



Concluzie. Actualmente, raportul dintre puterea politică și opoziție în mare parte este marcat de procesul democratizării. Calitatea și eficiența acestui raport depinde în mare măsură de implicarea conștientă și activă a reprezentanților societății civile, precum și de deschiderea puterii spre dialog civic și colaborare.

Referințe bibliografice

1. Bentley A.F. The Process of Government: A Study of Social Pressures. Bloomington, Principia Press, 1965.
2. Bulai A. (coord.). 10 ani de adaptare. București: Institutul PRO, 2001.
3. Cernescu M., Ciurea C., Negru E., Serebrian O. Alegerile într-o societate democratică. Chișinău: Business Elita, 2001.
4. Dahl R. Despre democrație. Iași: Institutul European, 2003.
5. Gobbins J. The politics of post-modernity. An introduction to Contemporary Politics and Culture. London: Sage Publications, 1999.
6. Grugel J. Democratizarea. O introducere critică. Iași: Polirom, 2008.
7. Hermet G. Poporul contra democrației. Iași: Institutul European, 2000.
8. Huntington S. Ordinea politică a societăților în schimbare. Iași: Polirom, 1999.
9. Ionescu Gh., Madariaga I. Opoziția. Trecutul și prezentul unei instituții politice. București: Humanitas, 1992.
10. Lijphart A. Modele ale democrației. Forme de guvernare și funcționare în 36 de țări. Iași: Polirom, 2000.
11. Meynaud J., Sidjanski D. Les groupes de pression dans la Communauté Européenne 1958-1968: Structures et actions des organisations professionnelles. Bruxelles, 1971.
12. Morar F. Reprezentarea politică: actori și autori. București: Editura Paideia, 2001.
13. Potter D., Goldblatt D., Kiloh M., Lewis P. Democratization. Malden: The Open University, 1997.
14. Putnam R. Cum funcționează democrația? Iași: Polirom, 2001.
15. Sartori G. Teoria democrației reinterpretată. Iași: Polirom: 1999.
16. Арон Р. Демократия и тоталитаризм. Москва: Текст, 1993.
17. Sprincean S. Problema presiunii sociopolitice exercitate asupra puterii de stat. În: Progresul tehnico-științific, bioetica și medicina: probleme de existență umană. Chișinău, USMF, 2001.

ПОНЯТИЕ РЕБЕНКА В НАЦИОНАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ И МЕЖНАРОДНО-ПРАВОВЫХ ДОКУМЕНТАХ

Ирина БАНДУРКА,

кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права и криминологии Харьковского национального университета внутренних дел, майор милиции

SUMMARY

The concept "child" in accordance with the national and international legislation is researched in the article. The author emphasizes that rights of a child should be recognized as the highest value and one of the main policies of each state. Correlation of the concepts minor, "teen" and "child" is provided. Special attention is paid to the fact that the procedural status of a minor in criminal proceedings because of his age, psychological, physiological capabilities and intellectual development has its own specific characteristics that distinguish it from the procedural provisions of other subjects. International legal documents relevant to the protection of the rights and freedoms of a child are analyzed. The author makes a conclusion about the need for a clear interpretation of the term «child» in the national legislation.

Key words: baby, minor, teen, teenager, young, age, legislation.

* * *

В статье исследовано понятие «ребенок» в соответствии с национальным и международным законодательством. Автор подчеркивает, что высшей ценностью и одним из главных направлений политики каждого государства должны быть признаны права ребенка. Предоставлено соотношение понятий несовершеннолетний, «малолетний» и «ребенок». Акцентируется внимание на том, что процессуальное положение малолетнего в уголовном судопроизводстве в силу его возрастных, психологических, физиологических возможностей и интеллектуального развития имеет свои специфические признаки, отличает его от процессуального положения других субъектов. Проанализированы международно-правовые документы, имеющие отношение к защите прав и свобод ребенка. Сделан вывод о необходимости четкого толкования понятия «ребенок» в национальном законодательстве.

Ключевые слова: ребенок, несовершеннолетний, малолетний, подросток, молодой, возраст, законодательство.

Постановка проблемы.

Высшей ценностью и одним из главных направлений политики каждого государства должны быть признаны права ребенка. Мощная система защиты прав ребенка должна касаться любой сферы: образования, культурного развития, медицинской помощи, экономической обеспеченности. Однако для формирования такой взаимосвязанной и четкой системы необходимо точно понимать и применять те или иные понятия, термины. Одним из таких является понятие «ребенок». Определение данного термина

меняется в зависимости от культурных особенностей каждой страны. Кроме того, нормы национального законодательства и международно - правовых актов вкладывают разный смысл в это определение.

Состояние исследования.

Изучением данного вопроса занимались такие ученые, как: А. М. Бандурка, В. М. Куц, Б. В. Лизогуб, Е. М. Багач, О. М. Подельчак, А. М. Толочко, В. В. Корольчук, Т. Л. Кальченко, О. Старовойтов, А. В. Ольхова, О. В. Садина, Е. А. Капитонова и другие.

Изложение основного мате-



риала. Правовой статус ребенка регулируется целым рядом международных нормативных актов, как: Всеобщая декларация прав человека (1948), Декларация прав ребенка (1959 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.), Конвенция о правах ребенка (1989), Европейская конвенция о правовом статусе детей, рожденных вне брака (1975), и национальными законами: Уголовным процессуальным кодексом Украины, Семейным кодексом Украины, Гражданским кодексом Украины, Законом Украины «Об охране детства» и другими.

Согласно национальному законодательству, а именно п. 1 статьи 6 Семейного кодекса Украины определено, что правовой статус ребенка имеет лицо до достижения им совершеннолетия [1].

Данная норма Семейного кодекса Украины дает определение понятия ребенка, как участника семейных отношений. Такой подход к понятию отражен также в статье 1 Закона Украины «Об охране детства» - ребенок - лицо в возрасте до 18 лет (совершеннолетия), если по закону, примененного к нему, он не приобретает прав совершеннолетнего ранее [2].

Понятие ребенка в национальном законодательстве Украины полностью соответствует международным нормам.

Согласно статье 1 Конвенции о правах ребенка 1989 года, ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее [3].

Европейская конвенция об осуществлении прав детей 1996 года, также применяется к де-

там, не достигшим 18-летнего возраста [4].

Однако вышеупомянутая формулировка не совершенна так как оставляет нерешенным вопросы, связанные с обстоятельствами возраста, а именно границы минимального возраста ребенка (момент рождения или зачатия) и какова нижняя граница возможного наступления совершеннолетия (насколько меньше 18-ти). Указанные вопросы стали темой для дискуссии на этапе обсуждения Конвенции о правах ребенка, а потому не было установлено запрета для государств на национальном уровне признавать ребенком эмбрион с момента зачатия. Принцип защиты прав не рожденного ребенка отслеживается в нормах международного гуманитарного права, права вооруженных конфликтов и документах, обеспечивающих права женщин (в частности, запрет применения смертной казни к беременной женщине и гарантия матерям охраны до и после родов в течение разумного срока). На национальном уровне права нерожденного ребенка юридически закреплены только в нормах гражданского законодательства. В законодательстве зарубежных стран нижней границей наступления совершеннолетия в большинстве случаев считается возраст - 15 лет, однако может устанавливаться и более ранний возраст. Во всяком случае, в международных договорах «15 лет» фигурируют как возраст, до наступления которого ребенок находится под специальной защитой международного права [8].

По мнению А.К. Старовойтова, возраст 18 лет был установлен Конвенцией о правах ребенка только в качестве стандарта, к которому государствам необходимо стремиться с целью предоставления специальной защиты как можно большей возрастной группе [9].

Термин «ребенок» является общим и применяется в различных отраслях права. Однако, некоторые авторы и ученые подходят по-разному к определению данного понятия.

А.П. Солдатова считает, что понятие «ребенок» включает в себя еще два термина: «малолетний» (употребляется к детям с момента рождения до 10 лет) и «подросток» (от 10 до 14) лет [14; с. 127].

Однако данное определение является не совершенным, поскольку при таком подходе к пониманию термина «ребенок», остается не определенным возрастной промежуток от 14 до 18 лет.

В свою очередь, А.В. Садина говорит, что «малолетний» - это несовершеннолетний (физическое лицо, ребенок) в возрасте до 14 лет, а «подросток» - несовершеннолетний (физическое лицо, ребенок) в возрасте от 14 до 18 лет [15; с. 13].

В научной литературе существует мнение о тождестве понятия «ребенок» и «несовершеннолетний», которое, например, поддерживает А.А.Капитонова [16; с. 12], с чем согласна и автор данной статьи.

Однако, термин «ребенок» обладает универсальностью, поскольку он применяется как при характеристике лица, не достигшего возраста 18 лет, так и к такому, что его достиг. Во-первых, содержание данного термина не только определяет возрастные границы в жизни человека, но и обозначает юридически признанные и значимые связи с родителями или лицами, их заменяющими, так как для них ребенок остается таким независимо от возраста. Во-вторых, в определенных случаях законодательство приравнивает к статусу ребенка лиц, достигших совершеннолетия, тем самым обеспечивая их повышенную защищенность [17].



Кроме того, в противовес мнению А.А. Капитоновой, можно привести подход М.В. Геллера к обозначению понятий «ребенок» и «несовершеннолетний». Сравнивая терминологическое значение данных понятий, исследователь приходит к выводу об их идентичности. Слово «ребенок» означает не только определенную возрастную периодизацию и определенный период жизни человека, но и первую ступень родства с кем - либо, так что ребенок для своих родителей может быть не только несовершеннолетним, но и взрослым сыном или дочерью [18; с. 10].

Определения, содержащееся в законах, не дают полного представления о ребенке как о субъекте права, поэтому и существует терминологическая вариативность: несовершеннолетний, малолетний, подросток и прочее. Каждое из определений названных категорий лиц имеет право на существование, применение и теоретическое обоснование, поскольку употребляется в законодательстве. Однако, между ними нельзя ставить знак равенства, их определения следует различать, особенно в практическом использовании при защите прав ребенка.

В гражданском законодательстве Украины лица до 18 лет обычно не называются детьми (за исключением немногих случаев, например, ч. 2 ст. 25, ст. ст. 3183, 1241, 1261 ГК Украины). Это понятие использует в основном Семейный кодекс Украины. В то же время к лицам в возрасте до 18 лет в гражданском законодательстве не применяется традиционное обобщающее название «несовершеннолетние». Это предоставляет определенные сложности в применении этих сроков. Семейно-правовому понятию «дети» в гражданском законодательстве равно затрудненное определение - «лицо,

не достигшие 18 лет», а термин «ребенок» - «человек в возрасте до 18 лет» [5].

Гражданское и семейное законодательство Украины терминологически разделяют лиц до 18 лет на две группы - малолетние и несовершеннолетние. Малолетним следует считать лицо, не достигшее четырнадцати лет (ст. 31 Гражданского кодекса Украины). Несовершеннолетний - лицо в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 32 Гражданского кодекса Украины) [6].

Таким образом, в семейном и гражданском законодательстве понятие «ребенок» используется с различным содержанием. По Семейному кодексу Украины, ребенком является лицо, не достигшее совершеннолетия. В большинстве семейных правоотношений не имеет значения объем право- и дееспособности ребенка. В гражданском праве понятие «ребенок» применяется в значении лица, находящегося в кровном родстве первой степени по прямой линии с другими лицами (родителями). А основное значение придается право- и дееспособности физического лица, которые меняются в зависимости от возраста и не всегда совпадают с совершеннолетием лица [11].

Для понимания понятия «ребенок» необходимо также учитывать установленный законодательством его правовой статус.

Наиболее распространенным понятием правового статуса в научной литературе есть такое, что определяется, как система закрепленных в нормативно-правовых актах и гарантированных государством прав, свобод, обязанностей, ответственности, в соответствии с которыми индивид как субъект права (т.е. имеющий правосубъектность) координирует свое поведение в обществе [12].

Правовой статус ребенка - это

объективные и формализованные в праве возможности, необходимые личности ребенка для его всестороннего развития, правовое положение, отражающее положение ребенка во взаимодействиях с другими субъектами права. По своей природе правовой статус ребенка является комплексным межотраслевым, построенным на основе общего правового статуса личности. Элементами правового статуса ребенка, учитывая общую концепцию правового статуса личности следует считать: принципы правового положения детей, правосубъектность детей, гражданство детей, права, свободы и обязанности, гарантии прав ребенка, а также средства и способы их защиты, ответственность детей [13].

Анализируя нормы Конвенции о правах ребенка, Конституции Украины, Закона Украины «Об охране детства» и других нормативных актов, можно выделить следующие группы прав ребенка: 1) а) личные (физические) права несовершеннолетних составляют: право на жизнь (выживание); право на охрану здоровья; право на защиту от всех форм насилия; право на уважение чести и достоинства; право на свободу слова, мировоззрения и вероисповедания; право на имя и на приобретение гражданства; право на свободу, на невмешательство в личную, семейную жизнь; 2) экономические права несовершеннолетних составляют: право на собственность; право на занятие предпринимательской деятельностью; право на труд; право на пользование объектами публичной (общественной) собственности; право социального обеспечения; 3) перечень культурных прав несовершеннолетних составляют: право на свободное развитие своей личности; право на свободу объединения в общественные



организации (участие в культурной и творческой жизни); право на образование [19].

Существует много научных подходов к определению обязанностей детей, однако по мнению автора, наиболее удачной является классификация С.П. Котелейчука, согласно которому, обязанности детей можно разделить: 1) в зависимости от степени определенности в системе законодательства: а) основные - то есть те, которые определены Конституцией Украины; б) не основные - определяемые другими нормативно-правовыми актами; 2) в зависимости от внешней формы выражения: а) активная - есть такая форма исполнения обязанности, которая предусматривает выполнение возложенных обязанностей (например, уплата налогов); б) пассивная - предполагает воздержание от совершения определенных действий, запрещенных законом (например, обязанность не причинять вред природе); 3) в зависимости от формы реализации: а) добровольное исполнение и соблюдение предписаний правовых норм; б) принудительное; 4) по характеру субъектов: а) обязанности, возлагаемые на всех граждан; б) обязанности, возлагаемые на лиц, не достигших совершеннолетия (например, приобретение полного общего среднего образования); в) обязанности, возлагаемые на лиц, являющихся родителями, опекунами или попечителями несовершеннолетних. (например, обязанность по воспитанию детей, возмещение причиненных малолетним материального ущерба и т.д.) [19].

Значимым также является понятие свобод ребенка. Права и свободы ребенка являются достаточно близкими понятиями, однако их разграничение позволяет лучше осветить вопрос. Свободы ребенка - это законода-

тельно закрепленная и гарантированная возможность ребенка реализовывать личные потребности и интересы, обусловленные ее возрастными особенностями физического, интеллектуального, культурного развития. Это возможность осуществления независимого выбора определенного решения, свобода выражения мнений, невмешательство в сферу личных убеждений и тому подобное. Законный интерес ребенка, соответственно существующей правовой доктрины, логики правового развития и юридической практики означает интерес, охраняемый государством и обществом [20; с. 15].

Юридически важным является также понятие «малолетнее лицо». Международные правовые акты, которые были ратифицированы Украиной и таким образом являются частью законодательства Украины, имеют ссылки на понятие «малолетние». Среди них - Конвенция о защите гражданского населения во время войны от 12 августа 1949, Международный пакт о гражданских и политических правах, Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей от 30 сентября 1990 г.

Наиболее интересным представляется обращение к Семейному кодексу Украины. Кроме простого упоминания термина «малолетний» в ч. 2 ст. 6 кодекса дается определение тех, кто подпадает под круг таких лиц. В частности предлагается следующее толкование этого термина: «Малолетним считается ребенок до достижения им четырнадцати лет». При этом отмечается: «Несовершеннолетним считается ребенок в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет» [1].

Действующее уголовно-процессуальное законодательство не предусматривает четкого закрепления данного срока. В общем, молодой участник про-

цесса определяется в законе наряду с лицами, не достигшими 18 лет, как «несовершеннолетний» или «лицо, не достигшее ко времени совершения общественно опасного деяния возраста, по достижению которого, согласно закону, возможна уголовная ответственность» [21].

Уголовный кодекс Украины также не предусматривает толкование понятия малолетнего, хотя и содержит много ссылок на него. Закон Украины «О милиции» в ст. 12 определяет условия и пределы применения мер физического воздействия, специальных средств и огнестрельного оружия в отношении малолетних [22].

Важно отметить и необходимость выделения самостоятельной возрастной категории - «молодой» - в пределах несовершеннолетия, что обусловлено необходимостью сочетания правовых норм, касающихся данного лица. Процессуальное положение малолетнего в уголовном судопроизводстве в силу его возрастных, психологических, физиологических возможностей и интеллектуального развития имеет свои специфические признаки, дает важность отличать его от процессуального положения других субъектов [23]. Понятие «молодой» носит более широкий, обобщающий и, в то же время, достаточно размытый характер, которое распространено в бытовом употреблении, например, «молодой человек», «молодежь», «молодое лицо» и др.

Выводы. Таким образом, национальное и международное законодательство содержит три категории: «ребенок», «несовершеннолетний», «молодой». Определение данных понятий основывается на возрастных показателях. Однако уголовное законодательство не предоставляет нормативного закрепления данных понятий, несмотря



на то, что они широко используются. Точность определения этих или иных понятий является весьма важной для законотворческой деятельности, поскольку вложения в одно и то же понятие различного содержания может повлечь за собой многочисленные проблемы при правоприменении.

Список литературы:

1. Семейный кодекс Украины от 10.01.2002 г. – К. : Велес, 2003. – 75 с.
2. Об охране детства : Закон Украины от 26.04.2001 № 2402-III // Ведомости Верховного Совета Украины от 27.07.2001 — 2001 г., № 30, ст. 142
3. Конвенция о правах ребенка: ратифицировано Постановлением № 789-XII від 27.02.91 // Собрание действующих международных договоров Украины — 1990 г., № 1, стр. 205
4. Европейская конвенция об осуществлении прав детей от 25.01.1996 : [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_135
5. Багач Е.М. Научно – практический комментарий к Семейному кодексу Украины/ Е.М. Багач, Ю.В. Белоусов. – К.: Лига, 2010. – 577 с.
6. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-IV // Ведомости Верховного Совета Украины (ВВС), 2003, NN 40-44, ст.356
7. Декларация прав ребенка от 20.11.1959 : [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995_384
8. Дречек Е. Понятие прав, свобод и интересов ребенка в контексте признания их объектами административно – правовой защиты // Закон и жизнь – 2013 - № 8/2 – С. 148 – 152
9. Старовойтов О. К вопросу о трактовке понятия «ребенок» в международном праве / О. Старовойтов // Белорусский журнал международного права и международных отношений. – 2000. - №2
10. Ольхова А.В. Понятие «ребенок» в международном гуманитарном праве/ А.В. Ольхова// Журнал Академии адвокатуры Украины. – 2012. - № 17 (4/2012).
11. Євко В.Ю. Соотношение понятия «ребенок» по гражданскому и семейному праву Украины / В.Ю. Євко // Весник Академии адвокатуры Украины - 2012 - №3(25) – С. 253 – 254
12. Скакун О.Ф. Теория государства и права: Учебник / О.Ф. Скакун. – Харьков : Консум, 2001. – 656 с.
13. Саблук С.А. Отдельные аспекты правового статуса ребенка // Университетские научные записки, 2005. - № 3(15). – С. 143 – 147
14. Солдатов А.П. Гарантии и обеспечения прав в границах местного самоуправления / А. П. Солдатов. – Славянск – на – Кубани : СГПИ, 2008. – 387 с.
15. Садина О.В. Правовой статус несовершеннолетнего в российском законодательстве: теоретико – правовой анализ: автореф. дис...канд. юрид. наук. – Мытищи, 2009. – 20 с.
16. Капитонова Е. А. Конституционные обязанности ребенка в Российской Федерации: автореф. дис...канд. юрид. наук. – Пенза, 2010 – 25 с.
17. Сологуб А. Ю. Понятие «ребенок» в российском праве / А.Ю. Сологуб // Тенденции развития современной юриспруденции: материалы международной заочной научно – практической конференции, 2012 г. : [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://sibac.info/index.php/2009-07-01-10-21-16/3720--lg-->
18. Геллер М.В. Реализация и защита прав несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье по законодательству Российской Федерации : автореф. дис.. канд. юрид. наук – Белгород, 2010. – 24 с.
19. Котелийчук С.П. Теоретико - правовые проблемы правового статуса несовершеннолетних в Украине и обеспечение их реализации как одно из основных направлений деятельности милиции: автореф. наук. спец.: 12.00.01 – «Теория и история государства и права; история политических и правовых учений». – Киев, 2004 . – 19 с.
20. Онищенко Н.М. Права и свободы ребенка: вступление к проблеме / Н. М. Онищенко, О. Л. Львова, С. О. Сунегин // Часопис Київського університету права, 2013 – №2 – С. 13 – 17
21. Уголовный процессуальный кодекс Украины от 13.04.2012 № 4651-VI // Ведомости Верховного Совета Украины от 08.03.2013 — 2013 г., / № 9-10 /, стр. 474, ст. 88
22. Про милицию : Закон Украины от 20.12.1990 № 565-XII // Ведомости Верховного Совета УРСР от 22.01.1991 — 1991 г., № 4, стр. 95 – ст. 20
23. Понятие малолетнего лица и его процессуальное положение в уголовном судопроизводстве [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://radnuk.info/component/content/article/24688-----c.html>