

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

имени М.В. Ломоносова

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра истории государства и права

Курсовая работа по теме:

«Исторический очерк становления детского права»

Выполнил студент 201 группы  
Шлякова Ангелина Владимировна

Научный руководитель –  
заведующий кафедрой истории государства и права,  
доктор юридических наук, профессор  
Томсинов Владимир Алексеевич

Дата представления курсовой работы в учебный отдел:

«\_\_» \_\_\_\_\_ 201\_\_ г.

Дата сдачи научному руководителю: «\_\_» \_\_\_\_\_ 201\_\_ г.

Дата защиты курсовой работы: «\_\_» \_\_\_\_\_ 201\_\_ г.

Оценка: \_\_\_\_\_

Москва

2019 г.

## Содержание

Введение.....	3
Глава 1. Исторический очерк формирования прав детей	
1.1.    Становление института детских прав в Западной Европе и США..	6
1.2.    Становление института детских прав в России.....	9
1.3.    Становление института детских прав в международном праве.....	11
Глава 2. Регулирование прав детей в отечественном и зарубежном законодательстве конца XX – начала XXI века	
2.1.    Права детей в современном законодательстве стран Западной Европы и США.....	14
2.2.    Права детей в действующем российском законодательстве.....	22
Глава 3. Перспективы развития института детских прав	
3.1.    Нерешенные проблемы современного законодательного регулирования статуса детей в семье и обществе.....	27
3.2.    Перспективы формирования «детского права» в национальном законодательстве и в международном праве.....	30
Заключение.....	37
Библиография.....	40

## Введение

Юриспруденция – одна из самых быстро развивающихся наук, которая непосредственно следует за всеми общественными изменениями. Любое государство во все времена старалось привести свое законодательство в соответствие с реальными отношениями в обществе. Не случайно одной из самых основных отраслей является семейное право.

В XX – начале XXI веков произошли значительные изменения демократического характера в сфере регулирования брачно-семейных отношений. Одним из них стала тенденция отделения подотрасли «детского права» от непосредственно семейного права.

Огромное влияние на данное изменение оказало появление так называемых однополых браков, а именно их легализация во многих странах современной Европы. Так, вошедшие в правовую терминологию понятия «родитель 1» и «родитель 2» постепенно отдаляют нас от традиционных терминов «отец» и «мать».

Кроме того, институт детства стал развиваться и в связи с появлением на международном уровне различных нормативно-правовых актов, регулирующих статус детей, их права и обязанности. К примеру, Декларация прав ребенка (1959 г.), Конвенция ООН о правах ребенка (1989 г.), немецкий Закон об усыновлении (1976 г.), Закон о защите прав детей в Германии (1997 г.) – эти и многие другие документы явились правовой основой выделения отрасли детского права.

Истинное значение данной тенденции заключается в том, что формировавшаяся на протяжении многих веков отрасль права в настоящее время находится на одном из самых ярких этапов своего развития.

*Целью настоящей работы*, посвященной становлению детского права, является сравнительно-правовое исследование исторических причин возникновения и выявления особенностей развития данной отрасли.

*Задачи работы:*

- 1) изучение причин возникновения детских прав в разных временных периодах и государствах;
- 2) анализ современного состояния института детства в отечественном и зарубежном законодательстве;
- 3) рассмотрение нерешенных проблем современного регулирования данной отрасли;
- 4) прогнозирование перспектив развития отрасли детского права в национальной и международной правовых системах.

*Актуальность работы* состоит в том, что подобные исследования монографического характера ранее не проводились. До этого были сделаны лишь анализы отдельных национальных и международных актов о правах детей. *Новизна исследования* состоит в том, что при анализе использованы специализированные аутентичные источники (международные документы, нормативно-правовые акты, доктрины, проекты законодательных актов, юридические трактаты, судебная практика) на английском и немецком языках, не переведенные до настоящего времени на русский язык.

*Объектом исследования* данной работы является институт детства во всем своем многообразии и особенностях правового регулирования. *Предметом исследования* выступает международное и национальное законодательство Российской Федерации, США и стран Европы. *Методологическую основу* исследования составили наряду с основным методом диалектики частно-научные методы: формально-логический, сравнительно-правовой, системно-аналитический, исторический и описательный методы.

*Практическая актуальность настоящей работы* заключается в том, что материалы исследования могут быть использованы в рамках изучения курсов по истории государства и права зарубежных стран и отдельно отрасли семейного права в вузовской практике, а также при написании курсовых и выпускных квалификационных работ. Кроме того, по теме исследования опубликовано несколько работ, в том числе статья «Становление детского права как отрасли: практика ЕСПЧ в отношении дел по защите прав детей»

была опубликована в журнале «Новая экономика и региональная наука», 2018 год, № 3, входящем в базу данных РИНЦ, а также тезисы докладов, представленных на следующих научных конференциях: XLVI Международной студенческой научно-практической конференции (ЮФУ, 5 апреля 2019 г.), XVIII Международной конференции молодых ученых «Традиции и новации в системе современного российского права» (МГЮА имени О.Е. Кутафина, 5-6 апреля 2019 г.), Международном молодежном научном форуме «Ломоносов-2019» (МГУ имени М.В. Ломоносова, 8-10 апреля 2019 г.), Международной студенческой научной конференции «Право, общество, государство: проблемы теории и истории» (РУДН, 26-27 апреля 2019 г.), VII Всероссийском научно-образовательном форуме «Право молодых» (СКФУ, 16-17 мая 2019 г.).

Данное исследование является продолжением сравнительно-правового анализа семейного права, выполненного в рамках Германского законодательства в 2018 году. В предыдущей работе были анализированы брачно-семейные отношения в целом, в настоящей – мы попытаемся отразить более конкретную подотрасль семейного права – статус детей, их права и обязанности.

Тема работы является одной из актуальнейших в последнее время, о чем свидетельствует публикация монографии Элизабет Брэйк и Люсинды Фергюсон «Философские основы детского и семейного права», вышедшей в Оксфорде в 2018 году.

## Глава 1. Исторический очерк формирования прав детей

### 1.1. Становление института детских прав в Западной Европе и США

В истории человечества отношение к детям, к детству, в целом отношения родителей и детей менялись очень быстро, и чтобы понять сегодняшний этап нашей жизни, полезно знать, что происходило в прошлом<sup>1</sup>.

Появление ребенка считалось высшим проявлением как женской, там и мужской сущности. Однако в античное время, вплоть до IV века н.э., убийство детей считалось нормальным. Если родители боялись или понимали, что ребенка будет невозможно прокормить или трудно воспитать, они обычно убивали его. Кроме того, лишить жизни можно было ребенка, рожденного с какими-либо физическими недостатками. Зависело это и от пола ребенка: чаще, естественно, убивали девочек, чем мальчиков.

Детей также часто приносили в жертву богам. Такой обычай существовал у многих народов: египтян, галлов, скандинавов, ирландских кельтов. Даже в Риме, считавшимся прообразом современного общества, жертвоприношения были полулегальными. Однако в 374 г. н.э. стараниями церкви был принят закон, осуждающий убийство детей<sup>2</sup>.

Большинство младенцев были законнорожденными, но и было и немало тех, кто нарушал предписанный церковью и правом регламент<sup>3</sup>. В этой связи убийство незаконных детей было приемлемым вплоть до XIX века.

В IV-XIII в. н.э. считалось нормальным отказаться от ребенка, отправить его к кормилице, в монастырь, в заведение для маленьких детей, в дом другого знатного рода в качестве слуги или заложника и даже продать, так как ребенок признавался обычным товаром. В семье к ребенку относились как ко взрослому человеку: уже с детства он был занят работой, мог работать на огороде или в доме наравне с другими взрослыми.

---

<sup>1</sup> <http://www.psychologos.ru/articles/view/kak-k-detyam-otnosilis-v-proshlom-dvoe-zn--istoriya-detstva>.

<sup>2</sup> <http://www.psychologos.ru/articles/view/kak-k-detyam-otnosilis-v-proshlom-dvoe-zn--istoriya-detstva>.

<sup>3</sup> <http://m.diletant.media/articles/44243770/>.

Традиция отдавать детей настолько укоренилась, что продолжала существовать в Англии и Америке до XVIII в, во Франции – до XIX в, в Германии – до XX в. В 1780 г. глава парижской полиции дает такие ориентировочные цифры: «каждый год в городе рождается 21000 детей, из них 17000 посылают в деревни кормилицам, 2000 или 3000 отправляют в дома для младенцев, 700 вынуживаются кормилицами в доме родителей, и лишь 700 кормят грудью матери».

В XIV-XVII в. ребенок уже получает возможность участвовать в семейной жизни, но главной задачей родителей является некое «отливание детей в форму». Многие философы (начиная от Доминичи и заканчивая Локком) всегда сравнивали ребенка с мягким воском, гипсом, глиной, которым надо придать форму. В то время появляется большое количество руководств по воспитанию детей, распространяется культ Марии и младенца Иисуса, а в искусству популярным становится «образ заботливой матери»<sup>4</sup>.

К сожалению, дети все-таки были ущемлены в правах. До XVIII века многих детей регулярно били. Даже, например, принадлежность к королевской семье не освобождала от побоев. Уже будучи королем, Людовик XIII часто в ужасе просыпался по ночам, ожидая утренней порки<sup>5</sup>. Только в эпоху Возрождения стали всерьез задумываться о том, что детей не стоит так жестоко бить, однако бить необходимо, но в разумных пределах.

В XVIII веке родители стараются обрести власть над умом ребенка и уже посредством этой власти контролировать его внутреннее состояние и волю. В некоторой степени даже удалось сократить уровень детской смертности, что значительно улучшило демографическую ситуацию в XVIII веке.

Попытки ограничить телесные наказания для детей делались еще в XVII веке, однако крупные изменения в этом вопросе произошли в XVIII веке. В XIX веке в большей части Европы и Америки порки стали терять

---

<sup>4</sup> <http://www.psychologos.ru/articles/view/kak-k-detyam-otnosilis-v-proshlom-dvoe-zn-istoriya-detstva>.

<sup>5</sup> [old.nkozlov.ru/print/library/s218/d4118/?resultpage=4](http://old.nkozlov.ru/print/library/s218/d4118/?resultpage=4).

популярность, однако новым методом запугивания детей стали страшные персонажи (приведения, вервольфы и тд).

В XIX-середине XX века воспитание ребенка стало заключаться в тренировке воли ребенка и направлении его на правильный путь, обучении ребенка приспосабливаться к обстоятельствам, социализироваться. В XIX в. отцы стали гораздо чаще заниматься детьми, во многих случаях даже освобождая матерей от хлопот, связанных с воспитанием.

С середины XX века ребенок стал главным в семье: в его жизни участвуют оба родителя, понимая и удовлетворяя его растущие индивидуальные потребности. Этот «помогающий стиль» заключается в том, что ребенок лучше, чем родитель, знает свои потребности на каждой стадии развития<sup>6</sup>.

Борьба за детские права началась в Америке во время гражданского движения за права в 1960-1970х годах. Фостер и Фрид писали о том, что взрослые эксплуатируют детский труд и совершенно не учитывают их личные права. В данной связи было множество судебных решений, одним из которых было дело *Re Gault*, в котором суд постановил, что поправка 14 и Билль о правах относятся не только ко взрослым, но и к детям.

Холт и Фарсон, одни из самых известных борцов за детские права, считали, что, помимо других вещей, ребенок должен иметь избирательные права, право получать заработную плату, иметь и продавать собственность, путешествовать, получать от государства минимальный доход, выбирать свое образование, употреблять наркотики и контролировать свою личную половую жизнь.

Для современного общества данные взгляды могут показаться утопическими. Однако главным аргументом защитников детей был тот факт, что многие дети уже в раннем возрасте являются более умными, образованными и сообразительными, чем некоторые взрослые, которые, в свою очередь, имеют данные права. Важным факторов в этой связи являлись и отношения общества. Считалось, что школа играет огромную роль в

---

<sup>6</sup> <http://www.psychologos.ru/articles/view/kak-k-detyam-otnosilis-v-proshlom-dvoe-zn--istoriya-detstva>.



воспитании детей, однако многие авторы оспаривали эту позицию тем, что родители – главные влиятельные институты формирования личности.

Данные идеи дали сильный толчок к возникновению большого количества споров о природе семейных отношений и взаимных прав и обязанностей. С ратификацией Закона о правах человека 1998 г. в октябре 2000 года общество стало правовым, однако это не приостановило дискуссию о толковании норм в области родительско-детских отношений.

## **1.2. Становление института детских прав в России**

В Российской империи Судебная реформа 1864 г. оказала огромное влияние на законодательное закрепление гарантий прав несовершеннолетних и на создание системы по профилактике детской безнадзорности. Устав 1864 года смягчил некоторые наказания, применяемые к несовершеннолетним. Теперь вместо заключения в тюрьму дети направлялись в воспитательно-исправительные учреждения. Нормы, устанавливающие ответственность родителей и лиц, их заменяющих, были закреплены в Уголовном Уложении 22 марта 1903 года. Вместе с нормами об ответственности родителей за детей в документе были определены нормы об уголовной ответственности несовершеннолетних и порядок применения к ним воспитательных.

Первые шаги в отношении определения правового положения несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве произошли в Уставе уголовного судопроизводства 1864 г, где был закреплен запрет на допуск несовершеннолетних моложе четырнадцати лет к свидетельству под присягой и содержал нормы, позволяющие участвовать в уголовном процессе законным представителям несовершеннолетнего – его родителям, опекунам, воспитателям<sup>7</sup>.

---

<sup>7</sup> Марковичева Е.В. Эволюция производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних: от Устава уголовного судопроизводства до Уголовно-процессуального кодекса РФ // Актуальные проблемы российского права// 2014 г // №7 (44) // июль.

Важными в данной связи оказались изменения, внесенные в Устав 1864 г Законом 1897 г: «О малолетних и несовершеннолетних подсудимых»<sup>8</sup> – включен специальный раздел «Производство по делам несовершеннолетних от десяти до семнадцати лет для разрешения вопроса о том, действовал ли обвиняемый во время совершения преступного деяния с разумением»<sup>9</sup>. Закон 1987 г. создал также правовую базу для появления в России специальных судов для несовершеннолетних.

В результате коренных преобразований в общественно-политической жизни страны, в принципиально новых условиях приоритетной считалась общественная система воспитания. В социалистическом государстве ребенок признавался субъектом коллективистского воспитательного воздействия со стороны школы, интерната, детской коммуны и т.п. В это время семья, права родителей и их влияние на воспитание детей теряли свои позиции, как главных рычагов социализации. Теперь их задачей была лишь помощь государству в воспитании социально одобряемого типа молодого коммуниста.

В XX веке ребенок получил возможность знать свои интересы и потребности лучше, чем родитель. Оба родителя одинаково участвуют в воспитании ребенка, физическое воздействие заменяется моральным, правовой статус несовершеннолетнего больше не поглощается статусом родителей, а является самостоятельной единицей, которая в некоторой степени формирует правовой статус родителей. Этому способствовали нормы международного права и гуманизация в развитии законодательства, связанного с правовым статусом ребенка<sup>10</sup>.

---

<sup>8</sup> Полное собрание законов Российской империи. Собрание третье. СПб., 1900. Т. 17. Ст. 14233.

<sup>9</sup> Устав уголовного судопроизводства // (Св. зак. Т. XVI, ч. 1, по прод. 1906, 1908-1910) / Составители М.П. Шрамченко, В.П. Ширков. Изд. 6-е испр. и доп. СПб., 1913.

<sup>10</sup> <http://nauchforum.ru/studconf/gum/x/2774>.

### 1.3. Становление института детских прав в международном праве

На протяжении всей истории человечества статус несовершеннолетних определялся отношением общества к детям, той социальной ролью, которую взрослые отводили в нем ребенку.

Вопрос о необходимости регулирования прав детей возник относительно недавно. Губительные последствия Первой мировой войны в отношении гражданского населения и растущий интерес к проблеме защиты детей в большинстве стран Европы и Северной Америки вызвал необходимость создания Лиги Наций в 1919 году. Комитет детского благополучия, который рассматривал права детей в основном в контексте мер, которые нужно было принять в отношении беспризорных детей, рабства, детского труда, торговли детьми и проституции несовершеннолетних. Большую роль в разработке социальных стандартов защиты детей в этот период сыграли неправительственные организации, в частности Международный союз спасения детей<sup>11</sup>. В 1923 году в рамках этой организации была разработана декларация, содержащая основные условия, которым должно следовать общество, чтобы обеспечить соответствующую защиту детей и заботу о них.

В 1924 году в Женеве Лига Наций на своей пятой сессии приняла предложенную Международным союзом спасения детей Декларацию прав ребенка, которая стала первым документом международно-правового характера в области охраны прав и интересов детей<sup>12</sup>.

Окончательно система международной защиты прав ребенка как составной части защиты прав человека сложилась после Второй мировой войны в рамках Организации Объединенных Наций, одним из основополагающих принципов которой было провозглашение уважения к правам и свободам человека без какой-либо дискриминации. Принцип уважения прав человека был закреплен в Уставе ООН.

---

<sup>11</sup> Основа в 1923 г англичанкой Эглантайн Джебб.

<sup>12</sup> Принята 26 ноября 1924 г. Состояла из пяти основных принципов, направленных против детского труда и рабства, торговли детьми и проституции несовершеннолетних. Оригинал документа хранится в городском архиве Женевы.

Необходимость разработки мер по охране прав ребенка, в силу его физической и умственной незрелости, потребовала выделение международной защиты прав детей в особое направление. С этой целью в ООН были созданы Социальная комиссия и Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ). Кроме того, защитой прав детей в отдельных областях занимаются специализированные учреждения ООН: Международная организация труда (МОТ), Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ), Организация Объединенных Наций по вопросам науки, культуры и образованию (ЮНЕСКО).

Организацией, которая занимается исключительно детскими проблемами, является Детский фонд ООН. Он был создан резолюцией Генеральной Ассамблеи 57 (1) об учреждении ЮНИСЕФ от 11 декабря 1946 г. В этом документе было сказано, что Фонд создается для оказания помощи детям в послевоенной Европе. Он должен быть организован и использован в пределах имеющихся в его распоряжении средств, а получающие помощь от ЮНИСЕФ правительства обязаны распределять эту помощь соответственно потребностям и без дискриминации в отношении расы, религии, национальности и политических убеждений<sup>13</sup>.

Конвенция ООН о правах ребенка является основополагающим международным договором о правах человека, который определяет детей в качестве субъекта права с такой же ценностью, что и взрослых<sup>14</sup>. Целью Конвенции является прививание мировому сообществу постулата уважения детей. В ней признается право детей на особую защиту и заботу, возможность участия детей, в соответствии с их возрастом и дееспособностью, в защите своих прав.

В Конвенции ставится под сомнение традиционное восприятие детей в качестве получателей защиты со стороны взрослых и предусматривает необходимость признания детей в качестве социальных субъектов, мнение которых необходимо слушать и воспринимать всерьез.

---

<sup>13</sup> Старовойтов О. Становление и развитие международной защиты прав ребенка.

<sup>14</sup> Михалева А.Б., Содиков Ш. Д. «Исторические аспекты становления института защиты права ребенка в международном праве». // Вестник КГУ // №1, 2017.

Важность данного акта вытекает из правового и этического прецедента, который он устанавливает в отношении детей, являясь первым и единственным правовым документом, который утверждает полный набор прав детей. Более того, Конвенция ООН – единственный в мире общепризнанный документ о правах человека<sup>15</sup> и единственная основа для защиты прав ребенка, которая используется родителями, адвокатами и педагогами для поддержки индивидуальных и общественных усилий в интересах детей.

Согласно Конвенции, дети – уязвимая категория субъектов общественных отношений, включающая в себя ряд защитных мер. Именно в этом акте ребенок признается субъектом прав и полноправным участником правоотношений. Конвенция обязывает обеспечивать баланс между защитой и воспитанием. Концепция воспитания появляется в связи с тем, что детям не хватает полной дееспособности и автономии для осуществления прав от своего имени в полном объеме<sup>16</sup>.

---

<sup>15</sup> США – единственное государство, подписавшее, но не ратифицировавшее документ).

<sup>16</sup> Михалева А.Б., Содиков Ш. Д. «Исторические аспекты становления института защиты права ребенка в международном праве». // Вестник КГУ // №1, 2017.

## **Глава 2. Регулирование прав детей в отечественном и зарубежном законодательстве конца XX – начала XXI века**

### **2.1. Права детей в современном законодательстве стран Западной Европы и США**

Семейное право – одна из самых быстро развивающихся отраслей права в современной Европе. Одно из наиболее значительных изменений в нем связано с признанием в законодательстве отдельных стран и в международно-правовых документах прав детей, что позволяет ставить вопрос о появлении в рамках семейного права подотрасли детского права. Данное нововведение противоречит многовековой традиции правового регулирования семейных отношений и заставляет по-новому взглянуть как на правовой аспект взаимоотношений родителей и детей, так и юридическую конструкции семьи в целом.

С принятием в 1989 году Конвенции о правах ребенка государства впервые признали детей как полноправных обладателей всего набора прав человека наравне со взрослыми. За прошедшие 20 лет наблюдается значительный прогресс в государствах-членах Совета Европы в данной сфере<sup>17</sup>.

Выделяют четыре основных вызова, связанных с правами детей в Европе, в рамках которых государства должно сделать больше для того, чтобы обеспечить соблюдение положений Конвенции и эффективную защиту прав детей.

Во-первых, в ряде государств детей-мигрантов по-прежнему можно заключать под стражу лишь на основании их статуса мигранта или этого же статуса их родителей. Содержание под стражей наносит долгосрочный ущерб детям. Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ) указал на необходимость властей ограничить подобную практику.

---

<sup>17</sup> [http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset\\_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more](http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more).

Во-вторых, множество детей, прежде всего, детей-цыган и детей с ограниченными возможностями, по-прежнему исключены из образования в обычных школах по всей Европе. Данная сегрегация как форма дискриминации нарушает права ребенка на образование на основе равных возможностей, а также на развитие своей личности, таланта и способностей в полной мере, как это предусматривает Конвенция. Эта проблема наблюдается в Венгрии, Испании, Италии, Нидерландах, Португалии, Румынии, Франции, Черногории и Чехии<sup>18</sup>.

Еще одним «вызовом» является сохраняющаяся и самовоспроизводящаяся проблема безгражданства среди детей. Конвенция гарантирует право на приобретение гражданства для каждого ребенка. Данная ситуация чаще всего происходит с детьми, принадлежащими к изолированным или подвергающимся дискриминации группам этнических меньшинств, таким как рома-цыгане.

Наконец, четвертым «вызовом» является бедность, которая затрагивает все большее число детей. Дети, растущие в условиях бедности, также уязвимее в отношении детского труда и других форм эксплуатации. Иногда их просто забирают из семей из-за плохих социально-экономических условий вопреки тому, что ЕСПЧ оценил такую практику как не совместимую с правом на уважение частой и семейной жизни. Эти дети имеют ограниченные возможности получить доступ к правосудию для того, чтобы обжаловать принятые решения и добиться защиты. Данная ситуация может негативно сказаться на европейском обществе в целом, так как хроническая бедность в детстве является одной из главных глубинных причин бедности и социальной изоляции во взрослой жизни<sup>19</sup>.

Безусловно, с нарушением прав детей можно и нужно бороться. Очень важно повышать уровень осознания того, что дети являются полноценными обладателями прав и что соблюдение их прав на практике является не

---

<sup>18</sup> [http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset\\_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more](http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more).

<sup>19</sup> [http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset\\_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more](http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-more).

факультативным, а обязательным для государства, не только среди тех, кто принимает решения, но и среди населения в целом.

Ярким примером по-настоящему революционных перемен в правовом регулировании взаимоотношений родителей и детей служит семейное законодательство современной Германии.

В 2017 году Детский фонд Федеративной Республики Германии опубликовал документ под названием «Unsere 25 Bausteine für ein kindgerechtes Deutschland». Дословно его можно перевести как «Наши 25 кирпичиков для детской справедливости Германии». В этом документе были изложены 25 основополагающих принципов германского законодательства в сфере защиты прав детей<sup>20</sup>. Они представили не только основу правового регулирования статуса детей, но и некий призыв к действию.

Беспризорные дети – это социальная реальность Германии, на которую очень часто закрывают глаза. Двадцать пятый принцип указанного документа призван обеспечить более достойный уровень жизни для детей из социально неблагополучных семей, предложение различных альтернатив для подростков в сфере досуга и работы, а также продление опеки над молодыми людьми и по достижении ими 18-летнего возраста.

Одной из самых острых, требующих безотлагательного решения проблем в Германии является эксплуатация детского труда. Подростки в возрасте от 12 до 16 лет очень часто начинают работать, многие – незаконно. Немецкий детский фонд установил требования для приема детей на работу, главным из которых является добровольное согласие детей на работу. Кроме того, предлагаются различные программы для повышения грамотности молодежи в сфере трудового законодательства. Эта политика провозглашена двадцать четвертым принципом выше упомянутого документа.

Дети и подростки, к сожалению, уже в раннем возрасте контактируют с наркотическими и иными психотропными веществами, страдают анорексией и зависимостью от азартных игр. Двадцать третий принцип посвящен

---

<sup>20</sup> <https://www.dkhw.de/schwerpunkte/kinderrechte/25-bausteine-fuer-ein-kindgerechtes-deutschland/>.



профилактике и борьбе с данными пороками. Сейчас практикуются различные программы по осведомлению молодежи о действиях наркотиков, алкоголя и других опасных для здоровья веществ.

Конвенция ООН о правах ребенка<sup>21</sup> должна быть полностью реализована в области охраны здоровья детей и в том числе в правилах защиты некурящих. Проведенные исследования свидетельствуют о том, что даже пассивное курение может впоследствии вызывать рак легких. Именно поэтому права детей в данной сфере должны быть четко урегулированы. На это нацелен двадцать второй принцип.

Еще одной важной проблемой детского права является защита детей от насильственных, угрожающих здоровью действий со стороны других детей. В двадцать первом принципе рассматриваемого документа-декларации Детского фонда ФРГ признается, что никакие запреты здесь не помогут – они, наоборот, приведут к еще большей агрессии. Предлагается поэтому создать специальные комнаты, в которых подростки смогут быть креативными, строить и изменять что-то в соответствии со своими собственными идеями. Германский Детский фонд рекомендует также разработать модель «Суды для подростков»<sup>22</sup>.

Обеспечение активного участия детей и молодежи в культурной и художественной жизни является важным краеугольным камнем государственной политики Германии по отношению к детям, потому что культурное участие не только способствует индивидуальному развитию личности каждого ребенка, но и формирует общество в его основах. К сожалению, в Германии нет равноправного доступа к культурному образованию и, следовательно, полноценному участию в культурной и художественной жизни, как это предусмотрено в статье 31 Конвенции ООН о правах ребенка<sup>23</sup>, являющейся обязательной для Германии. Обеспечение полного участия детей в этой сфере общественной жизни, как и в других ее

---

<sup>21</sup> Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

<sup>22</sup> Подростковый суд – это студенческий орган, занимающийся правонарушениями несовершеннолетних от имени прокуратуры.

<sup>23</sup> Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

сферах, является еще одной целью государственной детской политики Германии, что провозглашается в двадцатом принципе.

Для того, чтобы обеспечить справедливый доступ к новым технологиям и избежать цифрового разрыва между детьми и молодежью из разных социальных слоев, образовательным учреждениям, в частности, необходимо предоставить детям доступ к различным цифровым и аналоговым средствам массовой информации, а также специальные тренинги для родителей. Решению этой задачи посвящены девятнадцатый и восемнадцатый принципы.

Семнадцатый принцип провозглашает равное право на образование вне зависимости от их происхождения, расы, цвета кожи, материального положения и т. д. Все дети должны учиться в одинаковых условиях и совместно для того, чтобы усваивать дух толерантности по отношению к окружающим людям. Шестнадцатый принцип показывает значение обеспечения равного права детей на образование в преодолении бедности.

Пятнадцатый принцип регулирует права детей дошкольного возраста на получение знаний, необходимых для дальнейшей жизни, от квалифицированного персонала дошкольных учреждений. Важным является и вопрос организации детских площадок на улицах и на природе (четырнадцатый принцип).

Декларация Детского фонда Германии «Unsere 25 Bausteine für ein kindgerechtes Deutschland» проявляет особую заботу о повышении качества жизни детей, поэтому в тринадцатом пункте предусматривает необходимость снижения уровня шума от молодежных встреч в жилых районах до приемлемого уровня, а также вовлечение молодых людей в планирование строительных проектов, участие их в диалоге поколений, дабы их законные интересы могли быть поняты и включены в планирование.

Важным фактором здоровья детей, как и всего населения, является охрана окружающей среды. Именно поэтому двенадцатым принципом ставится задача создать оптимальную инфраструктуру, позволяющую огородить людей, в том числе и детей, от автомобильных и иных отходов.

Мигранты, прибывшие в Германию, должны чувствовать себя «на равных» с коренным населением. Именно поэтому необходим запрет дискриминации на получение образования, вовлечение их в процесс формирования общества, основанного на чувстве уважения и признания (одиннадцатый принцип). Десятый принцип подтверждает обязательную силу для Германии Конвенции ООН о правах ребенка<sup>24</sup>. Восьмой проявляет заботу об охране детей-беженцев, особенно тех, кто прибыл в Германию без родителей.

Ключевым компонентом здорового образа жизни является питание. Поэтому просвещение по вопросам питания и здоровья с раннего детства – важная предпосылка для хорошего развития детей. Согласно девятому принципу, дети и молодежь из малообеспеченных слоев населения должны иметь возможность пользоваться бесплатным здоровым уходом за детьми и школьным питанием.

Дети имеют право участвовать в делах, которые непосредственно затрагивают их интересы, как закреплено в статье 12 Конвенции ООН о правах ребенка<sup>25</sup> и, следовательно, на уровне международного права. Это касается детей всех возрастов. Для этого предлагается создание различных органов (к примеру, детский совет), где дети смогут выражать свое мнение и быть услышанными взрослыми (седьмой принцип). Это включает в себя и юридическое закрепление защиты детей, а также детских и молодежных парламентов.

В соответствии со статьей 17 Основного закона<sup>26</sup>, все лица в Германии имеют право подавать индивидуальные или коллективные заявления в письменном виде с просьбами или жалобами в компетентные органы и парламент. Немецкий детский фонд призывает улучшить возможности детей по реализации основного права на подачу петиций, а также на подачу или поддержку публичных петиций в Бундестаг Германии (пятый принцип).

---

<sup>24</sup> Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

<sup>25</sup> Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

<sup>26</sup> Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland.

Для того чтобы иметь возможность подать жалобу в Комитет ООН в Женеве, дети и подростки должны сначала исчерпать все механизмы национального законодательства – это часто очень длинный и дорогой способ. Третий принцип рассматриваемого документа предлагает создание специальных правил и условий для детей по подаче данной жалобы.

Снижение избирательного возраста должно означать, что участие в местной политической практике становится элементом политической культуры с более раннего, чем прежде возраста. В связи с этим Немецкий детский фонд призывает снизить предельный возраст для голосования на всех уровнях (то есть от европейских выборов до местных выборов) до 16 лет, а затем до 14 лет в качестве второго шага (второй принцип).

Основной закон ФРГ до сих пор не знает особых прав детей – дети не признаются в качестве самостоятельных субъектов права, но имеют статус «субъектов регулирования» нормы. Вследствие этого лишь права детей, вытекающие из родительских прав, подлежат строгому соблюдению. Коалиция по правам ребенка, состоящая из Немецкого детского фонда ЮНИСЕФ Германии и Немецкого агентства по защите детей в сотрудничестве с немецкой лигой детей, предложили внести ряд детских права, предусмотренных декларацией «Unsere 25 Bausteine für ein kindgerechtes Deutschland» в Основной закон ФРГ.

На наш взгляд, все указанные изменения свидетельствуют о выделении совокупности норм, регулирующих статус детей, в современном праве Германии, в особую отрасль законодательства — детское право. Думается, данная практика имеет перспективу распространиться и на другие европейские страны. Так что можно уверенно предполагать, что в ближайшие десять лет произойдет закрепление отрасли детского права и на международном уровне.

В законодательстве США термин «ребенок» (child) определяется как «особа в возрасте до 18 лет». Дети имеют основные права граждан США,

закреплённые Конституцией страны, федеральными актами и законодательством штатов<sup>27</sup>.

При рождении каждый ребенок имеет право на безопасную среду, хорошее воспитание, здравоохранение и образование. Родители должны удовлетворять основные потребности своих детей. Дети имеют также право на образование, основной целью которого является получение полноценного образования независимо от национальности и пола ребенка, соответственно возрасту и способностям. Обеспечивается качественное питание и медицинское обслуживание. Большое значение отводится законам, регулирующим права детей с ограниченными возможностями.

Согласно Федеральному закону США Fair Labor Standards Act (Закон о справедливых трудовых нормах), дети в США могут работать с 14 лет. Этот нормативно-правовой акт защищает несовершеннолетних работников от надругательства и эксплуатации их труда<sup>28</sup>.

Ребенок старше 14 лет может официально отказаться от опеки родных или приёмных родителей. Данная юридическая процедура называется эмансипацией несовершеннолетнего (*emancipation of minor*). Ребенок может стать эмансипированным до достижения совершеннолетия, 18 лет, при вступлении в брак, поступлении на службу в армию или получении декларации эмансипации, доказав, что законным способом зарабатывает на жизнь и сам распоряжается деньгами.

Еще в 1960-х годах во многих штатах были введены законы, обязующие заявлять в полицию про жестокое обращение с детьми (*reporting laws*). Список лиц, обязанных сообщать о подобных случаях, в каждом штате свой. Так и появилось государственное агентство *Child Protective Services* (аббревиатура CPS – Служба защиты детей), установившее во многих штатах процедуры расследования подозрительных случаев жестокого обращения с детьми. Именно CPS сейчас стоит на страже интересов и прав американских детей,

---

<sup>27</sup> <http://sff-miami.com/blog/zashhita-prav-rebenka-v-soedinennyh-shtatah/>.

<sup>28</sup> <http://sff-miami.com/blog/zashhita-prav-rebenka-v-soedinennyh-shtatah/>.

активно реагируя на все сообщения граждан о жестоком или неправильном обращении с детьми или недостаточном внимании к ним со стороны родителей или опекунов<sup>29</sup>.

## **2.2. Права детей в действующем российском законодательстве**

Статья 38 действующей Конституции РФ устанавливает, что под защитой государства находятся материнство, детство и семья. Вторая часть статьи добавляет к этой норме, что «забота о детях, их воспитание — равное право и обязанность родителей», а третья часть содержит обязанность трудоспособных совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях. Еще одна важная конституционная норма, касающаяся семейных отношений, изложена в четвертой части статьи 43: она предусматривает, что «родители или лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования». На этом перечень прав родителей и детей в Конституции РФ исчерпывается. Между тем в международно-правовых документах, регулирующих статус детей, — таких как, Декларация прав ребенка 1959 г.<sup>30</sup> и Конвенция ООН о правах ребенка<sup>31</sup>, — предусмотрены права детей, отсутствующие в нашей конституции и в семейном законодательстве.

Существенным пробелом нашей Конституции является и то, что в ней не дается определения таким понятиям, как «материнство», «детство», «семья», «обязанность заботиться». Именно поэтому толковать их можно совершенно по-разному. Сейчас размываются границы в отношении понимания семьи как единого организма, состоящего из определенных элементов: отца, матери и детей. В связи с разрешением однополых браков во многих государствах в нормативно-правовых актах некоторых государств уже можно встретить такие формулировки, как «родитель 1» и «родитель 2».

---

<sup>29</sup> <http://sff-miami.com/blog/zashhita-prav-rebenka-v-soedinennyh-shtatah/>.

<sup>30</sup> Декларация прав ребенка, 1959.

<sup>31</sup> Конвенция ООН о правах ребенка, 1989.

Актуальным является также вопрос, касающийся права ребенка на образование. С каждым годом растет количество школ даже в самых отдаленных субъектах Российской Федерации. У детей появляется больше возможностей посещать учебные заведения и получать необходимые знания от квалифицированных педагогов. Основное общее образование в настоящее время является бесплатным и доступным для каждого ребенка школьного возраста. Более того, имеются и социальные льготы для многодетных и малообеспеченных семей в отношении питания, групп продленного дня, различных поездок в лагеря. В этом тоже мы видим огромную заслугу нашего государства.

Однако Конституция совсем не дает определения понятию «заботы о детях». Данное положение стоит толковать как удовлетворение естественных (питание, одежда, достойные условия проживания), духовных (образование, посещение различных кружков и секций, музеев и выставок), социальных (общение, прогулки с друзьями) потребностей ребенка. Зачастую родители не до конца осознают тот массив ответственности, который они несут в отношении своих детей. Именно поэтому мы можем услышать в средствах массовой информации о том, что все чаще возникают дела, связанные с нарушением прав детей на получение этой «заботы» со стороны родителей.

Действительно, закрепление данных положений в Конституции заметно улучшит положение ребенка и укрепит семейные отношения между родителями и детьми. Для развития семейного права в зарубежных странах во второй половине XX – начале XXI вв. характерны его постепенная гуманизация и демократизация. К примеру, в Германском Гражданском Уложении изменения в отношении прав детей начали происходить уже с начала XX века. Стали признаваться следующие детские права: право ребенка на знание своего генетического происхождения, право получать необходимую заботу со стороны родителей, наследовать и находиться на родительском содержании, право подать на своих родителей жалобу в суд, право детей на получение алиментов и наследование на основе признания кровного родства с родителем, устранены

различия в правовом статусе законнорожденных и внебрачных детей, закреплён запрет применять к детям физическое насилие, появился институт опекуна и усыновления. На наш взгляд, данные положения актуальны и для нашего государства в современных мировых реалиях.

На наш взгляд, все эти аспекты было бы уместно закрепить и в Конституции РФ, как основном законе государства. В связи с тем, что семью определяют, как основную ячейку общества, в которой растёт и формируется личность, актуальным является расширение положений этого нормативного акта в сфере детских и семейных прав и обязанностей. Отсутствие полного закрепления данных аспектов ведёт к недопониманию роли семьи в обществе и государстве.

Об этом свидетельствует и ряд дел, рассмотренных Европейским судом по правам человека в отношении российских граждан и самой страны. Практика ЕСПЧ отражает принцип сохранения семейных отношений между ребёнком и его родными родителями. Лишить родителя права на доступ к ребёнку могут только в очень серьёзных случаях, когда существует угроза нравственности или здоровья ребёнка (физическое и психическое). К примеру, в решении по делу «Никишина против России»<sup>32</sup> гражданка Никишина, оставшаяся с сыном, рождённым вне брака, после расставания с отцом ребёнка стала членом секты «Свидетели Иеговы». Мать стала привлекать сына к занятиям этой религиозной деятельностью, на что отец мальчика возразил и забрал ребёнка себе. Районный суд передал мальчика отцу, признав членство матери в секте вредным для развития ребёнка обстоятельством. Никишина апеллировала в ЕСПЧ, на что ЕСПЧ установил, что родители несут обязанности в отношении детей и могут потребовать уважения их собственных религиозных и философских убеждений.

Кроме того, интересы ребёнка в отношении определения отцовства также защищаются Европейским судом. В решении по делу «Калачева против

---

<sup>32</sup> Решение ЕСПЧ от 12.09.2000 «По вопросу приемлемости жалобы n 45665/99 «Наталья Васильевна Никишина против Российской Федерации».



России»<sup>33</sup> было признано нарушение положения 8 Конвенции и отмечено, что проведение данной процедуры посредством экспертизы ДНК является единственным научным методом, что не запрещено современным законодательством. ЕСПЧ рассматривает и дела, касающиеся вопросов биоэтики: перинатальной диагностики, искусственного оплодотворения, защиты человеческой личности. В связи с отсутствием международного законодательства в отношении данных медицинских процедур Европейский суд оставляет государствам-ответчикам широкую свободу усмотрения по этому вопросу.

Весьма значимым в данной связи является и вопрос об институте детского омбудсмена в Российской Федерации. Данный орган появился в нашем государстве сравнительно недавно, в 1998 году. Уполномоченный по правам ребенка в России является исполнительным омбудсменом, то есть назначается Президентом РФ. В его функции входит защита прав конкретного ребенка и представительство его интересов, расследование дел по индивидуальным жалобам детей, наблюдение за осуществлением законодательства, касающегося защиты интересов детей, внесение рекомендаций в государственные органы по изменению законодательства в области охраны прав детей, содействие повышению информированности о правах ребенка как самих детей, так и взрослых, действие в качестве посредника в случаях возникновения конфликтов между детьми и родителями, а также представление докладов о проделанной работе и о положении дел в вопросе соблюдения прав ребенка. Нам кажется, усовершенствование института детского омбудсмена позволило бы модифицировать правовое регулирование статуса детей.

Мы уверены, что закрепление в Конституции РФ правовых основ семейных отношений поспособствует укреплению нашего гражданского общества в целом, так как будет не только регулировать, но и гарантировать обеспечение этих прав и свобод родителям и детям. Более того, было бы

---

<sup>33</sup> Постановление ЕСПЧ от 07.05.2009 «Дело «Калачева против Российской Федерации» (жалоба N 3451/05).

уместно ввести в школе предмет, касающийся детских обязанностей и прав по отношению к родителям и друг к другу. Так, уже с самого детства в человеке будет формироваться личность и закладываться основы нормального функционирования общества и государства.

Согласно Указу Президента РФ №240 от 29 мая 2017 года, период с 2018 по 2027 годы объявлен десятилетием детства, что является продолжением реализации Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012-2017 годы. В 2018 году на федеральном уровне утверждены: План основных мероприятий до 2020 года, проводимых в рамках Десятилетия детства<sup>34</sup>, План публичных мероприятий, проводимых в рамках Десятилетия детства<sup>35</sup>. Утвердились также и региональные планы. В городах и муниципальных районах разрабатываются муниципальные планы.

По Указу Президента РФ от 19 ноября 2018 года в целях реализации государственной политики в сфере защиты семьи и детей, подготовки предложений Президенту по ее совершенствованию, осуществлению общественного контроля за выполнением планов мероприятий, проводимых в рамках Десятилетия детства, был создан Совет при Президенте РФ по реализации государственной политики в сфере защиты семьи и детей.

Кроме того, в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 14 июля 2018 года №823 был создан Координационный совет при Правительстве РФ по проведению в РФ Десятилетия детства. Его целью является обеспечение взаимодействия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных объединений, научных и других организаций при рассмотрении вопросов, связанных с реализацией Указа Президента от 29 мая 2017 года №240 «Об объявлении в Российской Федерации Десятилетия детства».

---

<sup>34</sup> Распоряжение от 6 июля 2018 года №1375-р).

<sup>35</sup> Приказ Минтруда России №629 от 9 октября 2018 года.

## **Глава 3. Перспективы развития института детских прав**

### **3.1. Нерешенные проблемы современного законодательного регулирования статуса детей в семье и обществе**

Институт детства на данном этапе находится на стадии отделения от института семьи. В этой связи, естественно, возникают два противоположных мнения: положительное и отрицательное влияние этого процесса на общество и семью в целом. Многие считают, что такое сильное акцентирование внимание на права детей отдаляет их от родителей, тем самым разрушая семейные ценности. В действительности, ребенок и его правовое положение выходят на первый план, имея большое количество механизмов защиты.

Однако признание прав и обязанностей детей нельзя считать разрушающим и негативным. Отношение к ребенку как к главному члену семьи, наоборот, придает большее значение формированию личности. Данная концепция защищает ребенка от неправомерного влияния родителей, опасности со стороны общества и государства, помогает ему развиваться в необходимых и достойных условиях.

Безусловно, с легализацией во многих странах однополых браков нарушается и право ребенка на достойную семью, ведь он должен воспитываться в среде, в которой ему смогут привить необходимые личности качества, что возможно только в союзе мужчины и женщины. Воспитание в нетрадиционной семье повлечет и определенные моральные и психические отклонения у детей, что приведет и к негативным последствиям в обществе. На наш взгляд, усыновление детей в однополые семьи должно быть ограничено на национальном и международном уровнях.

Еще одной проблемой является усыновление детей за границу. В данной ситуации нарушается право ребенка на воспитание в естественной среде – стране, в которой он был рожден. Существует множество печальных примеров того, что усыновленные за границу дети становятся там «чужими» людьми. Безусловно, связано это и с биологическим фактором. Еще на генном уровне в

нас закладываются определенные особенности, характерные для людей конкретной нации. Это не только внешние, но и внутренние данные. Менталитет общества формируется в детях еще до рождения, ведь в процессе беременности ребенок, находясь в утробе матери, может слышать, что происходит вокруг.

Конечно, можно поспорить с этим, сказав, что идеология и мировосприятие прививаются путем воспитания в определённых условиях. Да, это действительно так. Однако свойственные черты характера (экспрессивность и импульсивность латино-американских народов, неторопливость славянских представителей, любовь к порядку немецкой нации) проявляются в человеке даже в другой, неестественной для него среде.

На наш взгляд, очень правильным является так называемый закон Димы Яковлева. Федеральный закон от 28 декабря 2012 года №272-ФЗ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» - закон, запрещающий въезд и определяющий арест активов граждан США, причастных к нарушению прав человека или преступлениям против граждан России (ст. 1), получивший известность за счет содержащегося в нем запрета гражданам США усыновлять российских детей-сирот (ст. 4). Данный нормативно-правовой акт позиционировался представителями российской власти как ответ на принятый незадолго до этого в США «Закон Магнитского<sup>36</sup>», однако потом было заявлено, что он фактически никак не связан с этим законом.<sup>37</sup>

Статья 4 закона запрещает усыновление детей, являющихся гражданами РФ, американскими гражданами. Организациям также запрещается вести деятельность на территории РФ, связанную с подбором и передачей детей на усыновление. В части 2 статьи 4 говорится о прекращении действия

---

<sup>36</sup> Russia and Moldova Jackson-Vanik Repeal and Sergei Magnitsky Rule of Law Accountability Act of 2012 (акт Магнитского) – инициированный Уильямом Браудером принятый в декабре 2012 года в США закон, отменяющий поправку Джексона-Вэника и вводящий персональные санкции в отношении лиц, ответственных за нарушение прав человека и принципа верховенства права в России. Изначально был направлен против лиц, подозреваемых в причастности к смерти Сергея Магнитского. Под санкциями имеются в виду визовые ограничения на въезд в США и блокировка финансовых активов в банках США,

<sup>37</sup> [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный\\_закон\\_от\\_28\\_декабря\\_2012\\_года\\_№\\_272-ФЗ](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный_закон_от_28_декабря_2012_года_№_272-ФЗ).

соглашения между РФ и США о сотрудничестве в области усыновления (удочерения) детей, подписанного в городе Вашингтон 13 июля 2011 года. Однако данное положение трактуют по-разному: как предложение по денонсации и как прекращение действия соглашения с 1 января 2013 года.

Верховный суд РФ в данной связи сказал о том, что передаче усыновителям подлежат дети, по чьим делам решения об усыновлении приняты до 1 января 2013 года и вступили в силу (в том числе после 1 января)<sup>38</sup>.

По состоянию на 2010 год российские сироты составляли около 10% усыновленных иностранных детей в США. Однако Семейным кодексом предписан приоритет российского усыновления. С 2000 по 2011 год в США от рук своих усыновителей погибли 19 детей, усыновленных в России. Наиболее резонансными оказались дела о Диме Яковлеве и Артёме Савельеве.

Дима Яковлев, уроженец Псковской области, с согласия матери был усыновлен американской парой в 2008 году. В конце 2012 года появилась информация о том, что родные бабушка и дедушка мальчика пытались во время процедур усыновления получить опеку над ребенком, в чем им было отказано. При проверке Следственным комитетом РФ было доказано, что при усыновлении были допущены существенные нарушения. Эксперты-графологи подтвердили, что подпись бабушки Димы на документах с отказом от усыновления была подделана<sup>39</sup>.

В результате оставления приемным отцом на 9 часов в закрытом автомобиле на 32-градусной жаре 8 июля 2008 года в возрасте 21 месяца Дима Яковлев погиб. По американскому законодательству ему грозило до 10 лет лишения свободы за непреднамеренное убийство, но он был полностью оправдан американским судом. Позже в СМИ сообщалось об аналогичных делах, в которых родители также были оправданы.

Решение американского суда по делу Димы Яковлева вызвало бурную реакцию в российских СМИ и правительстве: Министерство образования и

---

<sup>38</sup> [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный\\_закон\\_от\\_28\\_декабря\\_2012\\_года\\_№\\_272-ФЗ](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный_закон_от_28_декабря_2012_года_№_272-ФЗ).

<sup>39</sup> Ивашкина Д. Графологическая экспертиза доказала: подпись бабушки под отказом от Димы Яковлева подделали. Комсомольская правда. kp.ru (27 декабря 2012 г.). Дата обращения: 31 декабря 2012.

науки РФ пыталось добиться пересмотра оправдательного приговора, Следственный комитет при Прокуратуре РФ возбудил уголовное дело, впоследствии был принят закон №272-ФЗ<sup>40</sup>.

Многие страны сильно ограничивают возможность для иностранцев усыновлять детей. Такие ограничения действуют в Канаде, Австралии, большинстве государств Африки и Ближнего Востока, Литве, Грузии, Молдавии, Болгарии, Белоруссии. Однако большинство государств подписали Конвенцию о правах ребенка, к которым относится и право на иностранное усыновление. Имеется и практика введения мораториев на иностранное усыновление: в 2008 году такой мораторий ввел Кыргызстан<sup>41</sup>.

Кроме того, в современном мире наблюдается повышение среднего возраста женщин, в котором они рожают детей. Это связано с тем, что сейчас женщины все больше увлечены карьерой и общественной жизнью и совершенно не хотят выполнять свою главную функцию – материнскую. Рождение детей в позднем возрасте может сказаться не только на здоровье самой матери, но и на детях, так как они могут иметь различные отклонения в физическом и психическом развитии.

Безусловно, данный процесс невозможно урегулировать. Однако можно предложить некие рекомендации по рождению и воспитанию детей, который будут способствовать формированию личности, учитывая индивидуальность каждого отдельного лица, сохраняя при этом семейные ценности.

### **3.2. Перспективы формирования «детского права» в национальном законодательстве и в международном праве**

На международном уровне права ребенка закреплены в двух основополагающих документах: Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г и Декларации прав ребенка 1959 г. Кроме того, в Российской Федерации

---

<sup>40</sup> [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Дело\\_Димы\\_Яковлева](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Дело_Димы_Яковлева).

<sup>41</sup> [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный\\_закон\\_от\\_28\\_декабря\\_2012\\_года\\_№\\_272-ФЗ](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный_закон_от_28_декабря_2012_года_№_272-ФЗ).

признается также Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей. Эти документы содержат общие положения и принципы в сфере прав детей. На их основе в государственных изданы свои более подробные нормативные акты, регулирующие данную отрасль.

Как показывает практика, как и в случае с другими социальными группами, дети страдают от того, что находятся в центре внимания различных специализированных отраслей права и политики, которые, в свою очередь, имеют свои отличительные черты. В основе этой непоследовательности лежит медленный переход к правозащитному подходу по отношению к правам детей. Закон о правах человека 1998 года, включив Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод (ЕКПЧ) в национальное законодательство, несомненно, улучшил общественное восприятие прав, которыми пользуются все люди как по отношению к государству, так и по отношению друг к другу.

Общество также становится все более осведомленным о требованиях Конвенции о правах ребенка, причем большинство государственных органов пытаются осуществлять свои основные цели и задачи, предусмотренные этим нормативно-правовым актом. Желание регулировать и поощрять права детей, действительно, становится реалистичнее и практически возможнее. Тем не менее, развивающийся закон не всегда отражает такое желание, и было бы неправильно игнорировать реальные проблемы, связанные с тем, что многие придерживаются использования концепции прав для улучшения благополучия детей.

Значение Конвенции вытекает из правового и этического прецедента, который она устанавливает в отношении детей, являясь первым и единственным правовым документом, который утверждает полный набор прав детей. Более того, Конвенция ООН – единственный в мире общепризнанный документ о правах человека<sup>42</sup> и единственная основа для защиты прав ребенка, которая используется родителями, адвокатами и педагогами для поддержки индивидуальных и общественных усилий в интересах детей.

---

<sup>42</sup> США – единственное государство, подписавшее, но не ратифицировавшее документ).

В Конвенции не устанавливается никакая иерархия прав детей, так как все они являются неделимыми и универсальными, создавая целостную структуру прав, которые при полном соблюдении содействуют благосостоянию, здоровью и развитию детей.

В соответствии с Конвенцией был учрежден Комитет по правам ребенка в качестве международного органа, наблюдающего за процессом выполнения национальными государствами своих обязательств в отношении детей, призывая государств к конструктивному диалогу в отношении незыблемости прав человека для всеобщего благополучия.

Однако многие государства усмотрели в Конвенции антисемейную направленность, так как она выводит на первый план права детей, что подрывает родительские права<sup>43</sup>. Можно практически с полной уверенностью говорить о том, что данное мнение вызвано непониманием самого документа. В преамбуле так же, как и во многих статья Конвенции, подчеркивается, что воспитание в заботливом семейном окружении имеет решающее значения для здорового развития детей. В самом тексте документа говорится о том, что необходимо предоставить семье возможность расширить права, которыми она обладает в отношении своих детей<sup>44</sup>.

Тем не менее, Конвенция подразумевает некоторые изменения традиционного представления о детях. Необходимо, чтобы: 1) детей слушали и их мнение воспринималось всерьез; 2) более широкое внимание уделялось их способности принимать решения по отношению себя; 3) родители считал интересы детей основополагающими при принятии решений, определяющих их дальнейшую жизнь; 4) признание того факта, что интересы детей не всегда совпадают с интересами их родителей.

Кроме того, Конвенция способствует развитию культуры уважения к детям, как в семьях, так и в обществе. Однако это не подрывает и не уменьшает роль родителей. Права позволяют детям принимать участие в

---

<sup>43</sup> Михалева А.Б., Содиков Ш. Д. «Исторические аспекты становления института защиты права ребенка в международном праве». // Вестник КГУ // №1, 2017.

<sup>44</sup> Конвенция ООН о правах ребенка. 1989. Ст. 5, 9, 18.



решениях относительно их судьбы, а также они возлагают ответственность на родителей за обеспечение надлежащей заботы и защиты посредством выслушивания и оценки мнения детей. Родительское уважение к детям будет способствовать уважению детей к родителям<sup>45</sup>.

Существует множество различных подходов к пониманию концепции прав детей. В большинстве случаев интересы родителей сдерживают более полное юридическое признание детских прав. Действительно, многие принципы детского права все еще отражают предположение, что государство не должно вмешиваться в семейную жизнь и родители могут воспитывать своих детей так, как они считают нужным. Это может объяснить тот факт, что в целом существует относительно немного законодательных актов и прецедентов, признающих, что дети являются независимыми правообладателями. Однако введение регуляции прав детей часто провоцируются попытками родителей обеспечить их собственные права контролировать жизнь своих детей.

Ярким примером правовой «бездеятельности», обусловленной личными интересами родителей, является очевидная неспособность судов по семейным делам рассматривать семейный конфликт как «родительскую ссору», тонко замаскированную как аргумент об улучшении положения детей, хотя фактически детей, имеющих собственные права в таких спорах, вряд ли когда-либо признавали.

Аналогичным образом, в контексте социальной политики правительство оставило практически без ущерба для родителей право использовать физическое наказание для дисциплинирования своих детей. Внимательность государства к правам родителей на семейную неприкосновенность диктует нежелание вмешиваться, чтобы защитить детей от родительского насилия и пренебрежение только лишь в крайнем случае. Хотя специализированные агентства по защите прав детей стремятся улучшить правовое положение

---

<sup>45</sup> Егоров А. Конвенция о правах ребенка: итоги и перспектив // Вопросы социального обеспечения. – 2015. - №23. – С. 335.

ребенка посредством внедрения интегрированной работы: правительству трудно поддерживать надлежащий баланс между соблюдением конфиденциальности и неприкосновенности родителей и предоставлением агентствам достаточной власти и ресурсов для защиты детей.

Нежелание правительства и судов рассматривать ребенка как личность уступает место «дикарю нетерпимость антисоциального поведения несовершеннолетних». Система ювенальной юстиции, далеко не уважая частную и родительскую частную жизнь, предполагает, что родители должны нести ответственность за воспитание детей из неблагополучного слоя общества и что с помощью таких мер, как приказы о воспитании детей, договоры о воспитании детей и штрафы, они будут осуществлять свои обязанности лучше. Однако ложным является мнение о том, что дети в малом возрасте могут нести ответственность за свои действия. В целом, мы видим систему права, которая признает концепцию детей, имеющих права, которые все-таки напрямую связаны с правами родителей.

Следует признать, что уголовное право обязано содействовать потребности общества в защите, в то время как гражданское право может быть сосредоточено на потребностях человека (ребенка). Это, однако, не оправдывает более карательные аспекты уголовного права и не объясняет внутреннюю непоследовательность гражданского права, которая становится столь очевидной при сравнении противоположных принципов. Степень, в которой ребенок или молодой человек может противостоять любому вмешательству, зависит от норм процессуального законодательства.

В каждой конкретной ситуации дети и их права рассматриваются по-разному. Этот фрагментарный подход к проблемам детства побуждает законодателя определять ребенка как существо, обладающее строго определенными признаками, правами и обязанностями, а не как отдельную личность. Это подрывает эффективное осуществление прав детей. Наряду с этим фрагментарным подходом к детству, дети и молодежь изображаются различными негативными способами. Они рассматриваются как нежелающие

нести ответственность за свои поступки перед обществом и государством. Данное мнение имеет реальные основания, так как во многих странах Европы подростки и молодые люди не выражают особого интереса принимать участие в политике и других сферах общественной жизни.

К сожалению, детям не всегда предоставляется «идеальное детство», предусмотренное Генеральной Ассамблеей ООН. Действительно, согласно исследованиям ЮНИСЕФ<sup>46</sup>, в Великобритании, находящейся на первом месте в списке 21 ОЭСР страны, детям часто не предоставляются необходимые условия для взросления и становления личности. Мы явно не можем защитить всех детей от общественных проблем, однако каждый социально незащищенный или изолированный ребенок справедливо имеет право требовать нашей заботы и защиты. Тем не менее, это не должно сказываться на статистике, показывающей, что большинство детей достигают зрелого возраста, не имея таких общественных проблем.

Такой подход будет способствовать достижению цели, поставленной Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций в 2002 году: вместе мы построим мир, в котором все девочки и мальчики смогут наслаждаться детством – во время игры и обучения. В этом мире каждого ребенка будут любить, уважать и лелеять, их права будут поощряться и защищаться без какой-либо дискриминации, их безопасность и благополучие будут иметь первостепенное значение, и они смогут развиваться в здоровом, мирном и достойном обществе.

Однако есть те, кто (родители, опекуны или педагоги) находится в постоянном контакте с детьми, но не поддерживают концепцию прав детей. Они рассматривают это как понятие, которое не только угрожает стабильности семьи, но и не способно выработать готовые решения для данной проблемы. Их необходимо убедить в том, что это может улучшить жизнь детей. Прежде всего, концепцию прав детей следует использовать в интересах детей, а не как

---

<sup>46</sup> Детский фонд ООН, United Nations International Children's Emergency Fund.

политически корректный инструмент, который маскирует осторожность и ограниченность взрослых.

Безусловно, в законодательствах разных стран необходимо также регулировать правовое положение детей. К примеру, Российская Федерация уже находится на этапе признания прав и обязанностей детей как основополагающих. Об этом говорит закрепление данных норм в Семейном и Гражданском Кодексах РФ, законе «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», профильных ведомствах (органах опеки и попечительства, аппаратах детских омбудсменов).

## Заключение

Проведенный анализ свидетельствует о том, что семейное право является одной из тех отраслей, которая является наиболее точным отражением общественной действительности. На протяжении всего существования человечества отношения между родителями и детьми претерпевали сильнейшие изменения в связи с развитием понимания роли каждого из них в семье.

Институт детства на данном этапе находится на стадии отделения от института семьи. В этой связи, естественно, возникают два противоположных мнения: положительное и отрицательное влияние этого процесса на общество и семью в целом. Многие считают, что такое сильное акцентирование внимание на права детей отдаляет их от родителей, тем самым разрушая семейные ценности. В действительности, ребенок и его правовое положение выходят на первый план, имея большое количество механизмов защиты.

Однако такое отношение к признанию прав и обязанностей детей нельзя считать негативным, так как это, наоборот, способствует формированию личности, что в дальнейшем положительно влияет на общество в целом.

В данной работе был проведен сравнительно-правовой анализ исторических причин возникновения и выявления особенностей развития данной отрасли. Было выяснено, что институт детства является довольно старым, однако до этого он входил в отрасль семейного права. Еще с античных времен права и обязанности детей имели сначала моральное, а потом и законодательное регулирование.

В настоящий момент наблюдается выделение детского права в отдельную отрасль в связи с признанием прав и обязанностей детей на международном уровне. С каждым годом возникают новые особенности регулирования детства на национальном уровне из-за стремительного развития общества и государства. Кроме того, в работе были разобраны такие нерешенные

проблемы современного регулирования данной отрасли, как усыновление детей за границу, однополые браки, проблемы поздних родов.

В ходе работы были выполнены следующие задачи:

1) изучение причин возникновения детских прав в разных временных периодах и государствах.

На протяжении всего существования человечества правовое положение детей так или иначе регулировалось: сначала нормами морали, а потом – законом. Очень схожим является развитие института детства в странах Европы. Становление концепции прав детей в США началось позже, чем в европейских государствах, однако на современном этапе достигло того же уровня регулирования. Интерес к сущности института детства является одним из главных в любой временной период.

2) анализ современного состояния института детства в отечественном и зарубежном законодательстве.

На современном этапе наблюдаются существенные изменения в понимании правового положения детей в обществе. Ребенок все чаще рассматривается как полноценный субъект права, что подтверждается во многих международных и национальных нормативных актах. Дети наделяются большей самостоятельностью и автономностью, получают новые права, связанные с процессами глобализации и научного прогресса.

3) рассмотрение нерешенных проблем современного регулирования данной отрасли.

Безусловно, не все проблемы, связанные с регулированием правового положения ребенка, были законодательно урегулированы. Одними из наиболее явных пробелов можно считать следующие аспекты: легализация однополых браков и воспитание детей в таких семьях, усыновление детей за границу, рождение детей в позднем возрасте. Все это сказывается не только на физических, но психических и моральных качествах будущей личности. Для дальнейшего нормального функционирования общества необходимо решить все проблемы, возникающие во время развития данной отрасли.

4) прогнозирование перспектив развития отрасли детского права в национальной и международной правовых системах.

Проанализировав специализированную литературу и статистические данные, мы смеем прогнозировать выделение детского права в отдельную отрасль и создание специального регулирования прав и обязанностей ребенка на международном и национальном уровнях.

Планируется продолжить проведение сравнительно-правового анализа и в дальнейшем для того, чтобы узнать, верны ли были прогнозы относительно изменений в сфере детского права.

## Библиография

### Нормативные правовые акты:

1. Bürgerliches Gesetzbuch. Deutschland. 1900. Режим доступа [Электронный ресурс]: <https://www.gesetze-im-internet.de/bgb/BJNR001950896.html>.
2. Motive zu dem Entwurfe eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich. Berlin, 1888. Bd. I—V.
3. Gleichberechtigung von Mann und Frau im Familienrecht. 1953.
4. Bundesgesetzblatt. Bonn. 1979 I. Ar. 1061.
5. Code civil. France. 1804. Режим доступа [Электронный ресурс]: [https://archive.org/stream/codenapoleonorf00spengoo/codenapoleonorf00spengoo\\_djvu.txt](https://archive.org/stream/codenapoleonorf00spengoo/codenapoleonorf00spengoo_djvu.txt).
6. Декларация прав ребенка. 1959. Режим доступа [Электронный ресурс]: [https://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/childdec.shtml](https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/childdec.shtml).
7. Конвенция ООН о правах ребенка. 1989. Режим доступа [Электронный ресурс]: [https://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/childcon.shtml](https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml).
8. Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland. 1900. Режим доступа [Электронный ресурс]: <https://www.gesetze-im-internet.de/gg/GG.pdf>.
9. Указ Президента РФ №240 от 29 мая 2017 года. Режим доступа [Электронный ресурс]: <http://www.kremlin.ru/acts/bank/41954>.
10. Указ Президента РФ от 19 ноября 2018 года. Режим доступа
11. Постановление Правительства РФ от 14 июля 2018 ода №823. Режим доступа
12. Указ Президента от 29 мая 2017 года №240 «Об объявлении в Российской Федерации Десятилетия детства». Режим доступа [Электронный ресурс]: <https://rg.ru/2017/05/30/desyatiletie-dok.html>.
13. Закон об усыновлении, Германия. 1976 г.
14. Закон о защите прав детей, Германия. 1997 г.



### **Русскоязычные источники:**

1. Колосок С.В. Институты брака и семьи по германскому праву конца XIX века // Сибирский юридический вестник. – 2014. - № 2. – С.11-15.
2. Лебедева М.Л. Институт брака Германии: специфика регламентации // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. – 2015. – № 2. Т. 2 – С. 65-69.
3. Марковичева Е.В. Эволюция производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних: от Устава уголовного Судопроизводства до Уголовно-процессуального кодекса РФ // Актуальные проблемы российского права // 2014 г // №7 (44) // июль.
4. Полное собрание законов Российской империи. Собрание третье. СПб., 1900. Т. 17. Ст. 14233.
5. Устав уголовного судопроизводства // (Св. зак. Т. XVI, ч. 1, по прод. 1906, 1908-1910) / Составители М.П. Шрамченко, В.П. Ширков. Изд. 6-е испр. и доп. СПб., 1913.
6. Старовойтов О. Становление и развитие международной защиты прав ребенка. // Белорусский журнал международного права и международных отношений // №5 // 1998.
7. Михалева А.Б., Содиков Ш. Д. «Исторические аспекты становления института защиты права ребенка в международном праве». // Вестник КГУ // №1, 2017.
8. Егоров А. Конвенция о правах ребенка: итоги и перспектив // Вопросы социального обеспечения. – 2015. - №23. – С. 335.

### **Немецкоязычные источники (на языке оригинала):**

1. Anders J. Das Familienrecht. Syst. darbe. von Josef von Anders Berlin: Neumann, 1887 - 346 S.
2. Bundesgesetzblatt. Familienrechtsgesetz (1961).
3. Dr. Heinrich Mitteis. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).

4. Erl von O. Opet und W. von Blume. Das Familienrecht des Bürgerlichen Gesetzbuchs// Berlin/ Band 1/2: Bürgerliche Ehe. Verwandtschaft - 1906.
5. Rainer Frank. 100 Jahre BGB - Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik.

### **Интернет-ресурсы:**

- 1- <http://www.consultant.ru/edu/>.
- 2- <http://dlib-pr.mpier.mpg.de> (официальный сайт Max-Planck-Institut für europäische Rechtsgeschichte).
- 3- <https://cyberleninka.ru/article/v/instituty-braka-i-semi-po-germanskomu-pravu-v-kontse-xix-veka>.
- 4- <http://isfic.info/urhis2/teris106.htm>.
- 5- <https://studfiles.net/preview/6810178/page:11/>.
- 6- [https://studopedia.ru/4\\_63561\\_germanskoe-grazhdanskoe-ulozhenie--g-struktura-brachno-semeynoe-i-nasledstvennoe-pravo.html](https://studopedia.ru/4_63561_germanskoe-grazhdanskoe-ulozhenie--g-struktura-brachno-semeynoe-i-nasledstvennoe-pravo.html).
- 7- <http://www.psychologos.ru/articles/view/kak-k-detyam-otnosilis-v-proshlom-dvoe-zn--istoriya-detstva>.
- 8- <http://m.diletant.media/articles/44243770/>.
- 9- [old.nkozlov.ru/print/library/s218/d4118/?resultpage=4](http://old.nkozlov.ru/print/library/s218/d4118/?resultpage=4).
- 10- [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный\\_закон\\_от\\_28\\_декабря\\_2012\\_года\\_№\\_272-ФЗ](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Федеральный_закон_от_28_декабря_2012_года_№_272-ФЗ).
- 11- <http://nauchforum.ru/studconf/gum/x/2774>.
- 12- [http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset\\_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-morel](http://www.coe.int/ru/web/commissioner/view/-/asset_publisher/ugj3i6qSEkhZ/content/protecting-children-s-rights-europe-should-do-morel).
- 13- <https://www.dkhw.de/schwerpunkte/kinderrechte/25-bausteine-fuer-ein-kindgerechtes-deutschland/>.
- 14- <http://sff-miami.com/blog/zashhita-prav-rebenka-v-soedinennyh-shtatah/>.

15- Ивашкина Д. Графологическая экспертиза доказала: подпись бабушки под отказом от Димы Яковлева подделали. Комсомольская правда. kp.ru (27 декабря 2012 г.). Дата обращения: 31 декабря 2012.

**Судебная практика:**

1. Решение ЕСПЧ от 12.09.2000 «По вопросу приемлемости жалобы п 45665/99 «Наталья Васильевна Никишина против Российской Федерации».
2. Постановление ЕСПЧ от 07.05.2009 «Дело «Калачева против Российской Федерации» (жалоба N 3451/05).
3. Russia and Moldova Jackson-Vanik Repeal and Sergei Magnitsky Rule of Law Accountability Act of 2012 (акт Магнитского).
4. Дело Димы Яковлева. Режим доступа [Электронный ресурс]: [http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Дело\\_Димы\\_Яковлева](http://ru.m.wikipedia.org/wiki/Дело_Димы_Яковлева).