

---

---

## РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПОВ «ПРАВА ПОЧВЫ» И «ПРАВА КРОВИ» В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

*Муслимова К.С.,*

*к.ю.н., профессор кафедры конституционного и международного права  
КарУ им. Е.А. Букетова*

*Жамбекова А.З.,*

*магистрант второго курса кафедры конституционного и международного права  
КарУ им. Е.А. Букетова*

Генеральная Ассамблея ООН 20 ноября 1959г. провозглашает Декларацию прав ребенка[1] с целью обеспечить детям счастливое детство и пользование, на их собственное благо и на благо общества, правами и свободами. В последующем принимается Конвенция ООН о правах ребёнка[2] — международный правовой документ, определяющий права детей в государствах-участниках. Конвенция о правах ребёнка является первым и основным международно-правовым документом обязательного характера, посвящённым широкому спектру прав ребёнка, а также определения и способов получения гражданства детей.

Законодательство любой страны предусматривает различные способы получения гражданства, уделяя больше внимания приоритетному для страны способу. Ребенок, родившийся у родителей-иностранцев на территории государства, где доминирует «право почвы», получает два гражданства: гражданство родителей и гражданство государства, на территории которого он родился[3]. Для понимания логики законодательства страны надо вспомнить историю этой страны, историю самоопределения народа этой страны, а также современную ситуацию, в том числе и экономическую. Законодательство о гражданстве практически всех стран Европы претерпело значительные изменения за последние 20 лет. Причиной этому послужил распад СССР и радикальные изменения всех стран бывшего социалистического лагеря (вспомним, что даже благополучная по нашему мнению Чехословакия разделилась надвое, а Югославия распалась на множество государств с затяжными военными конфликтами), а также значительный прирост числа эмигрантов из стран Ближнего Востока и Азии. В Европе, с открытыми границами и с большим количеством эмигрантов, по сути признается лишь «право крови», потому что эти страны стараются сохранить свой этнос. На практике это означает, что если оба родителя ребенка, рожденного, например, во Франции или Германии, являются гражданами России, то соответственно Франция или Германия не признают за новорожденным право на свое гражданство. А вот если отец ребенка будет гражданином этой страны — другое дело, но это уже «право крови». (Может быть и наоборот, мать ребенка будет гражданкой европейской страны, а отец иметь российское гражданство)[4]. Такой принцип равенства отца и матери в части получения ребенком гражданства по «праву крови» принят в Европе, однако в Таиланде, Индии, Бангладеш гражданство ребенка определяется по отцу, и только если тот неизвестен или не имеет гражданства — по гражданству матери. Если ребенок рождается во Франции и даже в Сербии и Румынии, однако это никак не отразится на правах ребенка на получение гражданства страны рождения.

Законодательство многих стран предусматривает «право почвы» только в случаях, когда на территории этого государства рождается ребенок, родители которого вообще не имеют гражданства или родители неизвестны (таково положение международного права, и национальное законодательство следует международному)[5;89].

---

---

Приобретение гражданства детьми в Великобритании имеет свои особенности. В Великобритании ребенок будет считаться гражданином Великобритании, если один из его родителей имеет гражданство Великобритании. Неважно, каким образом родитель получил гражданство. Если ни один из родителей не был гражданином Великобритании, ребенок будет иметь британское гражданство, если один из родителей считается постоянным жителем Великобритании. Если ни один из родителей не имеет гражданства Великобритании и ни один из родителей не считается постоянным жителем Великобритании, то ребенок не имеет права на гражданство Великобритании на момент его рождения. Если один из родителей станет гражданином или постоянным жителем Великобритании, то ребенок имеет право получить гражданство Великобритании, но должен подать заявление на регистрацию до достижения 18-летнего возраста. Если ребенок проживет в Великобритании первые десять лет своей жизни и не покидает территорию страны более чем на 90 дней в каждом календарном году, то он имеет право получить гражданство Великобритании. В этом случае не существует никаких ограничений в сроках подачи заявления на получение британского паспорта. Ребенок, рожденный за границей, будет иметь гражданство Великобритании, если один из его родителей является гражданином Великобритании. Если ребенок, рожденный за границей, не имеет гражданства Великобритании первоначально, то он имеет право подать заявление на получение гражданства. В случае усыновления или удочерения ребенок автоматически получает гражданство Великобритании с момента, когда суд признает факт усыновления или удочерения. Если ребенок был зарегистрирован как гражданин Великобритании, то Сертификата о Регистрации должно быть достаточно для того, чтобы он мог получить британский паспорт.

Одной из интересных особенностей приобретения гражданства детьми является то, что женщины имеют право передавать гражданство Великобритании своим детям, рожденным за пределами Великобритании после 1 января 1983 года. Женщины могут передать Британское гражданство своим незаконнорожденным детям, на мужчин данное право не распространяется. Только законнорожденный ребенок может получить гражданство Великобритании от отца. Если родители не были в браке, когда ребенок родился в Великобритании, но впоследствии вступили в брак, который узаконил ребенка, и отец ребенка был гражданином Великобритании или постоянным жителем Великобритании на момент рождения, то ребенок получает британское гражданство и будет считаться гражданином Великобритании с момента рождения[5;124].

В Российской Федерации при определении гражданства родившихся детей применяются оба принципа, но преобладает принцип «права крови». Это означает, что независимо от места рождения ребенок приобретает российское гражданство, если оба его родителя или единственный родитель являются гражданами РФ, а также если один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно. В то же время российское законодательство допускает применение и принципа «права почвы», прежде всего в целях исключения и сокращения состояния безгражданства родившихся детей[6].

Законодательство Российской Федерации также рассматривает и регулирует вопросы получения гражданства детей при усыновлении (удочерении). Ребенок, являющийся гражданином Российской Федерации, при усыновлении (удочерении) его иностранными гражданами или иностранным гражданином сохраняет гражданство Российской Федерации. Гражданство Российской Федерации ребенка, усыновленного (удочеренного) иностранными гражданами или иностранным гражданином, может быть прекращено в общем порядке по заявлению обоих усыновителей или единственного усыновителя при условии, что ребенок не ста-

---

---

нет лицом без гражданства[7]. Ребенок, усыновленный (удочеренный) гражданином Российской Федерации, или супругами, являющимися гражданами Российской Федерации, или супругами, один из которых является гражданином Российской Федерации, а другой — лицом без гражданства, приобретает гражданство Российской Федерации со дня его усыновления (удочерения) независимо от места жительства ребенка по заявлению усыновителя, являющегося гражданином Российской Федерации. Ребенок, усыновленный (удочеренный) супругами, один из которых является гражданином Российской Федерации, а другой имеет иное гражданство, может приобрести гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке по заявлению обоих усыновителей независимо от места жительства ребенка. В случае, предусмотренном частью третьей настоящей статьи, при отсутствии в течение одного года со дня усыновления (удочерения) заявления обоих усыновителей ребенок приобретает гражданство Российской Федерации со дня усыновления (удочерения), если он и его усыновители проживают на территории Российской Федерации. Дети и недееспособные лица, над которыми установлены опека или попечительство гражданина Российской Федерации, приобретают гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке по заявлению опекуна или попечителя[8].

А вот Соединенные Штаты Америки, как страна эмигрантов, полностью признает «право почвы». Опять же – исторические корни. В США получение гражданства не является особо сложной процедурой, конечно если не говорить о получении такого гражданства при рождении. Любой родившийся в Америке является гражданином США. Согласно действующему законодательству вы являетесь гражданином США, даже если ваши родители находились в Америке нелегально во время вашего рождения. Вышесказанное закрепляется в 14-ой поправке к Конституции США принятой 27 июля 1868г. Следует заметить, что мать, родившая ребенка в США, не получает гражданства или Грин Карты автоматически. Ребенок может спонсировать своих родителей на Грин Карту только по достижении им 21 года. В наши дни возникает проблема приобретения гражданства США по рождению на основании 14-ой поправки, так как американские сенаторы-республиканцы настаивают на пересмотре 14-й поправки к Конституции США, дающей право гражданства любому родившемуся на территории страны. Инициатива отражает недовольство консервативных американцев потоками мигрантов из Мексики и Латинской Америки, в том числе нелегалов, чьи дети по действующему закону страны становятся полноправными гражданами США. Американский закон предусматривает приобретение гражданства по рождению не зависимо от того на какой территории вы родились. Если вы родились за пределами США, то можете получить американское гражданство при рождении благодаря одному или обоим родителям в следующих случаях: законнорожденный ребенок, родившийся за пределами Америки от граждан США, также является гражданином США, если один из родителей жил в США некоторое время до рождения ребенка. Вам не нужно приезжать в США для получения гражданства, оно предоставляется автоматически. Ребенок, родившийся за пределами США у граждан США, может подтвердить гражданство в том случае, если родители регистрируют рождение в консульстве США до 18-летия ребенка. Родители должны получить в консульстве свидетельство о рождении и обратиться за американским паспортом для ребенка. Однако даже если рождение ребенка не зарегистрировано в консульстве, то он все равно является гражданином США. При этом те же США отрицательно относятся к двойному гражданству, но признавая за своими гражданами право иметь второе гражданство. Во многих странах Латинской Америки и Южной Америки (14 государств этого региона) также признается приоритетным «право почвы». В частности это Аргентина, Бразилия, Колумбия, Мексика, Перу, Уругвай,

---

---

Ямайка. Такое экзотическое для нас государство как Барбадос тоже признает «право почвы». Отмечу, что «право почвы» признает и Пакистан, что нехарактерно для мусульманских стран, признающих «право крови»[9;225].

Общим принципом определения гражданства новорожденных детей в Грузии является принцип «права крови»: ребенок, оба родителя которого к моменту его рождения являются гражданами Грузии, считается гражданином Грузии независимо от места рождения. «Принцип «права почвы»» используется при определении гражданства ребенка при разном гражданстве родителей. Так при разном гражданстве родителей, если к моменту рождения ребенка один из родителей является гражданином Грузии, ребенок считается гражданином Грузии, если:

- а) родился на территории Грузии;
- б) родился за пределами Грузии, но один из его родителей имеет постоянное место жительства на территории Грузии;
- в) один из родителей к моменту его рождения (независимо от места рождения) является гражданином Грузии, а другой- лицом без гражданства или неизвестен.

При разном гражданстве родителей, если к моменту рождения ребенка один из них является гражданином Грузии и оба проживают за пределами Грузии, вопрос гражданства ребенка, который родился за пределами Грузии, решается по соглашению родителей, если родители не придут к соглашению- законодательством той страны, в которой родился ребенок. В случае установления отцовства ребенка, мать которого – лицо без гражданства, а отцом признан гражданин Грузии, ребенок независимо от места рождения становится гражданином Грузии. Гражданство ребенка, родители которого являются лицами без гражданства, определяется по «принципу почвы»: согласно законодательству, дети лиц без гражданства, постоянно проживающих на территории Грузии, являются гражданами Грузии в случае, если они родились на территории Грузии. Вопрос гражданства ребенка, рожденного на территории Грузии, родители которого являются гражданами другого государства, решается законодательством соответствующей страны.

В Украине действует принцип «права крови». На основании статьи 7 Закона Украины «О гражданстве Украины» от 18 января 2001 года, ребенок, родители которого или один из родителей к моменту его рождения состояли в гражданстве Украины, является гражданином Украины независимо от того, родился ли он на территории Украины, или за ее пределами. Однако при реализации принципа крови могут возникнуть определенные сложности, по-разному решаются в законодательстве о гражданстве различных государств. В частности, это относится к случаям, когда родители ребенка являются гражданами разных государств. В Украине эта проблема решается на основании положений статьи 7 упомянутого Закона. Лицо, имеющее право на приобретение гражданства Украины по рождению, является гражданином Украины с момента рождения[10;226]. Принципы «права крови» и «права почвы» сочетаются в законодательстве практически всех государств, в том числе и Украины. Уже отмечалось, что принципы «права крови» и «права почвы» сочетаются в законодательстве практически всех государств, в том числе и Украины. Причем Закон Украины «О гражданстве Украины» от 18 января 2001 года. содержит ряд положений, предусматривающих различные модификации этого принципа:

– Лицо, которое родилось на территории Украины от лиц без гражданства, которые на законных основаниях проживают на территории Украины, является гражданином Украины

---

---

– Лицо, которое родилось за пределами Украины от лиц без гражданства, постоянно на законных основаниях проживают на территории Украины, и не приобрело по рождению гражданства другого государства, является гражданином Украины

– Лицо, которое родилось на территории Украины от иностранцев, которые постоянно на законных основаниях проживают на территории Украины, и не приобрело по рождению гражданства ни одного из родителей, является гражданином Украины;

– Лицо, которое родилось на территории Украины от иностранца и лица без гражданства, которые постоянно на законных основаниях проживают на территории Украины, и не приобрело по рождению гражданства того из родителей, который является иностранцем, является гражданином Украины

– Новорожденный ребенок, найденный на территории Украины, оба родителя которого неизвестны (найденный), является гражданином Украины (статья 7 Закона Украины от 18 января 2001 года).

Относительно последнего основания следует отметить, что при отсутствии сведений о родителях найдена на территории нашего государства новорожденный ребенок (найденный) будет зарегистрирована как гражданин Украины. Кроме того, законодатель в статье 7 Закона использовал формулировку «который найден на территории Украины» вместо «Рожденный на территории Украины», что вполне соответствует положениям статьи 2 Конвенции «О сокращении без гражданства» от 30 августа 1961 года, которая установила, что: «Найденный, который находится на территории государства, Договаривающейся поскольку его место рождения не установлено, предполагается родившимся на этой территории от родителей, имеющих гражданство этого государства». В развитие этих положений статья 3 настоящей Конвенции регламентирует случаи рождения ребенка на морском или воздушном транспорте за пределами определенного государства, когда определение гражданства считается очень тяжелым: «Рождение на судне или на воздушном корабле считается имеющим место на территории того государства, под флагом которой это судно плавает, или на территории того государства, в которой этот воздушный корабль зарегистрирован»[11].

Приобретение гражданства по рождению следует отличать от определения принадлежности к гражданству. Принадлежность к гражданству определяется законом путем установления круга лиц, которые считаются (какие есть) гражданами данной государства или такие, которые признаются ее гражданами. Признание новорожденного гражданином происходит автоматически (Путем записи в книге актов гражданского состояния при наличии у ребенка «права крови» или «права почвы»). Но, во-первых, такое признание происходит ежедневно и ежечасно и не обусловлено вступлением в силу закона о гражданстве. Принадлежность же к гражданству определенного круга лиц (все постоянно проживающие в стране и некоторые категории проживающих за границей) устанавливается именно на дату вступления в силу закона о гражданстве. Во-вторых, решение вопроса о гражданстве ребенка не безусловно: оно зависит от гражданства родителей («принцип крови»), их взаимного согласия на гражданство детей, а также от места рождения ребенка («Принцип почвы») и т.п. В целом, это достаточно большая группа норм, сложившаяся в особый вид (способ) приобретения гражданства, в особый субинститут. Поэтому признание гражданства или принадлежность к гражданству по рождению можно и практически удобнее рассматривать не среди способов приобретения гражданства, а среди категорий лиц, принадлежащих к гражданству, при этом не указывая детей, останавливаясь только на генетических связях (потомки граждан)[27;211]. Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что большинство зарубежных стран стараются использовать и принцип «права почвы», и принцип «права крови» для того, чтобы ре-

бенок не становится апатридом, но каждое государство оставляет за собой свои условия для приобретения гражданства детьми.

#### Список использованной литературы

1. Декларация прав ребенка от 20 ноября 1959.- [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/childdec.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/childdec.shtml)
2. Конвенция о правах ребенка (Нью-Йорк) от 20 ноября 1989 г.// Ведомости парламента — 1998. — №3
3. Гаагская Конвенция о некоторых вопросах, относящихся к коллизии законов о гражданстве 1930 г. – Сборник документов по международному частному праву. Сост. Филимонова С.В.-Москва : Международные отношения, 2008. — 460с.
4. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 31 марта 1993.- <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=5942>
5. Сарсембаев М.А., Сарсембаев К.М. Международное право: учебное пособие.- Алматы: Жеті Жарғы, 2009.- 369с.
6. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966г.– Сборник документов по международному частному праву. Сост. Филимонова С.В. – Москва: Международные отношения, 2008.- 460с.
7. Международный пакт о политических и гражданских правах от 16 декабря 1966 г.- Сборник документов по международному частному праву. Сост. Филимонова С.В. – Москва: Международные отношения, 2008.- 460с.
8. Закон РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации". Сборник нормативных актов по конституционному праву Российской Федерации. Сост. Баглай М.В.- Москва: Феникс, 1999.- 660с.
9. Боярс Ю.Р. Вопросы гражданства в международном праве. – Москва: 1986.-160с.
10. Боярс Ю.Р. Гражданство в международном и внутреннем праве: Учебное пособие.- Рига: Изд-во Латвийского университета, 1981. — 126с.
11. Закон Украины «О гражданстве Украины» от 18 января 2001 года- [http://base.spinform.ru/show\\_doc.fwx?rgn=8718](http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=8718)

### **СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫХ МЕХАНИЗМОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ РЕБЕНКА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

*Балгимбекова Г.У.,*

*доктор PhD, доцент кафедры конституционного и международного права  
КарУ им. Е.А. Букетова*

*Аубакирова Б.А.,*

*магистрант второго курса кафедры конституционного и международного права  
КарУ им. Е.А. Букетова*

В современных условиях развитие прав человека является одной из важнейших задач современного правового государства. Права ребенка рассматриваются как реализация кон-