

УДК 347.61

**ПРОБЛЕМЫ ТЕРМИНОЛОГИИ КОНСТИТУЦИИ РФ И СЕМЕЙНОГО  
КОДЕКСА РФ В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ СЕМЕЙНЫХ ПРАВ**

**О.Ю. Ситкова**

ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия»

Поставлены вопросы своевременности использования таких терминов, как охрана и защита, в национальном законодательстве РФ и международных договорах, касающихся защиты семейных прав. Автор, исследуя правовые нормы, делает вывод о необходимости охраны семейных ценностей как особого объекта защиты в семейном праве.

**Ключевые слова:** *охрана, защита, семейные права, санкция, семейные ценности.*

Современное российское законодательство, ориентируясь на международные стандарты и национальные традиции, провозглашает семью высшей ценностью и исходит из принципа необходимости укрепления семьи и семейных ценностей. Наличие в обществе единых семейных ценностей, которые передавались бы в семье от поколения к поколению, формируя тем самым общий подход к правилам семейного общежития, идеальную модель поведения в семейных отношениях, представляется необходимым элементом при формировании семьи.

При создании семьи должны действовать такие способы и средства регулирования отношений, которые обеспечили бы ее высоконравственную основу, были бы направлены на охрану семейных ценностей. Выстраивание иерархии семейных ценностей зависит от убеждений, моральных устоев самой семьи, запроса общества. Снижение участия государства в семейной жизни граждан, с одной стороны, обеспечило свободу выбора, усмотрения поведения граждан, реализацию идей норм международного права о невмешательстве государства в частную и семейную жизнь. С другой стороны, отсутствие четкой государственной семейной политики, внятной идеологии в данной сфере привело к тому, что семейные ценности формируются автономно в каждой отдельно взятой семье, у отдельно взятого гражданина на основе его личного опыта, нередко негативного. Полагаем, что в обществе должны быть выработаны некие общие идеи, правила существования семьи, которые должны найти законодательное закрепление в виде принципов-критериев, которые легли бы в основу формирования семьи.

Семейный кодекс (далее – СК РФ) в ст. 1 устанавливает принципы семейного права РФ, среди которых следует выделить добровольность брачного союза, равенство супругов, семейное воспитание детей, разрешение споров в семье по взаимному согласию. Таким образом, СК РФ устанавливает принципы правового регулирования, которые, по нашему мнению, должны лечь в основу формирования идеи семейных ценностей.

Особое отношение к семье выражено в ст. 7 Конституции РФ, согласно которой «в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства», а в ст. 38 Основного закона закрепляется, что «материнство и детство находятся под защитой государства». Аналогичные

положения содержатся в ст. 1 СК РФ, которая называет семью, материнство, отцовство и детство объектами государственной защиты.

СК РФ содержит указание на то, какие конкретные права защищает данный нормативный акт. В частности, в ст. 8 СК РФ указывается, что одной из задач семейного законодательства является защита семейных прав. Причем в качестве особых прав, которые пользуются приоритетной защитой, Кодекс называет права несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Помимо этого в ст. 1 СК РФ указываются объекты охраны: семья, материнство и детство.

Конституция РФ содержит несколько норм, направленных на защиту семейных прав. Во-первых, это уже указанная выше ст. 38 Конституции РФ. Во-вторых, ч. 2 ст. 7, которая гарантирует государственную поддержку материнства и детства, а ч. 1 указанной статьи Конституции РФ определяет Россию в качестве социального государства, политика которого направлена на обеспечение достойной жизни и свободное развитие человека.

Конституция РФ в ст. 2 закрепляет общее положение о том, что права и свободы человека являются высшей ценностью и обязанность по их признанию и соблюдению возлагается на государство. Таким же образом гл. 2 Конституции РФ «Права и свободы человека и гражданина» гарантирует в том числе и права детей, говоря о «каждом» человеке вообще.

Исследуя понятие «защита прав», ученые пользуются различной терминологией. Аналогичным образом поступает и законодатель, не проводя четкого разграничения понятий, используемых в данной сфере. В законодательстве используются термины «охрана», «защита», причем определение этих понятий в законодательстве отсутствует. Обращаясь к положениям СК РФ, следует отметить, что закон использует различные термины, в основном повторяя положения Конституции РФ и международных актов в сфере защиты прав человека. Основополагающий международный акт в данной сфере – Конвенция о защите прав человека и основных свобод<sup>1</sup>. По своему содержанию он носит декларативный характер и провозглашает основные права и свободы, которые должны соблюдаться государствами – участниками данной Конвенции, и гарантировать их соблюдение на своей территории. Другие международные акты схожей тематики используют термин «защита». Это относится к Международному пакту о гражданских и политических правах<sup>2</sup> 1966 г., который провозглашает право семьи на защиту со стороны общества и государства.

Одновременно с этим Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах<sup>3</sup> устанавливает правило о необходимости предоставления семье самой широкой охраны и помощи, особенно при ее образовании и «пока на ее ответственности лежит забота о несамостоятельных детях и их воспитании». Далее в ст. 10 Пакта закрепляется требование установления особой охраны, которая должна

---

<sup>1</sup> Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод // Ведомости Верховного Совета СССР. 1990. № 45. Ст. 955.

<sup>2</sup> Международный пакт о гражданских и политических правах // Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17 (1831).

<sup>3</sup> Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах // Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17 (1831).

предоставляться матерям в течение разумного периода до и после родов, а также детям вне зависимости от каких-либо условий.

Впервые термин «защита» встречается в п. 1 ст. 1 СК РФ, в которой закон, повторяя положения Конституции РФ, помещает под защиту государства семью, материнство, отцовство и детство. Затем термин «защита» встречается в ч. 2 ст. 1 СК РФ, где в качестве одного из начал семейного законодательства указывается возможность судебной защиты членами семьи своих прав. Далее в п. 3 ст. 1 СК РФ среди принципов правового регулирования семейных отношений содержится принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Н.С. Шерстнева указывает на необходимость включения в перечень принципов правового регулирования принцип приоритетной охраны прав несовершеннолетних, наряду с принципом приоритетной защиты<sup>4</sup>. Представляется, что, говоря об охране, вряд ли можно говорить о ее приоритетном предоставлении той или иной категории граждан. Охрана – это создание необходимых условий для осуществления субъективных прав. Получается, что эти условия должны предоставляться в приоритетном порядке одним гражданам, а потом уже всем остальным. Полагаем, что это не вполне правильно. Охраняться субъективные права должны одинаково, все граждане в равной степени должны иметь возможность реализовывать свои права. Охрана субъективных прав понимается как «конституционное начало, принцип деятельности государства»<sup>5</sup>. В связи с этим, на наш взгляд, не представляется возможным отдавать предпочтение охране прав одних лиц перед другими. Другое дело, что в случае их нарушения суд должен исходить прежде всего из интересов наиболее незащищенных граждан, которыми являются несовершеннолетние и нетрудоспособные члены семьи. Защита – это «деятельность уполномоченных органов и лиц по осуществлению этого принципа в жизнь в каждом конкретном случае»<sup>6</sup>. И если уж и говорить об особом уровне охраны, то нельзя ограничиваться только несовершеннолетними. Необходимо учитывать и других незащищенных граждан. Охрана каждого права существует постоянно, целью ее является обеспечение осуществления прав, не допущение их нарушений<sup>7</sup>.

Одновременно с этим полагаем, что использование термина «защита» в п. 1 ст. 1 СК РФ, равно как и в ст. 38 Конституции РФ, сужает обязанности государства в сфере охранительных отношений. Государство выступает гарантом осуществления и реализации субъективных прав. И, как отмечалось выше, именно охрана прав граждан

---

<sup>4</sup> Шерстнева С.Н. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних как принцип семейного права // Семья и право (к 10-летию Семейного кодекса Российской Федерации): Материалы Междунар. науч. –практ. конф.: сборник / отв. ред. Л.Ю. Михеева. М., 2005. С. 41.

<sup>5</sup> Ибрагимов А.Т. К вопросу о соотношении правовых категорий охраны и защиты субъективных гражданских прав // Актуальные проблемы гражданского права и процесса: сб. материалов междунар. науч. –практ. конф. «Актуальные проблемы гражданского права и процесса». Вып. 2 / Отв. ред. Д.Х. Валеев, М.Ю. Челышев. Казань, 2006. С. 146.

<sup>6</sup> Ибрагимов А.Т. Указ. соч.

<sup>7</sup> Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. Чебоксары, 1997. С. 259.

выступает в качестве конституционного принципа. В связи с этим представляется, что в вышеуказанных статьях СК РФ и Конституции РФ более корректным было бы использование термина «охрана».

Традиционной является позиция, согласно которой защита прав считается более узкой категорией, нежели охрана. К «охране» ученые относят всю совокупность мер, которые обеспечивают нормальный ход реализации прав. Защита рассматривается в качестве предусмотренной законом меры охраны прав в случае нарушения или реальной угрозы такого нарушения. Помимо этого понятие «охрана» включает в себя не только действия уполномоченных органов и лиц, но и действия самих участников правоотношений<sup>8</sup>.

Полагаем, что в данном случае относительно семейного права речь должна идти скорее об охране, нежели о защите, так как защита права предполагает вполне конкретную деятельность определенных органов (судебных и административных), направленную на восстановление нарушенных и оспариваемых субъективных прав<sup>9</sup>. И указанные органы осуществляют такую деятельность только в случае нарушения права. Однако существование самих санкций в семейном законодательстве выполняет превентивную функцию, предупреждая совершение семейных правонарушений угрозой наступления неблагоприятных последствий для правонарушителя.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что термин «охрана» должен использоваться в тех случаях, когда права участников правоотношений не нарушены и реальной угрозы нарушения не существует. Используя термин «охрана» законодатель, таким образом, возлагает на государство обязанность по принятию мер не только правового, но и экономического, политического, социального характера, гарантирующих гражданам существование нормальных отношений. Термин «защита» предполагает активные действия государства, направленные на пресечение нарушения семейных прав.

Анализ отечественного законодательства указывает на то, что на первый взгляд защите подлежат только семейные права: п. 2 ст. 7 СК РФ говорит об охране только семейных прав. Одновременно с этим п. 3 ст. 56 СК РФ наделяет органы опеки и попечительства обязанностью принимать необходимые меры по защите прав и законных интересов ребенка. Следует заметить, что СК РФ при разрешении того или иного вопроса делает акцент на учете интересов субъектов правоотношений. Так, например, ст. 39 СК РФ позволяет отойти от равенства долей при разделе общего имущества супругов исходя из интересов детей и одного из супругов. Об учете интересов детей и других участников семейных правоотношений речь идет также при регулировании вопросов, предусмотренных ст. 59, 65, 66, 67, 73, 85, 87 и др. СК РФ. Таким образом, следует признать, что объектом защиты являются не только субъективные права, но и интересы субъектов семейных правоотношений.

Говоря о соотношении субъективного права и интереса, следует заметить, что вопрос о том, был ли интерес «субъективным» явлением или «объективным», выражающим объективное условие человеческого существования, всегда являлся актуальным. В литературе указывается на существование социально обусловленных

---

<sup>8</sup> Свердлык Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав: учеб. пособие. М., 2002. С. 6 – 7.

<sup>9</sup> Алексеев С.С. Общая теория права. в 2 т. Т.1. М., 1981. Т. 1. С. 280.

притязаний, которые являются движущей силой деятельности людей. Благодаря им возникают и развиваются субъективные права. Содержание притязания имеет две стороны – внутреннюю и внешнюю. Первая выражена в наличии социального интереса – внутренней активности, готовности субъектов к внешним действиям. Вторую сторону образуют собственно внешние действия, которые предпринимают субъекты с целью реализации, воплощения в жизнь своих социальных интересов<sup>10</sup>. Полагаем, что интерес сочетает в себе субъективные и объективные начала. Условия жизни порождают потребности, которые, проходя через сознание людей, принимают какую-либо форму сознательных побуждений, т. е. потребность определяет содержание интереса. Интерес, в свою очередь, представляет собой охраняемое законом благо. Субъективное право связано не только с интересами управомоченного лица, но и с общественными интересами.

По указанию В.П. Грибанова, интерес как побуждение к действию, вызванное той или иной потребностью, в том числе связанной с приобретением гражданских прав, возникает и существует всегда раньше действия заинтересованного лица. В силу этого интерес является предпосылкой не только для приобретения, но и для осуществления и защиты субъективного права. С другой стороны, удовлетворение интереса является целью субъективного права лица. При этом охраняется не любой интерес гражданина, а только тот, который совпадает с интересами государства и общества<sup>11</sup>.

Интерес не входит в содержание субъективного права. Интерес, направленный, на возникновение субъективного семейного права, которое, в свою очередь, возникает по поводу приобретения семейных ценностей, подлежит охране со стороны закона в качестве самостоятельного объекта охраны. При этом право, его действие не исчерпывается установлением прав. Установление в норме права интереса, как правило, ведет к тому, что этот интерес становится элементом механизма правового регулирования.

Следует отметить, что особенностью семейного права является то, что зачисление того или иного интереса в разряд охраняемых не означает, что он получит защиту в конкретном случае, так как одним из основных принципов семейного законодательства является принцип приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. Таким образом, интересы этих лиц подлежат защите в преимущественном порядке перед интересами всех остальных участников отношений. Следовательно, законодатель закрепил правило, что при применении санкций необходимо учитывать в приоритетном порядке интересы несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи, а затем уже всех остальных.

Помимо этого при рассмотрении спора суд, предоставляя защиту тому или иному участнику процесса, должен оценить, чей интерес заслуживает наибольшего внимания. Этот момент может определяться либо условиями, содержащимися в

---

<sup>10</sup> Смирнова М.Г. Социальные притязания в праве: автореф. дис. ... д-ра юр. наук. СПб., 2011. С. 10.

<sup>11</sup> Грибанов В.П. Интерес в гражданском праве // Советское государство и право. 1967. № 1. С. 54-55.

содержании правовой нормы, либо вытекать из доказательств, представленных сторонами в процессе<sup>12</sup>.

Исследуя вопросы защиты семейных прав, необходимо упомянуть о так называемых «основных правах», которые закреплены в Конституции РФ и международных договорах общей направленности, среди которых необходимо назвать Конвенцию о защите прав человека и основных свобод. Данный договор, так же как и гл. 2 Конституции РФ, содержит перечень основных прав и свобод человек и гражданина. Права граждан, охраняемые указанными нормами, складывающиеся по поводу семейных ценностей, пользуются защитой, как и те, что указаны в нормах отечественного законодательства. Говоря о соотношении по юридической силе международных договоров и национальных нормативных актов, следует предположить, что права, указанные в международных договорах, должны пользоваться приоритетной защитой перед теми, что указаны в национальных актах. Однако правильное, полагаем, было бы говорить о том, что права, указанные в международных договорах, в силу их прямого действия пользуются защитой независимо от того, указаны ли они в качестве охраняемых в нормах национального закона или нет.

### **Список литературы**

1. Алексеев С.С. Общая теория права: в 2 т. М., 1981. Т. 1.
2. Грибанов В.П. Интерес в гражданском праве // Сов. государство и право. 1967. № 1.
3. Ибрагимов А.Т. К вопросу о соотношении правовых категорий охраны и защиты субъективных гражданских прав // Актуальные проблемы гражданского права и процесса: сб. материалов междунар. науч. –практ. конф. «Актуальные проблемы гражданского права и процесса». Вып. 2 / отв. ред. Д.Х. Валеев, М.Ю. Чельшев. Казань, 2006.
4. Ромовская З.В. Защита в советском семейном праве. Львов, 1985.
5. Свердлык Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав: учеб. пособие. М., 2002.
6. Смирнова М.Г. Социальные притязания в праве: автореф. дис. ... д-ра юр. наук. СПб., 2011.
7. Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть: курс лекций. Чебоксары, 1997.
8. Шерстенва С.Н. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних как принцип семенного права // Семья и право (к 10-летию Семейного кодекса Российской Федерации): материалы Междунар. науч. -практ. конф.: сборник / отв. ред. Л.Ю. Михеева. М., 2005.

---

<sup>12</sup> Ромовская З.В. Защита в советском семейном праве. Львов, 1985. С. 19.

**PROBLEMS OF TERMINOLOGY OF THE CONSTITUTION  
AND THE FAMILY CODE  
IN THE PROTECTION OF FAMILY RIGHTS**

**O.Y. Sitkova**

Saratov State law Academy

Author of the article raises the issue of the use of the terms "security" and "protection" in the national legislation of the Russian Federation and in the international treaties. The author concludes about what need to protect family values as a special object of protection in family law.

**Keywords:** *security, protection, family law, sanction, family values*

*Об авторе:*

СИТКОВА Ольга Юрьевна – кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры международного частного права, Саратовская государственная юридическая академия, e-mail: olga.sitkova@mail.ru