

УДК 341.231

Р.Е. Джансараева

Казахский национальный университет имени аль-Фараби, Казахстан, г. Алматы

E-mail: jansarayeva@mail.ru

**Международное и национальное законодательство в области защиты прав и обеспечения добровольного вступления в брак**

В статье анализируется законодательство в сфере защиты прав личности в брачно-семейных отношениях и обеспечения права на добровольный брак. Принудительные и ранние браки нарушают международные правовые нормы и положения национального законодательства. Пробелы национального уголовного законодательства, в котором отсутствуют нормы, предусматривающие ответственность за похищение лица с целью принуждения к вступлению в брак, продолжению брачного сожительства и воспрепятствование вступлению в брак по своему выбору обуславливают наличие и распространение в обществе такого опасного явления, как принудительные и ранние браки.

**Ключевые слова:** международные правовые нормы, принуждение к вступлению в брак, принудительный и ранний брак, криминализация, похищение человека, уголовная ответственность.

Р.Е. Жансараева

**Некеге өз еркімен тұру құқығын қорғау және қамтамасыз ету аясындағы халықаралық және ұлттық заңнама**

Мақалада тұлғаның неке-отбасылық қатынастардағы құқықтарын қорғау және ерікті некеге деген құқықтарын қамтамасыз ету аясындағы заңнама талданылған. Мәжбүрлі және ерте некелер халықаралық-құқықтық нормаларды және ұлттық заңнаманың ержелерін бұзады. Некеге тұруға мәжбүрлеу мақсатымен адамды ұрлау, некеге тұруға, некелік бірге тұруға мәжбүрлеу және өз таңдауы бойынша некеге тұруға кедергі келтіру үшін жауаптылықты көздейтін нормалардың болмауы сияқты ұлттық заңнамадағы олқылықтар қоғамда мәжбүрлі және ерте неке сияқты қауіпті құбылыстардың болуының және таралуының себебі болып табылады.

**Түйін сөздер:** халықаралық құқықтық нормалар, некеге тұруға мәжбүрлеу, ерте және мәжбүрлі неке, криминализация, адамды ұрлау, қылмыстық жауаптылық.

R. Y. Dzhansarayeva

**The international and national legislation in the field of protection of the rights and ensuring voluntary marriage**

In article the legislation in the sphere of protection of the rights of the personality in the matrimonial relations and ensuring the right for voluntary marriage is analyzed. Compulsory and early marriages violate the international rules of law and provisions of the national legislation.

Gaps of the national criminal legislation in which there are no the norms providing responsibility for kidnapping of the person for the purpose of coercion to marriage, coercion to marriage, continuation of marriage cohabitation and hindrance to marriage at the choice cause existence and distribution in the society of such dangerous phenomenon as compulsory and early marriages.

**Key words:** the international rules of law, coercion to marriage, compulsory and early marriage, criminalization, kidnapping, criminal liability.

Проблема принудительных браков, браков без согласия одного или двух партнеров, с применением физического или психического насилия, особо актуальна сегодня и относится к числу наиболее острых социальных проблем совре-

менности. С принудительными браками связаны ранние браки, поскольку несовершеннолетние неспособны предоставить информированное согласие на бракосочетание. С принудительными браками также связаны похищения невест, или

похищения с целью брака, которые происходят против воли девушек, и зачастую сопряжены с физическим и сексуальным насилием. Юный возраст, отсутствие жизненного опыта, страх и материальная зависимость от мужа и его семьи делает молодых жен уязвимыми к насилию.

Принудительное вступление в брак, ранний брак в последнее время рассматриваются, небезосновательно, как современное выражение рабства, касающееся, в первую очередь, не только женщин, но также и мужчин. Поэтому перед государством и обществом стоит задача предотвращать раннее и принудительное вступление в брак и, соответственно, создавать и улучшать конкретные возможности их предупреждения. Это требует реализации комплекса мер, в том числе, и законодательного плана.

Насильственные и ранние браки нарушают международные правовые нормы и положения национального законодательства. Для заключения ранних или полигамных браков часто используются религиозные бракосочетания, не имеющие законной силы и обычно дополняющие гражданскую свадебную церемонию. Женщины, не вступившие в законный брак, не могут прибегнуть к защите, так же, как мало защищены с точки зрения права дети, рожденные вне законного брака.

Принуждение к вступлению в брак усиливает неравенство женщин в обществе, что ограничивает свободу самоопределения и ставит их в уязвимое положение перед лицом насилия, влечет за собой, в большинстве случаев, дальнейшие нарушения прав человека. Как правило, пострадавшие женщины испытывают вынужденную супружескую жизнь как серию изнасилований, как нарушение их права на охрану здоровья, на физическую и психическую неприкосновенность. Общественная опасность заключается также в том, что в принудительном и раннем браке ограничивается право на образование.

Согласно международным нормам в области прав человека, лица моложе 18 лет считаются детьми. Браки между детьми по определению являются насильственными, так как согласие ребенка не может считаться добровольным. В подавляющем большинстве случаев инициаторами или пособниками ранних браков выступают родственники. Ранняя беременность может иметь серьезные последствия как для несовершеннолетней матери, так и для ребёнка.

Право мужчины и женщины вступать в брак и основывать семью в соответствии с национальным законодательством, регулирующим реализацию этого права без всяких ограничений по признаку расы, национальности или вероисповедания, является общепризнанным принципом.

Конституция Республики Казахстан в статье 27 провозглашает: «Брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства».

Современная нормативно-правовая база РК в области защиты прав женщин и несовершеннолетних, обеспечения добровольного и свободного вступления в брак ориентируется на требования и стандарты международных документов. Казахстан присоединился к большинству международных Конвенций, посвященных защите прав женщин и детей: «О согласии на вступление в брак, минимальном брачном возрасте и регистрации браков», «О борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией, проституции третьими лицами» (Ратифицирована Законом РК от 14 декабря 2005 года № 100-III), «О ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин» (Республика Казахстан присоединилась к настоящей Конвенции в соответствии с Законом РК от 29.06.98 г. N 248-1), к Пекинской Декларации, ратифицировал Конвенцию «О правах ребенка» (Ратифицирована постановлением Верховного Совета РК от 8 июня 1994 г. N 77) и два Факультативных Протокола к ней (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 4 июля 2001 г. N 219-II, Ратифицирован Законом РК от 4 июня 2008 года № 37-IV).

Основные международно-правовые документы в области прав человека, признанных Республикой Казахстан, в числе которых Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан 21 ноября 2005 года № 87-III, вступил в силу для РК 24 апреля 2006 года), Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года № 91-III, вступил в силу для РК 24 апреля 2006 года), признают право за мужчинами и женщинами, достигшими брачного возраста, на вступление в брак и право на основание

семьи при условии свободного и полного согласия вступающих в брак.

Указанные требования нашли закрепление и в нормах Кодекса Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье».

Согласно п. 26 ст. 1 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» брак (супружество) – это «равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законом Республики Казахстан порядке, с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные права и обязанности между супругами». В РК «признается брак (супружество), заключенный только государственными органами. Брак (супружество), заключенный по религиозным обрядам и церемониям, не приравнивается к зарегистрированному в регистрирующих органах браку (супружеству) и не порождает соответствующих правовых последствий» (ч. 3 ст. 2 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»).

В соответствии с 1. ст. 9 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» условиями заключения брака являются:

- свободное и полное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак (супружество);
- достижение ими брачного (супружеского) возраста.

В ч. 1 ст. 10 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» брачный возраст определен в качестве минимально необходимого для вступления в брак и устанавливается в 18 лет, совпадая с возрастом наступления гражданской дееспособности гражданина в полном объеме. При этом закон не устанавливает предельного возраста для вступления в брак, а также разницы в возрасте лиц, вступающих в брак. В ч. 2 ст. 10 Кодекса предусмотрена возможность снижения брачного возраста на срок не более двух лет при наличии таких уважительных причин как беременность и рождение ребенка.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, должно быть высказано ими свободно и независимо, их обоюдная воля на заключение брака должна быть выражена лично, т.е. исходить непосредственно от лиц, сочетающихся браком. Соблюдение данного требования имеет немаловажное значение, поскольку дает возможность должностным ли-

цам органа загса убедиться в добровольности желания мужчины и женщины вступить в брак. Воля на вступление в брак должна быть выражена лично, в связи с чем не допускается заключение брака через представителя по доверенности либо заочно.

Свободное вступление в брак свидетельствует не только о взаимной и осознанной готовности к созданию семьи лиц, вступающих в брак, но и означает отсутствие принуждения в форме физического или психического насилия на их волю со стороны кого бы то ни было. Принуждение может исходить как от одного из вступающих в брак, так и от родителей, родственников, знакомых или иных лиц. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 25 Кодекса брак (супружество) признается недействительным при заключении его по принуждению.

Наличие и распространение в обществе такого опасного явления, как принудительные и ранние браки, обусловлено рядом причин, в числе которых не последнее место отводится пробелам уголовного законодательства, в котором отсутствуют нормы, предусматривающие ответственность за похищение лица с целью принуждения к вступлению в брак, принуждение к вступлению в брак, продолжению брачного сожительства и воспрепятствование вступлению в брак по своему выбору.

Имеющийся потенциал действующего уголовного законодательства РК в случаях принуждения к вступлению в брак или похищения с целью принуждения к вступлению в брак позволяет привлекать к уголовной ответственности за похищение человека (ст. 125 УК РК), либо за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 122 УК РК).

В УК РК не установлена самостоятельная уголовная ответственность за понуждение к вступлению в брак или похищение с целью вступления в брак. Последнее рассматривается на тех же условиях, что и любое другое похищение. Между тем отсутствие уголовной ответственности в законе как обедняет профилактическую значимость ст. 125 УК РК, так и не способствует выполнению такой задачи Уголовного кодекса, как предупреждение общественно опасных деяний, посягающих на личную свободу, интересы семьи и несовершеннолетних.

Полагаем, что введение уголовной ответственности за ранние и принудительные браки, похищение с целью принуждения к вступлению в брак наилучшим образом скажется на ситуации с их предотвращением, соблюдением прав и свобод личности в сфере брачно-семейных отношений.

В качестве предпосылок установления уголовно-правового запрета, указывающих на необходимость решения, связанного с нормированием массового поведения, является распространность указанных деяний, а также недооценка их общественной опасности, что негативно влияет на правоохранительную практику.

На криминализацию указанных деяний влияют и социально-психологические факторы: состояние правосознания населения и его правовая культура, которые рассматриваются как факторы допустимости криминализации. Принудительные и ранние принудительные браки представляют собой ту категорию отклоняющегося поведения, которое, к сожалению, не всегда вызывает осуждение со стороны населения, что обусловлено сложившимися традициями. Поэтому, установив уголовную ответственность за соответствующие деяния, необходимо предпринять информационно-идеологические усилия для преодоления правового нигилизма. Вместе с тем, несмотря на примиренческую позицию некоторой части населения, большинство граждан относятся отрицательно к ранним и принудительным бракам и полагают, что для повышения эффективности борьбы с этими опасными явлениями необходимо установить уголовную ответственность.

На основании изложенного, полагаем, что необходимо дополнить главу 2 «Преступления против семьи и несовершеннолетних» Уголовного кодекса РК следующими нормами.

Статья 140-1. Принуждение к вступлению в брак, к продолжению брачного сожительства, воспрепятствование вступлению в брак

Принуждение лица к вступлению в брак или к продолжению брачного сожительства, а равно воспрепятствование вступлению лица в брак по своему выбору, –

наказывается ограничением свободы на срок от трех до пяти лет, либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

Те же деяния, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору  
б) с применением насилия или угрозой применения насилия

в) в отношении заведомо несовершеннолетнего

г) в отношении несовершеннолетнего родителем либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию

д) с использованием материальной или иной зависимости

е) с незаконным лишением потерпевшего свободы, не связанным с его похищением, – наказываются ограничением свободы от пяти до семи лет, либо лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они:

а) совершены в отношении лица, заведомо не достигшего шестнадцатилетнего возраста

б) сопряжены с похищением потерпевшего вопреки его воле и без его согласия на брак

в) повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, – наказываются лишением свободы на срок от семи до десяти лет.

Статья 140-2. Заключение брака по религиозным обрядам, вступление в фактические брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста

Заключение брака по религиозным обрядам с лицом, не достигшим брачного возраста, – наказывается ограничением свободы на срок от одного года до пяти лет либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Вступление в фактические брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста, – наказывается ограничением свободы на срок от пяти до семи лет либо лишением свободы от семи до десяти лет.

Статья 140-3. Заключение соглашения о браке по религиозным обрядам

Заключение религиозным служителем соглашения о браке по религиозным обрядам, при отсутствии регистрации брака в органах РАГС, если это деяние совершено в течение года после наложения административного взыскания за такое же правонарушение, –

наказывается штрафом от пятисот до одной тысячи месячных расчетных показателей, установленных законодательством Республики Казахстан, либо привлечением к общественным

работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет.

Заключение религиозным служителем соглашения о браке по религиозным обрядам в отношении лица, не достигшего брачного возраста, – наказывается штрафом от одной тысячи до пяти тысяч месячных расчетных показателей, установленных законодательством Республики Казахстан, либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

Относительно похищения с целью принуждения к вступлению в брак, а также незаконно-

го лишения свободы с этой же целью, возможен альтернативный вариант решения проблемы: исключить квалифицирующий и особо квалифицирующий признак из проекта ст. 140-1 ч. 2 п. «е» и ч. 3 п. «б», дополнив ч. 3 ст. 125 УК «Похищение человека» особо квалифицирующим признаком «с целью принуждения к вступлению в брак», обозначив его п. «г», а также дополнив ч. 3 ст. 126 УК особо квалифицирующим признаком «с целью принуждения к вступлению в брак», обозначив его п. «г». Полагаем, что реализация предложенного наилучшим образом послужит выполнению такой задачи Уголовного кодекса, как предупреждение преступлений.