

ЦИВІЛЬНЕ ПРАВО, СІМЕЙНЕ ПРАВО, ЦИВІЛЬНИЙ ПРОЦЕС

УДК 347.24:347.64

Л. М. Зилковская

кандидат юридических наук, доцент

Одесский национальный университет имени И. И. Мечникова,

экономико-правовой факультет,

заместитель декана

Французский бульвар, 24/26, Одесса, 65058, Украина

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ОХРАНЫ ПРАВ ДЕТЕЙ В СВЕТЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ СОГЛАШЕНИЙ

Статья посвящена проблемам соотношения международных норм права и национального законодательства в сфере охраны прав детей. На примере Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод, анализе норм Конституции Украины, ГК Украины и других актов отечественного законодательства, регулирующего права и интересы детей, выявлены недостатки в правовой регламентации охраны прав детей, сформулированы предложения по их устранению.

Ключевые слова: права детей, интересы детей, охрана прав детей, Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод.

Судя по количеству нормативно-правовых актов, принимающихся в разных странах и на межгосударственном уровне, охрана и защита прав детей имеет важное значение для общества и государства. В Украине сложилась система нормативно-правовых актов в сфере охраны прав детей, частью которой являются международные договоры, согласие на обязательность которых дано Верховной Радой Украины.

Исследованию проблем правового регулирования охраны прав детей международно-правовыми нормативными актами в их связи с национальным законодательством всегда уделялось недостаточно внимания. В советское время на данную проблему обратили внимание, когда вышли в свет работы Е. Г. Дрижчаной и И. К. Городецкой [1–3]. Среди современных монографических работ следует назвать диссертационное исследование О. И. Вингловской, объектом которого стала сфера межгосударственных отношений относительно имплементации международных стандартов прав ребенка [4]. Не умаляя значение работ первых двух авторов, отметим, что их положения значительно устарели, а работа третьего оставила без внимания многие международно-правовые акты.

Целью написания этой статьи является выявление соотношения международных норм права (на примере Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.) и национального законодательства в сфере охраны прав детей, формулирование на основе этого предложений по их усовершенствованию.

Международная охрана прав и интересов детей как принцип отношения цивилизованных государств к детям был установлен международно-правовыми актами ООН, ЕС, Гаагской конференцией по МЧП. Такими, например, как Декларация прав ребенка 1959 г., Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г., Конвенция о юрисдикции, праве, которое применяется, признании, выполнении и сотрудничестве относительно родительской ответственности и мероприятий по защите детей 1996 г., Конвенция о признании и выполнении решений относительно обязательств о содержании 1973 г., Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей 1980 г., Европейская конвенция об осуществлении прав детей 1996 г., Европейская конвенция о признании и исполнении решений в области опеки над детьми и восстановлении опеки над детьми 1980 г., Европейская конвенция об усыновлении детей (пересмотренная) 2008 г. [5–12] и рядом других договоров и резолюций [13].

Кроме этого, порядок осуществления некоторых общих прав человека детьми детально регламентируется такими международными нормативно-правовыми актами, как Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., Европейская социальная хартия (Пересмотренная) 1996 г. [14–16] и др.

Каждое из названных и других соглашений устанавливает основные параметры международных стандартов прав человека, в т. ч. и детей, которые признаются в настоящее время в той или иной степени всем международным сообществом.

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. была подписана от имени Украины 9 ноября 1995 г. и ратифицирована Законом Украины «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года, Первого протокола и протоколов № 2, 4, 7 и 11 к Конвенции» от 17 июля 1997 г. № 475/97-ВР [17] с определенными заявлениями и предостережениями.

Как уже говорилось выше, порядок осуществления некоторых общих прав человека детьми детально регламентируется и другими международными нормативно-правовыми актами, но важным является то, что Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод предопределяет возникновение более конкретных правил поведения, а также подчиняет их себе. Мы считаем, что нормы Конвенции о защите прав человека и основных свобод являются теми международными стандартами, на которых строятся договоренности государств-участников Совета Европы, которые ложатся в основу внутренних правопорядков. Речь идет о глубоком увязывании международного и внутренних правопорядков на основе самых высоких стандартов в сфере прав и свобод человека, о создании наиболее

эффективных механизмов выполнения государствами своих внутригосударственных и международно-правовых обязательств. Рассмотрим некоторые международные стандарты в сфере защиты прав детей и их отражение в национальном законодательстве Украины с точки зрения возможности реализации детьми своих прав и свобод.

Так, Протокол № 1 от 20 марта 1952 г. к Конвенции о защите прав человека и основных свобод устанавливает принцип защиты собственности, под которым подразумевается, в частности, то, что каждое физическое лицо имеет право на уважение своей собственности. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как в интересах общества и на условиях, предусмотренных законом и общими принципами международного права (ст. 1 Протокола № 1). Статья 2 Протокола № 1 устанавливает право на образование, то есть то, что никому не может быть отказано в праве на образование. Государство при осуществлении любых функций, которые оно принимает на себя в области образования и обучения, уважает право родителей обеспечивать такое образование и такое обучение, которые соответствуют их религиозным и философским убеждениям.

Статья 2 Протокола № 4 от 16 сентября 1963 года предусматривает реализацию права на свободу передвижения, то есть каждый, кто на законных основаниях находится на территории какого-либо государства, имеет в пределах этой территории право на свободу передвижения и свободу выбора местожительства. Каждый человек свободен покинуть любую страну, включая свою собственную и т. д.

Эти и другие международные стандарты служат ориентирами при определении направления развития государства в сфере охраны и защиты прав детей. Связь между Конвенцией о защите прав человека и основных свобод и национальным законодательством Украины в сфере охраны и защиты прав детей нашла, прежде всего, свое выражение в нормах Конституции Украины, Семейного кодекса Украины, Закона Украины «Об охране детства» а также других нормативно-правовых актов, принятых Верховной Радой Украины, Кабинетом Министров Украины, другими государственными институциями.

Так, Конституция Украины провозглашает, что семья, детство, материнство и отцовство охраняются государством (ст. 51), а также равенство детей независимо от происхождения, рождения в браке или без заключения такового, гарантирует преследование согласно закону любого насилия над ребенком и его эксплуатацию, берет на себя обязательство содержания и воспитания детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения (ст. 52). Государство обязуется обеспечить защиту прав всех субъектов права собственности, провозглашает равенство всех субъектов права собственности перед законом (ст. 13 Конституции Украины).

Таким образом, правовые стандарты в сфере обеспечения, охраны и защиты прав детей в Украине заложены. Однако реализация этих прав заключается в реальной возможности использовать заложенные в этих правах социальные блага. А это в современных экономических условиях в Украине проблематично.

Покровительство государства таким категориям детей, как дети-сироты и дети, лишенные родительского попечения, является очень ценным в современных экономических условиях, в которых пребывает сейчас Украина.

Украинское законодательство различает понятия «ребенок-сирота» и «ребенок, лишенный родительского попечения». Так, согласно Закону «Об обеспечении организационно-правовых условий социальной защиты детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения» [18], ребенок-сирота — ребенок, у которого умерли и погибли родители.

Ребенок, лишенный родительского попечения, — ребенок, который остался без заботы родителей в связи с лишением их родительских прав, отобранием ребенка у родителей без лишения родительских прав, признанием родителей безвестно отсутствующими или недееспособными, объявлением их умершими, отбыванием ими наказания в местах лишения свободы и пребыванием их под стражей на время следствия, розыском их органами внутренних дел, связанным с уклонением от уплаты алиментов и отсутствием сведений об их местонахождении, длительной болезнью родителей, которая препятствует им выполнять свои родительские обязанности, а также подброшенные дети, родители которых неизвестны, дети, от которых отказались родители, и беспризорные дети.

Сегодня в Украине наблюдается рост количества детей-сирот и детей, оставшихся без родительского попечения, о чем говорится Омбудсменом Украины в ежегодных докладах о состоянии соблюдения и защиты прав и свобод человека в Украине. Причины роста количества детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения, различны, в первую очередь — это сложное экономическое положение в стране. Глубокий экономический кризис и вызванные им социальные изменения привели к тому, что положение многих детей ухудшилось в результате все большего обнищания и безработицы их родителей. Кроме того, следует назвать и такие причины, как отсутствие эффективного правового регулирования некоторых вопросов защиты прав детей, а также — игнорирование правоприменительными органами существующих правовых норм в сфере защиты прав детей.

Очень сложно детям-сиротам и детям, лишенным родительского попечения, которые проживают в интернатах, и даже тем, кто устроен под опеку в семье, реализовать свое конституционное право бесплатно получить высшее образование (ст. 53 Конституции Украины), право на занятие различными видами интеллектуальной деятельности (в сфере литературного, художественного, научного и технического творчества) (ст. 54 Конституции Украины), право на предпринимательскую деятельность, право на труд (ст. 42, 43 Конституции Украины). Первое из названных прав невозможно реализовать потому, что многие дома-интернаты для детей не имеют достаточного финансирования для найма высококвалифицированных специалистов-преподавателей, и как следствие — неконкурентоспособность детей-выходцев из интернатов при проведении независимого оценивания и мониторинга качества образования. Второе — из-за отсутствия возможности у некоторых вузов обеспечить таких детей жильем на время учебы. Третье и четвертое невозможно осуществить отчасти из-за невозможности

реализации предыдущих прав, незнания своих прав, а также из-за сложной экономической ситуации в стране (высокий уровень безработицы, отсутствие рабочих мест для несовершеннолетних).

К слову заметим, что тут налицо нарушение только норм украинского законодательства, так как ст. 2 Протокола № 1 Конвенции гласит, что *государство... уважает право родителей* обеспечивать такое образование и такое обучение детям, которые соответствуют их религиозным и философским убеждениям, то есть речь идет о детях, имеющих родителей. В самой же Конвенции о защите прав человека и основных свобод и в протоколах к ней отсутствуют принципы предоставления достойного образования детям, которые в силу негативных жизненных обстоятельств остались без попечения родителей. По нашему мнению, это большое упущение данной Конвенции.

Упущением рассматриваемой Конвенции является также то, что ни она, ни принятые к ней Протоколы не содержат конкретных мер, принимаемых международным сообществом по отношению к государствам-нарушителям положений Конвенции в сфере охраны и защиты прав детей.

Что касается возможности реализации международных стандартов, установленных Европейской Конвенцией о защите прав человека и основных свобод, отраженных в Конституции Украины, то тут сложности также возникают относительно реализации права знать свои права и обязанности (ст. 57 Конституции Украины), свободы передвижения, свободного выбора места проживания (ст. 33 Конституции Украины), защиты своего права собственности (ст. 13 Конституции Украины), в частности на жилье. Например, отсутствие возможности реализовать последнее связано с тем, что финансирование мероприятий по обеспечению детей-сирот, детей, лишенных родительского попечения, а также лиц из их числа жильем, возложено на местные органы государственной власти, однако местные бюджеты выделяют мизерные средства для этих целей. Отсутствует законодательный механизм, а также бюджетные средства для предоставления детям-сиротам, и детям, лишенным родительского попечения, а также лицам из их числа социального жилья (то есть жилья, предоставленного без права приобретения в собственность). Не действуют нормы ст. 71 ЖК Украины, принятого еще в СССР, относительно передачи по договору аренды жилья, принадлежащего детям-сиротам, и детям, лишенным родительского попечения, другим лицам на время пребывания таких детей в домах-интернатах или под опекой (попечительством) у опекунов (попечителей). Не действуют на практике также нормы ст. 72, 1032 ГК Украины относительно возможности передачи имущества, принадлежащего детям-сиротам, и детям, лишенным родительского попечения, по договору управления имуществом. Как следствие — дети лишаются собственности или их собственности причиняется значительный вред (жилье перепродается мошенниками, разрушается, уничтожается).

Мы коснулись только некоторых проблем установления и реализации международных правовых стандартов в сфере охраны, защиты и обеспечения прав детей в их взаимосвязи с украинским законодательством.

Очевидным является то, что как сами международные стандарты, так и внутреннее законодательство Украины, нуждаются в принципиальном качественном пересмотре. По нашему мнению, проблемы обеспечения и защиты прав детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения, в Украине связаны больше с недостатками в правоприменении действующих законов как в указанной сфере, так и в сфере ответственности государственных органов за невыполнение законов.

Нормы же Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и протоколов к ней нуждаются в пересмотре с целью закрепления принципов обеспечения и защиты прав детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения, а также возможной ответственности государств-участников Конвенции за ненадлежащее выполнение её предписаний.

Проблемы правового регулирования охраны прав детей не ограничиваются только лишь выявлением степени соотношения норм Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и национального законодательства в сфере охраны и защиты прав детей. Научно-правовой оценки также требуют международные конвенции, участником которых Украина стала в последние годы, в частности Европейская конвенция о признании и исполнении решений в области опеки над детьми и восстановлении опеки над детьми и Европейская конвенция об усыновлении детей (пересмотренная).

Литература

1. Дрижчаная Е. Г. Коллизионные вопросы алиментирования детей в международном частном праве : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Гражданское право; семейное право; гражданский процесс; международное частное право» / Е. Г. Дрижчаная. — К., 1972. — 19 с.
2. Городецкая И. К. Защита прав и интересов детей в международном праве : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Гражданское право; семейное право; гражданский процесс; международное частное право» / И. К. Городецкая. — М., 1972. — 29 с.
3. Городецкая И. К. Международная защита прав и интересов детей. — М. : Междунар. отношения, 1973. — 112 с.
4. Вінгловська О. І. Імплементация міжнародних стандартів прав дитини в національному законодавстві України : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.11 «Міжнародне право» / О. І. Вінгловська; Київ. нац. ун-т ім. Т. Шевченка. Ін-т міжнар. відносин. — К., 2000. — 20 с.
5. Декларація ООН прав дитини від 20.11.1959 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_384
6. Конвенція про права дитини ООН, підписана 20.11.1989 р., ратифікована Постановою ВР № 789-ХІІ від 27.02.1991 р., набрання чинності для України міжнародного договору — 27.09.1991 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_021
7. Конвенція про юрисдикцію, право, що застосовується, визнання, виконання та співробітництво щодо батьківської відповідальності та заходів захисту дітей, прийнята Гаазькою конференцією з МПП 19.10.1996 р., дата підписання — 19.10.1996 р., приєднання на підставі Закону № 136-V від 14.09.2006 р., набрання чинності для України — 1.02.2008 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=973_002

8. Конвенція про визнання і виконання рішень стосовно зобов'язань про утримання, прийнята Гаазькою конференцією з МПП 2.10.1973 р., приєднання до Конвенції із заявою та застереженням відповідно до Закону № 135-V від 14.09.2006 р., дата набрання чинності для України: 01.08.2008 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=973_001
9. Конвенція про цивільно-правові аспекти міжнародного викрадення дітей, прийнята Гаазькою конференцією з МПП 25.10.1980 р., дата приєднання — 11.01.2006 р., приєднання України до Конвенції з заявою на підставі Закону № 3303-IV від 11.01.2006 р., набуття чинності — 1.09.2006 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_188
10. Європейська конвенція про здійснення прав дітей від 25.01.1996 р., підписана від імені України — 7.05.1999 р., ратифікована із заявою Законом № 69-V від 3.08.2006 р., набрання чинності для України — 1.04.2007 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=994_135
11. Європейська конвенція про визнання та виконання рішень стосовно опіки над дітьми та про поновлення опіки над дітьми, підписана 20.05.1980 р., ратифікована із заявами та застереженням Законом № 135-VI від 6.03.2008 р., набрання чинності для України 1.11.2008 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=994_327
12. Європейська конвенція про усиновлення дітей (переглянута), прийнята Радою Європи 27.11.2008 р., ратифікована Законом № 3017-VI від 15.02.2011 р. із застереженням та заявою [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу : http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=994_a17
13. См., напр.: Резолюція 60/231, прийнята Генеральною Ассамблеєю Організації Об'єднаних Націй «Права ребенка» от 23.12.2005 г. № 60/231 [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_e60&new=1
14. Загальна декларація прав людини, прийнята і проголошена резолюцією 217 А (III) Генеральної Асамблеї ООН від 10 грудня 1948 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_015
15. Конвенція про захист прав людини і основоположних свобод від 4.11.1950 р., ратифікована Законом № 475/97-ВР від 17.07.1997 р., набрання чинності — 11.09.1997 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_004
16. Європейська соціальна хартія (Переглянута) (ETS № 163), Страсбург, 3 травня 1996 р., ратифікована із заявами Законом України № 137-V от 14.09.2006 р. [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=137-16>
17. Про ратифікацію Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод 1950 року, Першого протоколу та протоколів № 2, 4, 7 та 11 до Конвенції : Закон України від 17 липня 1997 р. № 475/97-ВР [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=475_%2F97-%E2%F0. Сегодня Конвенция действует на территории Украины с учетом подписанных и ратифицированных протоколов № 1, 2, 4, 6, 7, 9, 10, 12, 13, 14, 14-bis.
18. Про забезпечення організаційно-правових умов соціального захисту дітей-сиріт та дітей, позбавлених батьківського піклування Закон України від 13 січня 2005 р. № 2342-IV [Електронний ресурс] // Офіційний сайт Верховної Ради України. — Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=2342-15>

Л. М. Зілковська

Одеський національний університет імені І. І. Мечникова,
кафедра цивільно-правових дисциплін
Французький бульвар, 24/26, Одеса, 65058, Україна

ДЕЯКІ АСПЕКТИ ОХОРОНИ ПРАВ ДІТЕЙ У СВІТЛІ МІЖНАРОДНИХ УГОД

Резюме

Стаття присвячена проблемам співвідношення міжнародних норм права і національного законодавства у сфері охорони прав дітей. На прикладі Європейської Конвенції про захист прав людини та основних свобод, аналізі норм Конституції України, ЦК України та інших актів національного законодавства, що регулює права та інтереси дітей, виявлені недоліки в правовій регламентації охорони прав дітей, сформульовано пропозиції з їх усунення.

Ключові слова: права дітей, інтереси дітей, охорона прав дітей, Європейська Конвенція про захист прав людини та основних свобод.

L. M. Zilkovska

Odessa I. I. Mechnikov National University,
The Department of Civil Law Disciplines
Frantsuzskiy Boulevard, 24/26, Odesa, 65058, Ukraine

SOME ASPECTS OF PROTECTION OF THE RIGHTS OF CHILDREN IN THE LIGHT OF INTERNATIONAL AGREEMENTS

Summary

The article is devoted to problems of the ratio of international law and national legislation in the field of children's rights. In the case of the European Convention on Human Rights and Fundamental Freedoms, the analysis of the Constitution of Ukraine, Civil Code of Ukraine and other acts of national legislation which regulates the rights and interests of children, the gaps in the legal regulation of protection of the children's rights are revealed, and proposals for their improvement are formulated.

Key words: children's right, children's interests, protection of the children's rights, European Convention on Human Rights and Fundamental Freedoms.