

ды думать о технологиях применения, к числу которых на наш взгляд принадлежит и методология. Как полагает судья или другой чиновник в праве, его задача – творить венец справедливости в самом решении, практически только своим собственным умом и опытом. Очень показателен в этом плане пример англосаксонской практики. Как показательно описывал правоприменительную ситуацию в Англии Кок, «разум-это жизнь права, и общее право есть ничто иное как право»[3, с. 265]. Такой подход исключает использование какой-либо методологии или специальной методики кроме собственной логики, которой будет двигаться судья, создавая новые прецедентные правила.

Но в любом случае правоприменитель – всегда носитель определенной правовой культуры, с которой он был связан многие годы со студенческой скамьи. Правоприменитель – субъект правовой психологии и одновременно объект правовой идеологии. В первом случае он сам творит право (англосаксонская практика) или выносит соответствующие решения (континентальные правовые традиции), во втором – право создают с помощью него. И если в так называемой государственной системе инициатива субъекта правоприменения достаточно сильно скована и не дает выхода на уровне правовой психологии, то в системе коммерческого судопроизводства правоприменитель более свободен и может реализовать себя как субъект правовой психологии. В зависимости от свободы правоприменителя зависят и его методологические пристрастия – будет ли он строго придерживаться существующих регламентов и правил официального характера или станет оперировать методологическими научными формами, дабы вынести более справедливое решение.

Обращение к практике третейского судопроизводства было вызвано с одной стороны потерей авторитета власти так называемых государственных судей, с другой – поиском новых, более справедливых социальных регуляторов, существующих за пределами правовой сферы.

**Заключение.** Иными словами, где больше существует свободы судейского усмотрения, там шире возможность применения методологических средств и правил и справедливее выносимое судебное решение. Применение методологических правил должно происходить на всех стадиях правоприменительного процесса.

Непосредственное применение нормы, осложненной иностранным элементом, предполагает реализацию традиционных для правовых систем стадий правоприменения в виде установления фактической основы дела, определения юридической основы дела и принятия решения по делу, но с учетом специфики, вызванной иностранными характеристиками субъекта, фактом нахождения объекта вне пределов национальной юрисдикции и определением национального правового поля, в рамках которого имело место определенное действие или событие.

1. Merryman, J.H. Comparative law and Social Change: on the Origins, Style, Decline and Revival of the Law and Development / J.H. Merryman // American Journal of Comparative Law. – 1977. – Vol. 25. – № 3. – P.457 – 483.
2. Merryman, J.H. Comparative law and Scientific Explanation / J.H. Merryman // Law in the USA in social and technological revolution. – Brussels: Bruylant, 1974. – P.81 – 104.
3. Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид, К. Жоффре-Спинози ; пер. с фр. В. А. Туманова. – М. : Междунар. отношения, 1997. – 400 с.

## **АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСТВА ДЕТЕЙ ПРИ МЕЖДУНАРОДНОМ УСЫНОВЛЕНИИ И РАЗНОМ ГРАЖДАНСТВЕ СУПРУГОВ**

*Е.Ф. Ивашикевич  
Витебск, ВГУ имени П.М. Машерова*

В официальных выступлениях Омбудсмана Совета Европы неоднократно содержались рекомендации, обращенные на превенцию со стороны государств вероятности попадания детей в число апатридов при международном усыновлении, в том числе, благодаря юридическим гарантиям получения гражданства приемных родителей.

Цель исследования – охарактеризовать правовые коллизии при предоставлении гражданства детям в изменяющихся жизненных ситуациях.

**Материал и методы.** Основными материалами, используемыми в данной статье, является Закон о гражданстве Республики Беларусь, Закон о гражданстве ребенка 2000 г. США и иные НПА. В работе использовались как общенаучные методы познания – анализ, синтез, так и частнонаучные – формально-юридический и сравнительно-правовой.

**Результаты и их обсуждение.** Согласно Закону «О гражданстве Республики Беларусь» одним из самых распространённых оснований приобретения гражданства является гражданство по рождению. Ребёнок приобретает его независимо от места рождения, если родители или один из них являются белорусскими гражданами; родители-иностранцы (единственный родитель) постоянно проживают на территории нашей страны и ребёнок родился на территории Республики Беларусь, а другие государства не предоставляют ему гражданства родителей. Находящийся на территории республики ребёнок, родители которого неизвестны, становится гражданином страны. Законом гарантируется, что ребенок-гражданин при усыновлении (удочерении) иностранными гражданами или апатридами сохраняет гражданство Республики Беларусь (ст. 27). Однако, предусматривается по общей процедуре возможность прекращения гражданства Беларуси при международном усыновлении ребенка гражданами-иностранцами или апатридами при условии, что ребенок не станет апатридом [1]. Вместе с тем, белорусское законодательство не предусматривает достаточно эффективного контроля за получением детьми гражданства иностранных усыновителей. Полномочия органов иностранных дел, дипломатических представительств, на наш взгляд, недостаточны, поскольку ограничиваются учетом лиц, в отношении которых приняты решения об изменении гражданства. Необходимо их расширить, наделив функцией контроля за получением гражданства усыновленного ребенка, прекратившего гражданство Республики Беларусь.

Гарантии приобретения гражданства усыновленным ребенком предусмотрены законодательно, например, в Великобритании и США. В ст. 1 Закона о британском гражданстве 1981 г. закреплено, что при усыновлении ребенка независимо от его национальности обоими супругами, ребенок становится британским гражданином, если его имеет один из усыновителей. При прекращении действия приказа об усыновлении гражданство также сохраняется (исключение – отмена его судом). Если ребенок уже является английским подданным, то усыновление не может лишить его британского гражданства (особенно в случае отмены усыновления). В Законе о гражданстве ребенка 2000 г. США акцентируется внимание на устранении неравного режима между детьми, усыновленными гражданами страны или иностранными гражданами, постоянно проживающими в стране (детьми иммигрантов). Прежде усыновленные иммигрантами дети приобретали гражданство США только путём натурализации. Сейчас ребенок-иностранец «автоматически» приобретает американское гражданство, если один из усыновителей является гражданином страны по рождению или натурализованным; усыновленный ребенок не достиг 18-ти лет; усыновлен американским гражданином по решению суда; согласно иммиграционным правилам ребенок-иностранец признан ребенком, оставшимся без попечения родителей и ближайшим родственником является гражданин США. В случае усыновления детей отчимами или мачехами, при других обстоятельствах, когда ребенок-иностранец не соответствует статусу ребенка-сироты, приобретение гражданства возможно после 2-х лет правовой «охраны» и совместного проживания усыновителя-гражданина США с ребенком-иностранцем, не достигшем 16 лет [2]. По Закону США о международном усыновлении 2000 г. дети из стран-участниц Гаагской Конвенции о защите детей и сотрудничестве в области иностранного усыновления, автоматически приобретают американское гражданство при соответствии иммиграционным требованиям. Таким образом, если помещение на усыновление будет неудачным до самого решения об усыновлении или признания его законным на территории США (переусыновление), ребенок не подвергается опасности утраты права на автоматическое приобретение гражданства США, статуса постоянно проживающего лица. Однако, недавно Д. Трамп заявил, что приложит все усилия по изменению законодательства, обеспечивающего приоритет гражданства по рождению на основании «права почвы» (учитывается место рождения).

В современных реалиях активных миграционных потоков наблюдается рост «смешанных» браков лиц с разным гражданством. Одновременно растёт и количество разводов между супругами-гражданами разных государств. В связи с этим, существует множество проблем статуса родившихся в этих семьях детей. Так, известным является скандал, связанный с изъятием из русской семьи (у матери – российское гражданство, у отца – финское) 7.09.2012 в ходе спецоперации финской полиции в г. Ванта сразу 4-х детей (в том числе новорожденного), что вызвано высказыванием 6-летней дочери в школе о том, что «папа хлопнул ее по попе». Финский Минздрав разместил на официальном сайте заявление о том, что в России «насилие против детей рекомендуется властями» и на этом основании у русских семей в Финляндии надо отбирать детей (в 2012 г. изъято 49). В 2012 г. С. Анпилова сбежала с дочерью от мужа – граж-

данина Норвегии, избивающего ее и ребёнка, до этого подав на развод. При содействии Омбудсмена РФ дочери было предоставлено убежище. По её мнению, отбирать российских детей в Норвегии прибыльно (в среднем перечисляется 1 млн. частному детскому дому или приёмной семье). По данным Госкомстата Норвегии на 1.01.2010 под патронатом Барневарн находилось 5176 русских детей (20% изъято от кровных родителей для помещения в частные детдома). В 2013 г. в РФ принят Закон, дающий возможность родителю-гражданину России оформить гражданство ребенка, проживающего за границей, без согласия родителя-иностранца. Дети из смешанных семей, получившие российское наряду с иным гражданством, в 18 лет должны будут отказаться от одного из них. Если не будет заявления об отказе от нероссийского гражданства, то в день 20-летия лицо будет лишено российского гражданства, что противоречит положению Конституции, запрещающему лишать гражданства без выраженной на то воли лица, возникает и неравенство в зависимости от способа его приобретения.

Таким образом, во всех странах зафиксировано приобретение гражданства в результате усыновления. Однако, данный способ зачастую влечет проблемы как для усыновленного ребенка, так и для усыновителей-иностранцев. Они связаны с адаптацией усыновленного ребенка в чужой стране, отсутствием иногда эмоционально-культурной поддержки, ощущением неудобства из-за внешности, происхождения, что провоцирует обострение психологических и социальных проблем. Для того, чтобы интересы ребенка были максимально учтены, категория «интересы ребенка», прописываемая в договорах об усыновлении, включает в себя такие элементы, как культурная, этническая принадлежность, которые должны быть сохранены. Необходимо отметить, что государства продолжают следить за судьбой детей после усыновления. Примером проявления реакции властей на нарушение прав и законных интересов усыновленных детей за границей стал Закон РФ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации», принятый Госдумой 21.12.2012 г. («Закон Димы Яковлева»), запрещающий усыновление российских сирот американцами.

1. О гражданстве Республики Беларусь [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь от 01.08.2002 № 136-3 (в ред. 20.07.2016 № 414-з) // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «Юрспектр». Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь – Минск, 2018.
2. Татаринцева, Е.А. Правовые последствия усыновления для ребенка по законодательству Российской Федерации, Англии и США / Е.А. Татаринцева // Журнал «Право и политика». – 2011. – №1 (145). – С. 68-78.

## **К ВОПРОСУ О ПРИНЦИПАХ, УСТАНОВЛИВАЮЩИХ ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ**

*М.А. Козак  
Витебск, ВГУ имени П.М. Машерова*

Принципы организации и деятельности отдельно взятого вида органов власти помогают достаточно точно показать особенности их правового статуса и место в системе всей государственной власти.

Вопросы, касающиеся принципов деятельности органов государства, в доктрине права носят дискуссионный характер. В тоже время, необходимо иметь в виду, что принципы и основополагающие положения функционирования органов государства имеют конституционно-правовое закрепление и их доктринальное толкование носит субъективный оценочный характер.

Целью данной статьи является поиск возможности унифицировать принципы организации и деятельности органов представительной власти в Республике Беларусь.

**Материал и методы.** Научно-теоретической основой являются труды авторов, рассматривающих основы правовой теории, касающейся принципов организации и деятельности органов представительной власти в Республике Беларусь. При написании статьи был использован метод анализа теоретико-правовых взглядов. Метод анализа употреблялся совместно с методом синтеза, который позволил объединить в единое целое различные точки зрения и систематизировать выделяемые принципы организации и деятельности органов представительной власти в Республике Беларусь.