современных общечеловеческих представлений о правовом равенстве является право – международное и внутринациональное. Нельзя не заметить, что в настоящее время велика роль в этом процессе права международного. Его нормативные источники не только закрепляют ту или иную форму правового равенства, но и обязывают государства признать и обеспечить это равенство. Так, в ст. 8 Декларации о праве на развитие сформулировано: «Государства должны принимать на нацио-

<sup>1</sup> Работа выполнена в рамках государственного задания; регистрационный номер 6.2962.2011.

<sup>2</sup> Соглашение о создании Содружества Независимых Государств (Минск, 8 декабря 1991 г.) // Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество». – 1992. – № 1. – С. 6.

нальном уровне все необходимые меры для осуществления права на развитие и обеспечить, в частности, равенство возможностей для всех в том, что касается доступа к основным ресурсам, образованию, здравоохранению, питанию, жилью, занятости и справедливому распределению доходов»<sup>1</sup>.

С учетом высказанных тезисов, осуществленный анализ учредительных актов, дал основания для выделения трех типичных вариантов конституционно-правовой институционализации отцовства.

Итак, первый вариант является наиболее приближенным к выявленной российской модели и включает в себя все элементы конституционно-правового регулирования, которые нами были обособлены в рамках анализа российского базового закона: гендерное равенство, защита (обеспечение, охрана) отцовства со стороны государства; равенство прав родителей в отношении детей.

Итак, к данному варианту нами отнесены следующие государства.

В п. 4 ст. 32 Конституции Республики Беларусь закреплён принцип гендерного равенства. Но в отличие от Конституции Российской Федерации, он сформулирован только применительно к возможностям мужчин и женщин: «Женщинам обеспечивается предоставление равных с мужчинами возможностей в получении образования и профессиональной подготовке, в труде и продвижении по службе (работе), в общественно-политической, культурной и других сферах деятельности, а также создание условий для охраны их труда и здоровья»<sup>2</sup>.

В п. 1 ст. 32 рассматриваемого акта отражено, что брак, семья, материнство, отцовство и детство находятся под защи-

---

<sup>1</sup> Декларация о праве на развитие (Принята 4 декабря 1986 г. Резолюцией 41/128 на 97-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Международные акты о правах человека. Сб. документов. – М., 2000. – С. 108.

<sup>2</sup> Конституция Республики Беларусь от 24 ноября 1996 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

той государства. Вместе с тем отмечено «Супруги равноправны в семейных отношениях». Следует также отметить, что п. 2 ст. 32 Конституции республики Беларусь устанавливает лишь наличие прав и обязанностей родителей, лиц, их заменяющих по воспитанию детей, заботе об их здоровье, развитии и обучении.

Полагаем, представленную норму в части равноправия супругов возможно расширительно толковать и как равенство прав родителей. Тем более, что в данном акте эти установления закреплены в одной статье. Вместе с тем, считаем формулировку «равенства супругов» юридически неточной, так как родители не обязательно могут являться супругами, а права их в отношении ребенка, тем не менее должны быть равными. То же самое можно отметить относительно формулировки «равенство в семейных отношениях». Между родителями ребенка не всегда возникают семейные отношения. Однако это обстоятельство не влияет на равенство прав родителей в отношении детей.

Заранее следует отметить, что ни в одной из исследуемых конституций фокусной группы напрямую не содержится формулировки «равенства прав родителей».

В качестве положительного момента необходимо отметить то, что только в Конституции Республики Беларусь, в отличие от иных рассматриваемых актов ст. 97 закрепила норму о том, что «Палата представителей рассматривает проекты законов, в том числе, ...о браке, семье, детстве, материнстве, отцовстве, воспитании, образовании, культуре и здравоохранении...».

В Конституции республики Украина достаточно подробно расписан принцип гендерного равенства: «Равенство прав женщины и мужчины обеспечивается: предоставлением женщинам равных с мужчинами возможностей в общественно-политической и культурной деятельности, в получении образования и профессиональной подготовке, в труде и вознаграждении за него; специальными мерами по охране труда и здоровья

женщин, установлением пенсионных льгот; созданием условий, дающих женщинам возможность сочетать работу с материнством; правовой защитой, материальной и моральной поддержкой материнства и детства, включая предоставление оплачиваемых отпусков и иных льгот беременным женщинам и матерям» (ст. 24)<sup>1</sup>.

В п. 3 ст. 51 закреплена государственная охрана семьи, детства, материнства и отцовства.

В п. 1 и 2 указанной статьи определены равные права и обязанности супругов в браке и семье, а также обязанность родителей по содержанию детей.

По аналогии с Конституцией Республики Беларусь, предлагаем, трактовать указанные нормы Конституции Украины в совокупности со смысловой нагрузкой в пользу «равенства прав родителей».

Отметим, что в Конституции Республики Украина, также как и в Конституции Республики Узбекистан<sup>2</sup>, имеется норма о равенстве детей в своих правах независимо от происхождения, а также от того, рождены они в браке или вне его (ст. 52).

В Конституции Республики Азербайджан в Главе III «Основные права и свободы человека и гражданина» закреплено равенство прав и свобод мужчины и женщины (п. II ст. 25)<sup>3</sup>.

В п. III ст. 34 установлено, что «...Материнство, отцовство, детство охраняются законом...». Уточним, что в данном учредительном акте защита отцовства гарантирована только законом, а не государством. Полагаем, что закон все-таки один из инструментов, находящихся в распоряжении государства, по-

---

<sup>1</sup> Конституция Украины от 28 июня 1996 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

<sup>2</sup> Конституция Республики Узбекистан от 8 декабря 1992 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

<sup>3</sup> Конституция Азербайджанской Республики от 12 ноября 1995 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

этому в данном случае защита является ограниченной по сравнению с уже рассмотренным конституционным опытом.

В качестве еще одного элемента, свидетельствующего в пользу равенства прав матерей и отцов в Азербайджане выступает п. IV ст. 34 Конституции - «Права супругов равны. Заботиться о детях, воспитывать их является как правом, так и долгом родителей».

Уточним, что ориентиром при выделении данного варианта стали конституционные положения Российской Федерации.

Второй вариант характеризуется фрагментарным отображением конституционных элементов регулирования отцовства.

Итак, в Конституции Республики Туркмения хотелось бы обратить внимание на оригинальность закрепления принципа гендерного равенства в совокупности с недискриминацией именно по данному признаку: «Мужчина и женщина в Туркменистане имеют равные гражданские права. Нарушение равноправия по признаку пола влечёт ответственность по закону» (ст. 20). Также следует уточнить, что гендерное равенство здесь касается только гражданских прав мужчин и женщин (возникает вопрос по поводу иных видов прав)<sup>1</sup>.

В ст. 27 определено, что супруги в семейных отношениях равноправны. Если мы также расширительно будем трактовать равенство супругов с учетом и родительских прав, то можно считать их закрепленными в рассматриваемом правовом акте.

Следует обратить внимание на то, что в данном документе термин «отцовство» не упоминается вообще.

В Конституции Республики Казахстан закреплено лишь положение о том, что брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства. Однако в п. 2 ст. 27 указано, что забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Конституция Туркменистана 2008 г. // <http://turkmeny.blogspot.com>

<sup>2</sup> Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

В ст. отражены только общие принципы равенства и недискриминации в ст. 14 Раздела II «Человек и гражданин». Вместе с тем отсутствует принцип гендерного равенства

Таким образом, в данной Конституции наличествует только норма о государственной защите отцовства.

В конституции Республики Таджикистан имеется норма о гендерном равенстве (п. 2 ст. 17)<sup>1</sup>.

Термин «отцовство» в Конституции не упоминается. В ст. 33 говорится лишь о том, что семья как основа общества находится под защитой государства. Также в ней отмечено равноправие супругов в семейных отношениях и при расторжении брака.

По поводу равных прав родителей в отношении детей не содержится никаких положений.

В ст. 34 отмечено, что мать и ребенок находятся под особой защитой и покровительством государства, а также установлена ответственность родителей за воспитание детей.

В ст. 46 Конституции Узбекистана закреплён принцип гендерного равенства: «Женщины и мужчины имеют равные права».

Отметим, что термина «отцовство» в данном учредительном акте также отсутствует. Под государственной защитой находятся семья, материнство и детство: «Семья является основной ячейкой общества и имеет право на защиту общества и государства» (ст. 63); «Материнство и детство охраняются государством» (п. 2 ст. 65).

О равных правах супругов, родителей в отношении детей нормы также не определено, имеется лишь положение ст. 64 о том, что родители обязаны содержать и воспитывать детей до их совершеннолетия.

Следует обратить внимание на формулировку ст. 65 Конституции Республики Узбекистан, в которой установлено, что

---

<sup>1</sup> Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

дети равны перед законом вне зависимости от происхождения и гражданского состояния родителей.

Полагаем, что данная норма соответствует требованиям времени, она еще раз подчеркивает интересы детей. Полагаем, наличие аналогичных формулировок в учредительных актах других стран может способствовать изменению в положительную сторону ситуаций, возникающих в связи с воспитанием детей.

Далее уточним, что в Конституции Республики Молдавия нет нормы о гендерном равенстве (принцип равенства и недискриминации содержится в ст. 16)<sup>1</sup>.

Термин «отцовство» вообще не употребляется. Из содержания п. 2 ст. 48 Конституции следует, семья основана на браке, заключенном по взаимному согласию мужчины и женщины, на их равноправии и на праве и обязанности родителей растить, воспитывать и обучать детей. Упомянутое равноправие, конечно, можно толковать как принцип гендерного равенства. Это же можно отнести и к равенству прав и обязанностей родителей растить, воспитывать и обучать детей. Однако, полагаем, представленные формулировки с точки зрения юридической техники неудачными и, считаем, что каждый их рассматриваемых нами элементов в обособлении института отцовства играет важную роль и требует четкой формализации.

В п. 2 ст. 49 Конституции Молдавии установлено, что государство покровительствует материнству, детству и молодежи и содействует развитию соответствующих учреждений.

в Конституции Республики Армения закреплен лишь общий принцип равенства и недискриминации: «Все равны перед законом и без дискриминации равным образом защищаются законом» (ст. 16). Гендерное равенство не получило развитие в рассматриваемом акте<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Конституция Республики Молдова от 29 июля 1994 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

<sup>2</sup> Конституция Республики Армения от 5 июля 1995 г. (с последующими изменениями) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

Далее в ст. 32 обнаруживается лишь положение о том, что «...Семья, материнство и детство находятся под опекой и защитой общества и государства». Таким образом, законодательно проигнорировано отцовство. Данное понятие вообще не встречается в этом учредительном акте.

Отметим, также, что в ст. 32 имеется формулировка «Женщины и мужчины при вступлении в брак, в ходе супружеской жизни и при разводе пользуются равными правами». Однако, считаем, что такая формулировка является достаточно широкой. На наш взгляд, важность статуса родителей заслуживает особого внимания на конституционном уровне в плане равенства их прав в отношении детей.

Третий вариант указывает на государства, в конституциях которых отсутствуют нормы, связанные с институтом отцовства.

В Конституции Республики Киргизия также содержится общий принцип равенства и недискриминации (ст. 15)<sup>1</sup>. Однако вообще отсутствует принцип гендерного равенства.

В ст. 26 указано, что «семья – первичная ячейка общества; семья, отцовство, материнство и детство – предмет заботы всего общества и преимущественной охраны закона, забота о детях, их воспитание – естественное право и гражданская обязанность родителей...».

Таким образом, в отличие от норм всех исследуемых учредительных актов, в Конституции Киргизии отцовство не находится под государственной защитой, а выступает предметом заботы всего общества и преимущественной охраны закона. Представляется, что данное положение, конечно, эксклюзивно и положительно, с точки зрения обращения на него внимания общества. Однако важность данного института все-таки требует государственного обеспечения.

---

<sup>1</sup> Конституция Кыргызской Республики (Принята на двенадцатой сессии Верховного Совета Республики Кыргызстан двенадцатого созыва 5 мая 1993 г.) // <http://www.spinform.ru/isp.htm>

**Опыт конституционно-правовой институционализации отцовства  
в зарубежных странах (на примере основных законов  
постсоветского пространства)**

Государства	Защита отцовства	Гендерное равенство	Равные права супругов
Россия	ч. 2 ст. 7	ч. 3 ст. 19	ч. 2 ст. 38
Азербайджан	п. III ст. 34	п. II ст. 25	п. IV ст. 34
Армения	-	-	ст. 32
Беларусь	ч. 1 ст. 32	ч. 4 ст. 32	ч. 1, 2 ст. 32
Казахстан	п. 1 ст. 27	-	-
Кыргызия	-	-	-
Молдова	-	-	п. 2 ст. 48
Таджикистан	-	п. 1 ст. 17	-
Туркмения	-	ст. 20	ст. 27
Узбекистан	-	ст. 46	-
Украина	ч. 3 ст. 51	ст. 24	ч. 1, 2 ст. 5

Возрастающее количество разводов в мире актуализирует исследование вопросов реализации родителями прав по отношению к своим детям. На Западе все больше внимания уделяется проблемам не только материнства, но и различных аспектов отцовства.

В ответ на движение феминизма во многих западных странах возникло и движение «маскулинизма». Один из активистов движения за права отцов Марк Тугуд приводит наиболее распространенные определения маскулинизма: «1. Дружественная по отношению к мужчинам концепция, предназначенная для анализа социальных проблем. 2. Убеждение в том, что социальное равенство между полами требует признания и устранения предубеждения и дискриминации против мужчин также как и против женщин. 3. Дополнительная, не оппозиционная феминизму точка зрения на гендерные отношения»<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> <http://www.menalmannah.narod.ru>

Доминирующая идея маскулинизма – требование гендерно-нейтрального подхода к социальным проблемам, таким как разводы, домашнее насилие и репродуктивные права. В рамках маскулинизма большое внимание уделяется отцовским правам в отношении детей, особенно после развода. Представители этого движения настаивают на том, что дети и после развода нуждаются в обоих биологических родителях, а, значит, разведенные отцы должны обладать не только обязанностями, но и на практике иметь возможность реализовать свои права<sup>1</sup>.

Зарубежное законодательство, регулирующее права отцов после развода исходит из общего принципа совместной опеки над ребенком, как матерью, так и отцом.

В Финляндии в 1975 г. принят «Закон об отцовстве», согласно которому совместная опека продолжается и после развода, если не было решено или установлено иначе. Закон исходит из принципа сохранения отношений ребенка с обоими родителями безотносительно их состояния в браке или совместного проживания. Для лишения родителя прав требуются исключительно веские основания. Даже если родитель жестоко обращается с ребенком и не выполняет своих обязательств как опекун, это еще не является достаточным основанием.

К числу основных законов Швеции, регулирующих родительские права и обязанности, в частности после развода, относится Закон о семье (1949 г.). В соответствии с ним, если родители состоят в браке, то с момента своего рождения ребенок находится под опекой обоих родителей, а если нет, то под опекой одной лишь матери. Ребенок остается под опекой обоих родителей и после развода, если совместная опека не отменяется судом по заявлению одного из родителей, по инициативе суда или по иску комиссии по социальному обеспечению. Суд

---

<sup>1</sup> Николаева Я.Г. Отцовство после развода: обзор исследований зарубежных ученых // Актуальные проблемы семей в России / Под ред. Т.А. Гурко. – М.: Институт социологии РАН, 2006.

может с учетом интересов ребенка доверить опеку одному из родителей. При рассмотрении наилучшего варианта суд обязан обращать особое внимание на потребности ребенка, а также учитывать необходимость сохранения близких и хороших отношений с обоими родителями. Если и другой родитель не способен воспитывать ребенка, то суд передает право опеки одному или двум специально назначенным опекунам<sup>1</sup>.

Уточним, что шведское семейное законодательство предполагает высокую степень вовлеченности обоих родителей в процесс воспитания детей после развода. Совместной опеке придается настолько большое значение, что последние законодательные поправки, внесенные в 1998 г., позволяют суду присуждать совместную опеку над детьми против воли одного из родителей. Так, мужчине, который не проживает в семье, например, по причине жестокого обращения с бывшей женой/партнершей, приходится контактировать с детьми для создания имиджа положительного отца и получения социального признания<sup>2</sup>.

В законе о детях от 1989 г. в Великобритании дается описание форм заботы о ребенке, а также обязанности родителей и иных лиц по воспитанию ребенка. Обязанность заботиться о ребенке, растить его морально, физически и психически здоровым предписывается матери и отцу в равной мере. После разрыва отношений (раздельное проживание) или развода родители должны и дальше исполнять свои обязанности<sup>3</sup>.

В США практикуется две формы совместной опеки над детьми после развода. «Совместная юридическая опека» означает, что дети преимущественно живут с одним из родителей, но мать и отец совместно принимают решения относительно их об-

<sup>1</sup> <http://www.prpc.ru/library>

<sup>2</sup> Eriksson M. Custody, residence and contact. In B. Metell (Ed.) Children who see daddy hit. — Stockholm: Forslagshuset Gothia, 2001.

<sup>3</sup> <http://www.prpc.ru/library>

разования и воспитания. «Совместная физическая опека» предполагает, что дети по возможности живут с каждым из родителей по очереди (например, в период учебы с матерью, а во время школьных каникул с отцом). При «раздельной опеке» детей делят между родителями: мать обычно берет девочек, а отец – мальчиков. Однако, как показали исследования, раздельная опека часто имеет отрицательные последствия для братьев и сестер, поэтому ее следует применять в крайних случаях<sup>1</sup>.

В Российской Федерации в соответствии с ч. 1 ст. 61 Семейного кодекса родители также имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права). Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд (ч. 2 ст. 65).

Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей.

При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (ч. 3 ст. 65).

Однако складывающаяся в России бракоразводная практика, свидетельствует о несоблюдении указанных норм семейного законодательства, как в отношении матерей, так и отцов.

---

<sup>1</sup> Цит. по: Гурко Т.А. Родительство: социологические аспекты. – М.: Центр общечеловеческих ценностей, 2003. – С. 58.

Мы солидарны с позицией Т.А. Гурко в части того, что в отличие от западных стран, в России проблемы взаимоотношений отцов и детей после развода, юридическое регулирование этих отношений «пока остаются открытыми и представляют поле для будущих исследований»<sup>1</sup>. Необходимость корреляции отечественных норм права с практикой реализации отцами своих прав в отношении детей подчеркивает необходимость теоретической разработки данного комплекса проблем.

**Куксин Иван Николаевич** – профессор кафедры уголовно-правовых дисциплин Московского городского педагогического университета  
доктор юридических наук, профессор

## **НАЛОГ КАК АТРИБУТ СОВРЕМЕННОГО ГОСУДАРСТВА: ИСТОРИКО-ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ И КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОЕ ЗАКРЕПЛЕНИЕ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Взимание налогов – древнейшая функция и одно из основных условий существования государства, развития общества на пути к экономическому и социальному процветанию.

Экономические преобразования в современной России закономерно обусловили реформирование системы налогов. В условиях рыночной экономики налоги становятся наиболее действенным инструментом регулирования новых экономических отношений.

Определяющее значение для формирования налоговой политики, регулирования налоговых отношений имеют: Конституция Российской Федерации 1993 г., Конституции и Уставы субъектов Российской Федерации, Федеративный договор 1992 г., Федеральные конституционные и Федеральные законы, в том числе

<sup>1</sup> Гурко Т.А. Родительство: социологические аспекты. – М.: Центр общечеловеческих ценностей, 2003. – С. 59.