

Garamollayeva S.A.*

DOI: 10.25108/2304-1730-1749.iolr.2019.61.72-78

УДК 342.7

On the legal status of minor children studying abroad

Abstract: It is analyzed the legal status of minor children in the Azerbaijan Republic and other states. The duties of the state and parents in relation to minor children are studied. The problematic aspects of the legal status of minor children studying abroad are identified. It is also proposed to create a special body to monitor the observance of the rights of children studying abroad and improve national legislation in this context.

Keywords: status of a minor; education abroad; legal protection; education; obligations of parents; citizens of the Azerbaijan Republic; child labor.

References

1. Aliyeva Z.A. *Osobennosti okhrany truda nesovershennoletnikh v Rossii i zarubezhom* [Particularities of protection of minors' labour in Russia and abroad]. *Yuridicheskiy vestnik DGU - Juridical Herald of the DSU*. 2016, no. 4, pp. 125-129.
2. *Zakon "Ob obrazovanii" Azerbajjanskoyi Respubliki ot 19.06.2009 g. No. 883-IIIQ s popravkami nayul' 2019 g.* [The Law of Azerbaijan Republic "On Education" No. 883-IIIQ dated on 19.06.2009 with supplements as of July 2019]. Available at: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml (accessed 04.11.2019).
3. *Konventsiya o pravakh rebyonka (odobrena General'noyi Assambleyi OON 20.11.1989)* [UN Convention on the Rights of the Child of 20.11.1989]. Available at: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml (accessed 07.11.2019).
4. *Konstitutsiya Azerbajjanskoyi Respubliki* [Constitution of Azerbaijan Republic]. Available at: <https://ru.president.az/azerbaijan/constitution> (accessed 04.11.2019)
5. Malykhina M.A. *Nekotorye voprosy konstitutsionno-pravovogo statusa nesovershennoletnikh v zarubezhnykh stranakh* [Some issues of constitutional and legal status of the minors in foreign countries]. *Leningradskiyi yuridicheskiyi zhurnal - Leningrad Juridical Journal*, 2013, no. 2(32), pp. 57-65.
6. Mantulina O.O. *Obyazannosti roditeleyi po sodержaniyu nesovershennoletnikh deteyi v Rossii i zarubezhnykh stranakh* [Obligation of the parents on supporting of minors in Russia and foreign countries]. *Nauchnyi forum: yurisprudentsiya, istoriya, sotsiologiya, politologiya i filozofiya: sb. stateyi* [Scientific forum: Jurisprudence, History, Sociology, Political Sciences and Philosophy]. Collection of the Articles. Moscow, 2017, pp. 26-37.
7. Melnikova A.V., Dridiger D.N. *Aktual'nye problem pravovogo polozheniya nesovershennoletnikh deteyi v Rossiyskoyi Federatsii. Aktual'nye problem bezopasnosti zhiznedeyatel'nosti deteyi i puti ikh resheniya: sb. Stateyi.* [Actual problems of legal position of the minors in Russian

*Garamollaeva Samira Asaf gizi- PhD in Law, Scientific Secretary of the Institute of Law and Human Rights of Azerbaijan National Academy of Sciences, Azerbaijan. Email: garamollayevasamira@gmail.com

Federation. Actual problems of safety of life activity of children and the ways of their resolution: collection of articles]. Saratov, *Saratovskiyi istochnik - Saratov source*, 2017, pp. 276-283.

8. *Semeynyi Kodeks Azerbajjanskoyi Respubliki po sostoyaniyu na aprel 2019 g.* [Family Code of Azerbaijan Republic as of April 2019]. Available at: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2604 (accessed 04.11.2019).

9. Yashina M.S. *Yuridicheskaya priroda pravovogo statusa nesoveshhennoletnikh v Rossiyskoyi Federatsii*. Luchshaya nauchno-issledovatel'skaya rabota, 2016: sb. stateyi. [Legal nature of legal status of the minors in Russian Federation. Best scientific research work, 2016: collection of articles]. Penza, *Nauka i prosveschenie - Science and Education*, 2016, pp. 96-102.

Гарамоллаева С.А.*

DOI: 10.25108/2304-1730-1749.iolr.2019.61.72-78
УДК 342.7**О правовом положении несовершеннолетних детей,
обучающихся за рубежом**

Аннотация: Рассмотрен правовой статус несовершеннолетних детей в Азербайджане и иных государствах. Изучены обязанности государства и родителей по отношению к несовершеннолетним детям. Выявлены проблемные аспекты правового положения несовершеннолетних, обучающихся за границей. Предложено создание специального органа, контролирующего соблюдение прав детей, обучающихся за рубежом, и совершенствование законодательства в данном контексте.

Ключевые слова: статус несовершеннолетнего; обучение за границей; правовая защита; образование; обязанности родителей; граждане Азербайджанской Республики; детский труд.

Образование является институтом культуры, который оказывает наряду с родительским воспитанием мощное воздействие на несовершеннолетних в плане как социального, правового, экономического, так и духовного воспитания. В рамках глобализации и цифровизации, подразумевающих миграционные процессы без потери гражданства, что оставляет право ответственности как за взрослых, так и детей на государстве, стоит отметить увеличение числа обучающихся в иных странах детей из нашей страны. Здесь же можно указать на обучение по обмену или же специальным приглашениям.

Согласно статистическим данным, в 2013-2014 учебном году 3035 азербайджанских студентов получили образование за границей по государственной линии. В основном граждане Азербайджана для получения образования по государственной линии выбирают высшие учебные заведения Турции. Россия – вторая страна, в которой предпочитают получать образование азербайджанцы (в 2013-2014 гг. - 337 студентов). Затем они выбирают Великобританию, Германию, Канаду, Нидерланды и другие европейские страны для обучения.

Несовершеннолетним азербайджанцам приходится обучаться в условиях иного социума, что способно оказать как негативное, так и положительное воздействие на дальнейшую гражданскую позицию детей, которым приходится учиться в чужой стране.

Их правовое положение в позиции граждан Азербайджанской Республики, временно проживающих и обучающихся за рубежом, является одной из важных проблем, что и определяет актуальность данной статьи.

Согласно А.В.Мельниковой «государство <...> не уделяет должного внимания проблемам охраны нормального развития и благополучия ребенка» [7, с. 280].

Соответственно, рассмотрение правовой поддержки в рамках статуса граждан в дистанцированном положении, коими являются дети, обучающиеся за рубежом, является необ-

*Гарамоллаева Самира Асаф кызы - доктор философии по праву, ученый секретарь, Институт права и прав человека НАНА, Азербайджан. E-mail: garamollayevasamira@gmail.com

ходимостью с позиции подтверждения полнофункционального осуществления государством и родителями ребенка своих обязательств перед ним в пределах исполнения его права на получение образования.

Целесообразным было бы рассмотреть имеющиеся правовые акты относительно правового статуса несовершеннолетних детей в Азербайджанской Республике и других странах.

Отметим, что «3 возраста несовершеннолетия» (до 14, с 14-17 и от 17 до 21 года) лишь к концу позапрошлого столетия были сформулированы отдельными государствами. Но и тогда данная градация была слишком слаба, чтобы появилась возможность выделения ребенка как субъекта права.

Сегодня же статья 1 Конвенции о правах ребенка (1989 г.) определяет в качестве ребенка «каждое человеческое существо до достижения им 18-летнего возраста» [3]. Она же установила статьей 2.2 обязанность по содержанию родителями детей как «...основную ответственность за обеспечение в пределах своих способностей и финансовых возможностей условий жизни, необходимых для развития ребенка» [3].

Подчеркнем, что наше государство дает детям важнейшие права и свободы по факту их появления на свет, что зафиксировано в статье 24, части 2 Конституции Азербайджанской Республики [4]. Соответственно, уже рождение человека предполагает у него появление правоспособности. Следовательно, рождение гражданина Азербайджана предполагается как нижняя граница несовершеннолетия.

Однако данное положение не является общим принципом. Так, например, в Италии ребенок получает правоспособность только по прошествии суток с его рождения. Данный срок предполагает признание его жизнеспособности [9, с. 96]. Верхний же предел несовершеннолетия разнится в разных странах. В России совершеннолетие наступает с 18 лет, тогда как в Канаде – с 19, а на Кубе – с 16 лет. Следовательно, совершеннолетие – это время получения в полной мере гражданской дееспособности.

Обязанности государства и родителей по отношению к несовершеннолетним также отличаются. В большинстве современных государств правовой статус несовершеннолетних на конституциональном уровне, включая и нашу страну, фрагментарен. В основном речь идет лишь о защите несовершеннолетних с позиции части населения как социальной поддержке. Применяется же чаще законодательство в рамках внутригосударственных положений.

К примеру, в Мексике указывается на родительский долг в сфере удовлетворения потребностей детей, куда включаются физическое и умственное развитие, что однозначно подразумевает образование. Причем, часть данных средств в обязательном порядке предоставляется госучреждениями.

Конституции многих государств приравнивают детей к социально слабым общественным группам. Например, в Конституции Франции права детей на получение средств от коллектива отмечены как права «человеческое существо, лишённое возможности трудиться по своему возрасту».

В настоящее время рассматриваемый институт обязанностей родителей по отношению к детям нашел свое закрепление в статье 49 Семейного Кодекса Азербайджанской Республики, где утверждается следующее: «49.2 Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, признавать своих родителей и пользоваться их заботой, жить вместе с ними, за исключением случаев, противоречащих интересам ребенка; 49.3 Ребенок имеет право воспитываться своими родителями, право на обеспечение своих интересов, всестороннее развитие,

уважение своего достоинства [8]. Речь идет именно о родителях, т.е. обязанность по содержанию детей возлагается как на отца, так и на мать в равной мере. Далее в законе «Об образовании» Азербайджанской Республики статья 52. Права и обязанности родителей гласит, что «В обязанности родителей или заменяющих их лиц входит: заботиться о физическом и психическом здоровье детей, развитии их природных дарований и естественных способностей; уважать их достоинство; внушать чувство уважения и любви к родителям, семье, родовым корням, отечеству, родному языку, народу, его истории, общечеловеческим ценностям братских народов, других стран и народов, прививать трудолюбие, доброжелательность и чувство сострадания; заботиться о получении воспитания и образования в дошкольных воспитательных и общеобразовательных учреждениях либо обеспечить получение образования в семье соответственно государственным стандартам; воспитать чувство уважения к народным традициям; законам, правам человека» [2].

Обязанность родителей по содержанию детей носит практически безоговорочный, или абсолютный характер (так, например, в немецком семейном праве, в сравнении с общими обязательствами по финансовой поддержке родственников по прямой линии (§ 1601 Гражданского уложения), обязательство по содержанию собственных несовершеннолетних детей является безоговорочным (§ 1602 (2), 1603 (2) Гражданского уложения), так как в отличие от обязательства по финансовой поддержке родственников оно существует и в том случае, если у обязанного лица нет возможности предоставить средства без риска для собственного надлежащего содержания (§ 1602)), что отличает ее от аналогичного института, существовавшего в древние времена, а также от института по содержанию родственников, не являющихся детьми. Действительно, единственным и наиболее распространенным условием обязанности родителей по содержанию детей является несовершеннолетие последних: несовершеннолетие является единственным общим основанием возникновения обязанности родителей по содержанию детей в различных государствах [6, с. 30].

Особое значение представляет собой то, что законодательство и конституции отдельных государств рассматривают обучение несовершеннолетних как конституционную обязанность.

Так, например, Китай возлагает на несовершеннолетних обучение как обязанность, что коррелирует право на образование. Сюда же можно отнести США, конституция которых не подразумевает за гражданином никаких обязанностей, кроме отображенных в отдельных поправках, таких, как уплата налогов и дача свидетельских показаний. Но в законодательстве непосредственно штатов требование обязательного школьного образования присутствует (причем, с позиции возраста, а не качества). Обязанность за то, что образование будет получено в данный период, наложена на родителей несовершеннолетнего.

В нашем государстве во многом существующие основы статуса в области прав детей близки к нормам международного права.

За рубежом существуют специальные органы судебного порядка, функционирующие в рамках защиты несовершеннолетних: в Польше – институт уполномоченного по правам ребенка; в Великобритании и Австрии – суды по делам несовершеннолетних; во Франции – специализированные суды; в Италии – отделы при апелляционных судах и др. [6, с. 61].

Мантулина в подтверждение вышеизложенному заявляет, что «обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей являются наиболее устоявшимся институтом семейного права любого современного государства. Более того, данный институт является на-

столько устоявшимся и естественным элементом семейных отношений, что мы обнаружим его на любой стадии развития общественных отношений, в том числе и существовавших в догосударственную эпоху» [6, с. 27].

Иначе говоря, обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей является социальным институтом, имеющим внеправовую (или точнее, доправовую) природу, получившим свое закрепление в нормах морали, этики и религиозных принципах организации общественной и семейной жизни.

Что касается правового положения несовершеннолетних детей, получающих образование за границей, сегодня уровень развития правового государства социально мощного в немалой степени можно определить с позиции степени соблюдения и защиты прав и свобод несовершеннолетних. В основе же детского статуса можно определить тот социальный статус, что показывает фактическое положение конкретного субъекта в системе четко разграниченных общественных отношений [9, с. 96].

Крайне важно, в рамках нашей статьи отметить, что обучение за рубежом производится, за малыми исключениями, на языке того государства, где обучается несовершеннолетний ребенок. То есть теряется основной контекстуальный процесс социализации с Азербайджаном, подразумевающий общение и обучение в рамках образовательного учреждения на родном языке, государственном языке межнационального общения нашего государства.

Изучение статьи З.А.Алиевой дает возможность отметить еще одну немаловажную проблему правового положения несовершеннолетних детей, обучающихся за границей, касающуюся труда несовершеннолетнего, когда правовое поле данного института может различаться между страной фактического проживания, обучения ребенка и национальным законодательством. Так, в Великобритании ребенок может начинать трудиться уже с 12 лет, тогда как в Германии только с 13, причем, с согласия родственников, ответственных за ребенка и не более 2 или 3 часов в день в зависимости от рода деятельности. Там же обязательно проводится оплаченный государством предварительный медосмотр несовершеннолетних [1, с. 126].

Возникает правовой казус, когда ребенок, являющийся гражданином одной страны, может в рамках ее законов быть незащищенным законодательством страны проживания и обучения. Данный вопрос требует отдельного рассмотрения с позиции создания специального органа, контролирующего соблюдение прав детей, обучающихся за рубежом и совершенствование законодательство в данном аспекте.

Подводя итоги, отметим, что анализ правового статуса несовершеннолетних детей в Азербайджанской Республике и иных государствах показал, что совершеннолетие – это время получения в полной мере гражданской дееспособности, однако следует различать понятия «ребенок» и «несовершеннолетний».

Изученные обязанности государства и родителей по отношению к несовершеннолетним детям показали, что обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей являются наиболее устоявшимся институтом семейного права любого государства, а государство особо внимательно отслеживает возможные нарушения в области их правового положения.

Также выявлены такие проблемные моменты правового положения несовершеннолетних детей, обучающихся за границей, как возможная потеря основного контекстуального процесса социализации с Азербайджаном, попытки спекулирования правами детей в услови-

ях социальной разобщенности в нашей стране и проблему правового положения несовершеннолетних детей, обучающихся за границей, касающуюся труда несовершеннолетнего, когда правовое поле данного института может различаться между страной фактического проживания, обучения ребенка и национальным законодательством.

Библиография

1. Алиева З.А. Особенности охраны труда несовершеннолетних в России и за рубежом // Юридический вестник ДГУ. - 2016. - №4. - С. 125-129.
2. Закон «Об образовании» Азербайджанской Республики от 19.06.2009 г. № 883-III с поправками на июль 2019 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=29005 (дата обращения 04.11.2019)
3. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml (дата обращения 07.11.2019).
4. Конституция Азербайджанской Республики. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://ru.president.az/azerbaijan/constitution> (дата обращения 04.11.2019).
5. Малыхина М.А. Некоторые вопросы конституционно-правового статуса несовершеннолетних в зарубежных странах // Ленинградский юридический журнал. - 2013. - №2 (32). - С. 57-65.
6. Мантулина О.О. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей в России и зарубежных странах // Научный форум: юриспруденция, история, социология, политология и философия: сб. статей. - М.: МЦНиО, 2017. - С. 26-37.
7. Мельникова А.В., Дридигер Д.Н. Актуальные проблемы правового положения несовершеннолетних детей в Российской Федерации // Актуальные проблемы безопасности жизнедеятельности детей и пути их решения: сб. статей. - Саратов: Саратовский источник, 2017. - С. 276-283.
8. Семейный Кодекс Азербайджанской Республики по состоянию на апрель 2019 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2604 (дата обращения 04.11.2019).
9. Яшина М.С. Юридическая природа правового статуса несовершеннолетних в Российской Федерации // Лучшая научно-исследовательская работа, 2016: Сб. статей. - Пенза: Наука и просвещение, 2016. - С. 96-102.