

*Айтмамат кызы А.***КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДАГЫ НИКЕ-ҮЙ-БҮЛӨ
МАМИЛЕЛЕРИНДЕГИ ЧЕТ ЭЛДИК ЭЛЕМЕНТТИН ТҮШҮНҮГҮ***Айтмамат кызы А.***ПОНЯТИЕ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА В БРАЧНО-СЕМЕЙНЫХ
ОТНОШЕНИЯХ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ***Aitmatamat kyuzy A.***THE CONCEPT OF A FOREIGN ELEMENT IN MARRIAGE
AND FAMILY RELATIONS IN KYRGYZ REPUBLIC**

УДК: 342.347

Конституциялык-укуктук жөнгө салуу көйгөйүн изилдөө учурунда изилдөөнүн максаты жана андан келип чыккан милдеттери белгиленген. Изилдөөнүн максаты Кыргыз Республикасындагы чет элдик элемент орун алган нике-үй-бүлө мамилелерди конституциялык-укуктук жөнгө салуунун жана азыркы учурдагы мыйзамдарда аларды чагылдыруу маселелерин укуктук камсыз болушун комплекстүү анализи. Изилдөөнүн максатынан төмөнкү милдеттер келип чыгат: Кыргыз Республикасынын ченемдик-укуктук массивдик жаңылыктарынын контекстинде нике-үй-бүлө мамилелерин жөнгө салынышынын тарыхый-укуктук анализи; Кыргыз Республикасынын Конституциялык укук тармагында нике-үй-бүлө мамилелердин түшүнүгүн жана мазмунун аныктоо; Чет элдик элемент менен нике-үй-бүлө мамилелерин конституциялык-укуктук жөнгө салуусуна комплекстүү анализ жүргүзүү жана Кыргыз Республикасындагы мындай жөнгө салуунун өзгөчөлүктөрүн аныктоо; Кыргызстандык практикада “чет элдик элемент” деген категориянын пайдаланышынын негиздүүлүгүн аныктоо; Кыргыз Республикасындагы нике-үй-бүлө мамилелеринин түрлөрүнүн өзгөчөлүктөрүн аныктоо; Атамекендик мыйзамдардагы боштуктарды аныктоо жана Кыргыз Республикасындагы нике-үй-бүлө мамилелерин жөнгө салууну оптимизациясы ишке ашыруу боюнча практикасын сунуштоо. Белгиленген милдеттерди чечүүдө бир нече илимий ыкмалар жана көз караштар колдонулган. Изилдөө азыркы учурда Кыргыз Республикасындагы мыйзамдарды анализдөөнүн негизинде жүргүзүлдү. Аларга Кыргыз Республикасынын Конституциясы, чет элдик Конституциялар, Кыргыз Республикасынын “Үй-бүлө жана нике” жөнүндөгү мыйзамы, бир нече мамлекеттердин мыйзамдары кирет. Алар Кыргыз Республикасы тарабынан ратификацияланган эл аралык актылар, конвенциялар, протоколдор, Резолюциялар жана Кыргыз Республикасынын Өкмөтүнүн токтомдору.

Негизги сөздөр: мамлекет Конституция, мыйзам, үй-бүлө-нике мамилелер, чет элдик элемент, нике, үй-бүлө, укуктук-ченемдик акт, жарандык кодекс, алименттер.

В ходе изучения проблемы конституционно-правового регулирования нами были обозначены следующие цель и вытекающие из нее задачи исследования. Целью исследования является комплексный анализ конституционного регулирования брачно-семейных отношений с иностранным элементом в Кыргызской Республике, их правовой обеспеченности и рассмотрения проблем в свете действующего законодательства Кыргызской Республики. Из поставленной цели вытекают следующие задачи исследования: историко-правовой анализ регулирования брачно-семейных отношений в контексте новаций нормативно-правового массива Кыргызской Республики; определить понятие и содержание брачно-семейных отношений в системе конституционного права Кыргызской Республики; провести комплексный анализ конституционно-правового регулирования брачно-семейных отношений с иностранным элементом и показать особенности этого регулирования в Кыргызской Республике; изучить обоснованность применения категории «иностраннный элемент» в кыргызстанской практике; выявить особенности видов брачно-семейных отношений в Кыргызской Республике; выявить пробелы в отечественном законодательстве и предложить практику реализации по оптимизации регулирования брачно-семейных отношений в Кыргызской Республике. При решении вышеуказанных задач использованы многочисленные научные подходы и взгляды. Исследование проведено на основе анализа текущего законодательства Кыргызской Республики. К ним относятся Конституция Кыргызской Республики, Конституции зарубежных стран, Закон Кыргызской Республики «О семье и браке», законы ряда государств. Это международные правовые акты, Конвенции, протоколы, Резолюции, ратифицированные Кыргызской Республикой, а также постановления Правительства Кыргызской Республики. Кроме этого проанализирован широкий спектр научных исследований, проекты законов, сообщения СМИ, и другие документы.

Ключевые слова: государство, Конституция, закон, семейно-брачные отношения, иностранный элемент, брак, семья, нормативно-правовой акт, гражданский кодекс, алименты.

In the course of studying the problem of constitutional and legal regulation, we identified the following goal and the tasks of the study that follow from it. The aim of the study is a comprehensive analysis of the constitutional regulation of marriage and family relations with a foreign element in the Kyrgyz Republic, their legal security and consideration of problems in the light of the current legislation of the Kyrgyz Republic. The following research objectives follow from this goal: historical and legal analysis of the regulation of marriage and family relations in the context of innovations in the regulatory framework of the Kyrgyz Republic; to define the concept and content of marriage and family relations in the system of constitutional law of the Kyrgyz Republic; conduct a comprehensive analysis of the constitutional and legal regulation of marriage and family relations with a foreign element and show the features of this regulation in the Kyrgyz Republic; to study the validity of the application of the category "foreign element" in Kyrgyz practice; to identify the features of types of marriage and family relations in the Kyrgyz Republic; identify gaps in domestic legislation and propose implementation practices to optimize the regulation of marriage and family relations in the Kyrgyz Republic. Numerous scientific approaches and views were used to solve the above problems. The study is based on the analysis of the current legislation of the Kyrgyz Republic. These include the Constitution of the Kyrgyz Republic, the Constitutions of foreign countries, the Law of the Kyrgyz Republic "On Family and Marriage", and the laws of a number of States. These are international legal acts, Conventions, protocols, Resolutions ratified by the Kyrgyz Republic, as well as resolutions of the Government of the Kyrgyz Republic. In addition, a wide range of scientific studies, draft laws, media reports, and other documents were analyzed.

Key words: state, Constitution, law, family and marriage relations, foreign element, marriage, family, normative legal act, civil Code, alimony.

Институт брака ориентирован на сохранение и приумножение традиций не только в Кыргызской Республике, но и во всех государствах. Так как семья, дети и забота о них - одна из наиболее приоритетных задач государства. В связи с этим совокупность юридических, морально-философских, культурных и других норм, направленные на эффективную и плодотворную реализацию регулирования брачно- семейных отношений имеет особую значимость функционирования такого организма как социума.

На данный момент главной тенденцией являются отношения, носящие международный характер. Данная тенденция в XXI веке стала называться семья с «иностранным элементом». Следует отметить, что такого рода семьи порождают в правовом отношении соответствующие проблемы, из-за отсутствия единой разработанной концепции, адаптированной юрисдикциям всех государств. Несмотря на то, что положения главы второй Конституции Кыргызской Республики

устанавливают основы правового статуса личности, а статья 19-я для иностранных граждан и лиц без гражданства, необходимость анализа брачно- семейных отношений не потеряла своей актуальности, так как семья это ключевой фактор социума, построение которого является приоритетной задачей кыргызстанского государства [1]. Соответственно, перечисленные обстоятельства предопределили необходимость многостороннего анализа и прогнозирования правового регулирования брачно-семейных отношений в Кыргызской Республике с присутствием иностранного элемента. Также востребованным является научно-практическое, методологическое осмысление правовой регламентации подобного рода отношений в зарубежных странах.

В связи с тем, что сама по себе семья не является предметом данного изучения, а государство регулирует лишь условия и порядок возникновения прав и обязанностей сторон, вступивших в брак, актуализируется исследование государственного регулирования брачно-семейных отношений. Исходя из вышеизложенного и поставленных целей формируется идея о конституционно правовом регулировании брачно-семейных отношений как совокупностей полномочий в области государственной политики, направленной на:

- права граждан в сфере охраны семьи;
- обязанность государства в лице органов государственной власти по защите указанных прав;

Основываясь на вышеизложенное, мы определили объект, цели и предмет исследования. Соответственно объектом исследования являются конституционно-правовые отношения в брачно-семейной сфере и развития базовых институтов этой сферы.

Предмет исследования составляют конституционно-правовые и иные нормы отраслевого характера в области брачно-семейных отношений с иностранным элементом, а также их конвенциональный, концептуальный и прикладные аспекты.

Цель исследования - комплексный анализ конституционного регулирования брачно-семейных отношений с иностранным элементом в КР, их правовой обеспеченности и рассмотрении проблем в свете действующего законодательства КР.

В соответствии с целью актуализированы следующие задачи исследования:

- историко-правовой анализ регулирования брачно-семейных отношений в контексте новаций нормативно-правового массива КР;
- определить понятие и содержание брачно-семейных отношений в системе конституционного права Кыргызской Республики;

- провести комплексный анализ конституционно-правового регулирования брачно-семейных отношений с иностранным элементом и показать особенности этого регулирования в Кыргызской Республике;

- изучить обоснованность применения категории «иностраный элемент» в кыргызстанской практике;

- выявить особенности регулирования видов брачно-семейных отношений в КР;

- выявить пробелы в отечественном законодательстве и предложить практические рекомендации по оптимизации регулирования брачно-семейных отношений в Кыргызской Республике.

Актуальность данной темы заключается в следующем:

В Кыргызской Республике необходимость анализа брачно-семейных отношений представляет особую актуальность, прежде всего, потому что семья является ключевым фактором социума, построение которого является приоритетом задач кыргызстанского государства.

Таким образом, можно признать, что принятые действенные меры для правового закрепления института брачно-семейных отношений с иностранным элементом, заметно актуализировали указанную проблематику с учетом развития государства и законодательства КР. Общая сумма представленных обстоятельств, вполне закономерно предопределила необходимость всестороннего и анализа правовой регламентации брачно-семейных отношений в КР и выявления прогностики развития. Также востребованным представляется научно-практическое, методологическое осмысление правового регулирования данного типа отношений и в ряде зарубежных государств.

Для того, чтобы определиться с понятием «иностраный элемент» мы должны четко разобраться с определением брачно-семейных отношений. Если исходить из определений ученых, по их мнению, брачно-семейные отношения – это добровольный союз мужчины и женщины, созданный на равноправии и ориентированный на создание семьи [2].

Если исходить из определений других ученых, то брачно-семейные отношения – это отношения, заключением брака. Брак, в свою очередь – это узаконенный добровольный, равноправный союз мужчины и женщины, ориентированный на создание семьи, вследствие которого порождаются права и обязанности супругов [3].

При заключении брака должны учитываться все

нормы соответствующего действующего законодательства. Несмотря на то, что на сегодняшний день институт брака и семьи является всесторонне изученным и изучаемым в плане изучения и исследования его специфических признаков как правового института он не теряет своей актуальности. Данный институт является объектом исследования многих наук, таких как юриспруденция, философия, социология, медицина, психологии, это обусловлено тем, что данный институт играет важную роль в жизни людей и общества в целом. Данный институт обеспечивает развитие общества не только в демографическом, но и в правовом плане. В демографическом плане институт брака и семьи планирует демографические процессы, обеспечивая максимально точный анализ и прогноз на будущее. Таким образом, институт брака и семьи – это демографический, правовой и социальный институт [4]. Основываясь на вышеизложенное, можно утверждать, что брак – это союз мужчины и женщины, заключенный на основании порядка, предусмотренного законодательством. А вот что касается семьи, то она имеет свое конкретное определение. Но следует отметить, что понятие «семья» в законодательстве и науке трактуется по-разному. Это говорит о том, что семья как социальный институт воспринимается не одинаково. Такое понимание обусловлено тем, что многие ученые подразумевают под семьей совместное проживание группы лиц на одной жилой площади, порой не имеющих кровнородственных связей. Но в отличие от научного восприятия и понимания данного понятия в законодательстве термин «семья» имеет четкое толкование. Основываясь на вышеизложенное, можно прийти к следующему выводу о брачно-семейных отношениях. Во-первых, это отношения, порождённые вследствие заключения брака; во-вторых участники брачно-семейных отношений связаны кровнородственными отношениями. В принципе, рассматриваемый нами институт можно изучать по отдельности, то есть отдельный институт брака и институт семьи. Мы говорили о том, что «семья» - социальный институт с помощью которого идет социальная организация общества. Несмотря на возможность отдельного изучения института семьи и брака, они не могут функционировать по отдельности. Так как именно лица, вступившие в брак, являются ядром семьи. Отсюда вытекает следующая формула «добровольный и равноправный союз мужчины и женщины» – это брак, а брак – это основа семьи. Соответственно, брак порождает семью. Необходимо отметить и тот факт, что брак заключается на основа-

нии правил и норм, предусмотренных законодательством. То есть существует условие и порядок заключения брака. Определившись с понятиями, «семья», «брак», «институт брака и семьи» мы должны рассмотреть непосредственно поставленную нами проблему, определение понятия «иностранный элемент» брачно-семейных отношений Кыргызской Республики. Следует дать конкретное определение понятию «иностранный элемент». Как упоминалось ранее понятие «иностранный элемент» озвучен в некоторых действующих законах Кыргызской Республики, таких как Семейный Кодекс, Гражданский Кодекс и так далее. Но в них он получает определение с позиции международного права и международных норм. В связи с этим мы решили, что нужно конкретизировать данное понятие на основании отечественной правовой науки и национального законодательства. Рассмотрев при этом все положительные и отрицательные стороны данного элемента. В соответствии с этим мы полагаем, что конкретизация самого понятия и статуса иностранного элемента приведут к устранению многочисленных коллизий, связанных с ним. Решающая роль в этом процессе прежде всего принадлежит государству. И мы не имеем права ни в коем случае умолять его роль. Соответственно, занимаясь изучением данной проблемы мы определили, что не только пробелы и коллизии, но и аналогичные ситуации присутствуют и в законодательствах некоторых государств. В ходе исследования понятия «иностранный элемент» нами обоснованно, что главным аспектом при реализации прав является не нарушение и свобод других лиц. Это обозначает что зачастую стороны оказываются на не равноправных позициях, в связи с разностью юрисдикции, законодательства, регулирующие данные отношения. Но принципы корреляции допускают иногда приравнивание позиций сторон на основе ратифицированных Кыргызской Республикой международных договоров, в случае предоставления пакета необходимых документов в соответствующие органы. В последнее время участились браки с иностранными гражданами, что вызывает некую обеспокоенность. Причиной является то, что многие иностранные граждане у себя на родине состоят в браке, что усложняет ситуацию по отношению ко второй стороне. Используемая категория (иностранный элемент) обуславливается смысловым наполнением, передаваемым законодательстве Кыргызской Республике по гражданскому международному частному праву. Соответственно, категория «иностранный элемент» как и категории «трансграничные», «международный характер» подчеркивает их

сложную, емкую, многоаспектную характеристику. Нами установлено, что национальный законодатель обладает достаточно широкой свободой в регулировании терминологического и концептуального единства в обосновании закрепления категории «иностранный элемент» в семейном законодательстве Кыргызской Республики. Согласно взглядам Г.Ф. Шершеневича правоотношение не является гражданским обязательством и основанием возникновения и брака и обязательств является договор. По его мнению, брак-факт, порождающий правоотношения, как договор, отношения же, возникающие на его основе, относятся к инструментам особого рода [5]. Соответственно именно государству принадлежит определение законных рамок брака, имущественных споров и споров в отношении детей. Необходимо отметить, что семейные отношения коррелируют с традициями, религией, бытовыми обычаями, в силу которых семейное право различных государств отличается широким спектром особенностей, что усложняет унификацию законов. Учитывая вышеизложенное, следует отметить, что унификация брачно-семейных отношений с иностранным элементом достигла своего пика в начале XX веков и способствовало выработке Гаагских конвенций. К ним можно отнести: «об урегулировании коллизий законов и юрисдикции в области разводов и судебного разлучения супругов «О сотрудничестве в области иностранного усыновления» [6]. Но необходимо подчеркнуть, что указанные нормативно-правовые акты имеют некоторые недостатки, которые заключаются в ограниченном круге их участников. Особо нужно отметить, что в Основном законе Кыргызской Республики отмечается признание того, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Кыргызской Республике национальным режимом. Но несмотря на такое положение иностранных граждан и лиц без гражданства, отношение в Кыргызской Республике к такого рода бракам не всегда приветствуется. Это связано в первую очередь с менталитетом, обычаями и традициями. В связи с этим растут числа пробных, гражданских и гостевых браков. Несмотря на то, что в правовой литературе отмечается, что сожительство по истечении определённого срока переходит в законный брак несмотря на дифференциацию во многих государствах, существуют ряд общих черт заключения брака. Это:

1. Достижение брачного возраста;
2. Ответственность за сокрытие обстоятельств, препятствующих заключению брака;
3. Запрет браков между близкими родственниками, усыновителями и усыновленными;

4. Запрет вступления в брак с ограниченно способными и полностью недееспособными лицами [7].

Можно сказать, что на территории Кыргызской Республики определены все условия для брака с иностранными гражданами. Необходимо иметь ввиду специальные формы заключения браков, к ним относятся консульские браки, но и здесь присутствуют свои плюсы и минусы. Подводя итоги, необходимо подчеркнуть, что в основном все коллизии законодательства по заключению браков с иностранным элементом урегулированы Гаагскими конвенциями. Не стоит упускать из виду и статистику по таким бракам за последнее время. В этом плане прослеживается динамика роста числа таких браков. Соответственно нужно понимать, что сам по себе институт брака на протяжении столетий остается неизменной констан-

той, одним из главенствующих аспектов в жизни социума.

Литература:

1. Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 года (в редакции от 28 декабря 2016 года).
 2. Советское семейное право. Под ред. В.А. Рясенцева. М., 1982.
 3. Мустафаева Ф.А. Психологические проблемы молодой семьи. Справочник. - Баку, 2003.
 4. Гидденс Э. Социология. Родство. Брак. Семья. - М., 2005. Изд. второе перераб. и допол.
 5. Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. - М., 2001.
 6. Гаагская Конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам в отношении детей, 1956.
 7. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 г. №201.
-