Лекция 4. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ

§ 1. Общие вопросы правового положения иностранцев. § 2. Гражданско-правовое положение иностранцев в РК. § 3. Правовое положение беженцев и переселенцев. § 4. Гражданско-правовое положение казахстанских граждан за рубежом

§ 1. Общие вопросы правового положения иностранцев

1. Термин "физические лица" применяется в гражданском законодательстве и в международных соглашениях для обозначения людей как субъектов права. Понятие физического лица позволяет отграничить этих субъектов частноправовых отношений от лиц юридических. С позиций международного частного права к физическим лицам относятся все участники соответствующих правоотношений независимо от их гражданства, это могут быть российские граждане, граждане других государств и лица без гражданства. Иностранными гражданами признаются лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства. В настоящем учебнике для удобства термин "иностранец" применяется в ряде случаев как адекватный термину "иностранный гражданин", хотя под ним должны пониматься и иностранные граждане, и лица без гражданства. Лицо без гражданства - это лицо, не являющееся гражданином РК и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства. Для проблематики международного частного права имеют значение и определение понятий беженца и переселенца.

Нормами международного частного права регулируются имущественные, личные неимущественные, семейные, трудовые и процессуальные права иностранцев.

Актуальность определения правового положения иностранцев в РК и казахстанских граждан за пределами РК не подлежит сомнению. Это можно объяснить тем, что само число приезжающих в нашу страну и проживающих в ней иностранцев резко увеличилось, что, в свою очередь, определяется отменой многих административных ограничений и запретов для въезда и передвижения иностранцев, открытостью казахстанской экономики для зарубежных инвесторов и предпринимателей, изменением порядка внешнеторговой деятельности, долгосрочным пребыванием большого числа строителей, рабочих иных профессий, специалистов из других стран, а также бурным развитием туризма.

Резко возросла и иммиграция казахстанских граждан за границу, прежде всего в США, Израиль, Германию, Нидерланды и в ряд других государств. В одних случаях они уезжают для временного пребывания за рубежом с целью учебы, занятия научной, артистической, спортивной или иной профессиональной деятельностью, на лечение и отдых, в других - они встали на путь изменения постоянного места жительства, при этом в течение определенного периода такие лица сохраняли российское гражданство. Рост числа смешанных браков также приводит к увеличению числа казахстанских граждан, выезжающих за границу.

Основополагающее значение для определения правового положения иностранцев в любой стране должны иметь общепризнанные принципы и нормы общего международного права о правах и свободах человека.

Общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах, Международном пакте о гражданских и политических правах и Факультативных протоколах к этому пакту, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, Конвенции СНГ о правах и основных свободах человека.

Реализация и соблюдение прав человека, предусмотренных международным правом, таких как право покидать свою страну и возвращаться в нее, признание прав и свобод за любым человеком, находящимся на территории РК, независимо от того, является ли он ее гражданином, иностранным гражданином или лицом без гражданства, приобретают в современных условиях существенное значение. К лицам, в отношении которых действуют нормы международного частного права, с учетом специфики их правового положения относятся не только иностранные граждане, но и лица без гражданства, беженцы, лица, которым предоставляется политическое убежище, перемещенные лица и др.

В соответствии с Конституцией в РК признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией (п. 1 ст. 12).

2. Во многих государствах применяется понятие "право иностранцев", которое сводится к определению особого режима для иностранцев в области публичного права. Обычно "право иностранцев" состоит из правил, касающихся поселения, поступления на работу и т.д. Имеется и точка зрения, согласно которой под "правом иностранцев" следует вообще понимать сумму норм, ограничивающих права иностранцев. Ограничения касаются главным образом права передвижения, права заниматься определенными профессиями, права приобретения недвижимости.

Есть страны, в которых традиционно "положение иностранцев" (la condition des etrangers) включается в международное частное право. Это Франция и страны, правовая система которых формировалась под влиянием французского права. В большинстве же современных государств, и в частности тех, где эта область детально регулируется (ФРГ, Австрия и др.), право иностранцев рассматривается как подотрасль административного права.

Таким образом, "право иностранцев" - это комплекс норм, определяющих специальный статус иностранцев, это не нормы коллизионного характера, а исключительно материально-правовые, регулирующие соответствующие отношения по существу. Обычно "право иностранцев" определяет правовой статус иностранцев как в узком, так и в широком смысле. В узком смысле это нормы в основном административно-правового характера; они касаются отличий правового статуса иностранца от правового статуса отечественных граждан. В широком смысле - это комплекс всех норм, определяющих статус иностранца в любом отношении: как устанавливающих отличия, так и признающих равный режим с отечественными гражданами, в том числе необходимых для осуществления деятельности иностранца как такового в пределах данного государства.

Во многих странах имеется подробно разработанное законодательство об иностранцах, в том числе и в тех, которые относятся к англо-американской системе "общего права" (common law). Но есть также страны, как, например, ФРГ, в которых традиционно право иностранцев отграничивается от международного частного права и в то же время регулируется отдельным законом (Законом об иностранцах 1990 г.), содержащим административно-правовые нормы.

В России и в других государствах СНГ, в КНР "право иностранцев" не считается самостоятельной отраслью в системе права. Это объясняется тем, что по предмету регулирования соответствующие нормы относятся к различным отраслям права: государственному, административному, гражданскому, трудовому, семейному, уголовному, процессуальному и т.д.

3. При решении коллизионных вопросов в законодательстве и доктрине ряда государств широко используется понятие личного закона физического лица (lex personalis), который призван регулировать все основные вопросы правосубъектности такого лица. Наибольшее распространение для определения такого закона получило применение принципа закона гражданства лица (lex patriae) в ФРГ, Австрии, Италии и других европейских странах. Однако в США, Англии и иных странах "общего права", а также в некоторых других государствах используются не привязки к закону гражданства, а привязка к закону места жительства (lex domicilii) или же смешанные системы. Так, по закону о международном частном праве Эстонии 2002 г. в отношении лиц, имеющих гражданство нескольких государств, применяется гражданство того государства, с которым лицо имеет наиболее тесную связь, в отношении лиц без гражданства либо беженцев вместо гражданства применяется закон места жительства лица (ст. 11). Однако в отношении правоспособности и дееспособности физического лица, согласно этому закону, применяется право государства места жительства данного лица (ст. 12).

4. Положение иностранцев в РК определяется прежде всего Конституцией РК. Напомним, что, согласно Конституции, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ правами и несут обязанности, установленные для граждан РК, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами (ч. 4 ст. 12).

В полном соответствии с Конституцией общее правило о национальном режиме в сфере гражданского права было сформулировано в п. 7 ст. 3 ГК РК, где, в частности, сказано: «Иностранные физические и юридические лица, а также лица без гражданства вправе приобретать такие же права и обязаны выполнять такие же обязанности, какие предусмотрены гражданским законодательством для граждан и юридических лиц Республики Казахстан, если законодательными актами не предусмотрено иное».

Закон Республики Казахстан от 20 декабря 1991 года № 1017-XII **«**О гражданстве Республики Казахстан» Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337

«О правовом положении иностранцев» наряду с общим определением правового положения иностранных граждан в Российской Федерации, регулируются их отношения с органами государственной власти, органами местного самоуправления. В Законе содержатся правила, касающиеся пребывания (проживания) иностранных граждан в РК и осуществления ими на территории РК трудовой, предпринимательской и иной деятельности.

Казахстанское законодательство исходит из следующих основных принципов правового положения иностранных граждан:

- иностранные граждане пользуются теми же правами и свободами и несут те же обязанности, что и граждане РК;

- иностранные граждане равны перед законом независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий и других обстоятельств;

- использование иностранными гражданами своих прав в РК не должно наносить ущерба интересам общества и государства, правам и законным интересам граждан РК и других лиц. Как и остальные участники гражданского оборота, иностранцы обязаны соблюдать действующие в РК законы, включая и те, которые определяют порядок осуществления субъектами своих гражданских прав.

Наличие у гражданина РК гражданства иностранного государства не умаляет его прав и не освобождает его от обязанностей, вытекающих из казахтанского гражданства, если иное не предусмотрено законом или международным договором РК.

При определении правового положения иностранцев наше законодательство исходит из принципа равенства всех рас и национальностей, поэтому, например, запреты для вступления в брак между белыми и неграми, действующие в некоторых странах, в РК не имеют никакой силы.

5. Положения о правах иностранцев содержатся в различных международных договорах, заключенных РК с другими странами (торговых договорах, консульских конвенциях, договорах о правовой помощи, по вопросам налогообложения и т.д.). В этих актах закрепляется уравнение иностранцев в правах либо с отечественными гражданами (предоставление национального режима), либо с гражданами любого другого государства, с которым заключен договор на аналогичных условиях (предоставление режима наибольшего благоприятствования)..

§ 2. Гражданско-правовое положение иностранцев в РК

1. Современное гражданское законодательство РК для определения права, подлежащего применению к определению правового положения физических лиц, пользуется понятием личного закона физического лица (ст. 1094 ГК РК). Личный закон определяет право, подлежащее применению при решении вопросов гражданской правоспособности и дееспособности физического лица (ст. 1095 ГК РК), при определении прав физического лица на имя (ст. 1097 ГК РК), вопросов опеки и попечительства (ст. 1124 ГК РК), признания лица безвестно отсутствующим или объявления его умершим (ст. 1096 ГК РК).

Приведем текст ст. 1094 ГК РК:

"1. Личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. При наличии у лица двух и более гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо постоянно проживает.

2. Личным законом лица без гражданства считается право страны, имеет место жительства.

3. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище".

Из приведенного текста следует, что для ГК РК характерно сочетание двух коллизионных привязок: привязки к закону гражданства лица и привязки к закону места жительства лица. Принцип места жительства применяется согласно п. 1 ст. 1094 и в отношении лиц, являющихся гражданами нескольких иностранных государств. Поскольку к лицам без гражданства применение общего принципа невозможно в силу отсутствия у них гражданства, п. 3 ст. 1094 предусматривает применение права страны, в которой такое лицо постоянно проживает.

2. Основное правило в отношении гражданской правоспособности и дееспособности физического лица содержится в ст. 1095 ГК РК. Приведем текст этой статьи:

1. Гражданская правоспособность физического лица определяется его личным законом. При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Казахстан гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Казахстан, кроме случаев, установленных законодательными актами Республики Казахстан или международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

2. Дееспособность физического лица определяется его личным законом.

3. Гражданская дееспособность физического лица в отношении сделок и обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, определяется по праву страны места совершения сделок или возникновения обязательств из причинения вреда.

4. Способность физического лица быть индивидуальным предпринимателем и иметь связанные с этим права и обязанности определяется по праву страны, где физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. При отсутствии страны регистрации применяется право страны основного места осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности.

5. Признание физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется праву страны суда.

Поскольку иностранный гражданин обладает в РК такой же гражданской правоспособностью, как казахстанский гражданин, иностранец в РК не может претендовать на какие-либо иные гражданские права, нежели те, которые предоставлены по нашему закону гражданам РК; иностранец не может требовать предоставления ему привилегий или установления изъятий из казахстанского закона.

Закрепленный в законодательстве национальный режим в отношении гражданской правоспособности иностранцев носит безусловный характер, т.е. он предоставляется иностранцу в каждом конкретном случае без требования взаимности.

Национальный режим в отношении прав иностранцев на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, топологии интегральных микросхем, на селекционные достижения предоставляется в силу международных договоров или на основании принципа взаимности.

В нашей литературе обращалось внимание на то, что в области гражданского права национальный режим применяется шире, чем в какой-либо иной правовой сфере. Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, если иное не предусмотрено законом. Речь идет о правилах, определяющих правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, а также регулирующих договорные и иные обязательства, другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Иностранные граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и иной деятельностью, если занятие такой деятельностью не исключается законом; создавать в установленном порядке юридические лица самостоятельно или совместно с физическими, а также юридическими лицами РК. В то же время в отношении прав иностранцев на землю Земельным кодексом РК установлен ряд ограничений для иностранцев. Иностранные граждане, иностранные юридические лица, лица без гражданства, а также казахстанские юридические лица, в уставном капитале которых доля иностранных граждан, иностранных юридических лиц, лиц без гражданства составляет более чем 50%, могут обладать земельными участками из земель сельскохозяйственного назначения только на праве аренды.

Иностранные граждане, как и казахстанские, вправе заниматься в РК предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Кроме того, следует обратить внимание на возможность установления изъятий в отношении предоставления иностранцам равных прав с российскими гражданами. Эти изъятия немногочисленны и могут быть сведены к двум группам.

К первой группе относятся изъятия в отношении возможности для иностранцев занимать определенные должности или заниматься той или иной профессией на равных началах с нашими гражданами. Вторую группу изъятий составляют правила, устанавливающие особый режим прав иностранцев, определяемый характером охраняемых прав, особенностями их юридической природы..

Предоставление национального режима иностранцам означает не только уравнение их с казахстанскими гражданами в области гражданских прав, но и возложение на иностранцев как участников гражданских правоотношений обязанностей, вытекающих из правил нашего законодательства. Осуществление прав, предоставленных в РК иностранным гражданам в соответствии с нашим законодательством, неотделимо от исполнения ими обязанностей. Иностранные граждане могут обучаться, а также повышать свою квалификацию в образовательных учреждениях РК. Такое обучение осуществляется на основе прямых договоров с этими учреждениями, а также межправительственных и иных соглашений, заключаемых с государственными органами зарубежных стран.

Для работающих в РК иностранцев, которые окончили высшие учебные заведения за границей, имеет большое значение признание действия их дипломов в РК. Правила по этим вопросам содержатся в соглашениях о признании эквивалентности дипломов.

3. Законодательство содержит также специальные правила, касающиеся дееспособности физических лиц, под которой понимается способность совершать определенные действия, принимать на себя определенные обязательства. Коллизионные вопросы дееспособности физического лица возникают прежде всего вследствие того, что законы разных стран не всегда одинаково определяют возраст, с наступлением которого человек достигает совершеннолетия и тем самым становится полностью дееспособным. Как и во многих странах континентальной Европы, наш закон исходит в вопросах дееспособности из принципа lex patriae. Приведем соответствующие положения, предусмотренные п.2 ст. 1095 ГК РК:

".Гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом.

Из приведенного текста этой статьи, во-первых, следует, что дееспособность определяется законом гражданства лица; во-вторых, ограничение действия закона гражданства установлено в интересах торгового оборота для тех случаев, когда сделка совершается лицом не в стране его гражданства, а в другой стране; в-третьих, установление общего правила о применении права страны гражданства не исключает применения для определенных видов отношений специальных коллизионных норм о дееспособности. В комментариях к этой статье (Н.И. Марышева) отмечалось, что такие специальные коллизионные нормы имеются, например, в отношении способности лица нести ответственность за вред по обязательствам вследствие причинения вреда. В таком случае к дееспособности будет применяться не личный закон, а право, к которому отсылает соответствующая коллизионная норма. Так, если иностранец во время проживания в России причинит вред российскому гражданину в результате автоаварии (так называемого ДТП - дорожно-транспортного происшествия), то его способность нести ответственность за вред в силу ст. ст. 1219 и 1220 ГК РФ будет определяться по российскому праву как закону места причинения вреда. Следует обратить внимание и на то, что, согласно п. 3 ст. 1197 ГК РФ, признание в России физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным должно осуществляться в соответствии с российским правом независимо от того, проживают ли эти лица в России постоянно или находятся временно.

В договорах о правовой помощи, заключенных с другими странами, дееспособность физического лица обычно определяется по закону его гражданства.

Согласно многосторонним конвенциям о правовой помощи стран СНГ, дееспособность физических лиц определяется законодательством договаривающейся стороны, гражданином которой является это лицо (ст. 23 Минской конвенции 1993 г., ст. 26 Кишиневской конвенции 2002 г.).

4. Новым для законодательства является введение коллизионной нормы, касающейся права на имя. Согласно ст. 1097 ГК РК "права физического лица на имя, его использование и защиту определяются его личным законом, если иное не предусмотрено ст.1103 и 1120 Кодекса".

В понятие "имя", согласно ГК, входит имя, отчество, фамилия лица, если иное не вытекает из законодательства или национального обычая.

Следует иметь в виду, что регулирование вопроса об имени лица не ограничивается только пределами гражданского законодательства. Изменение имени возможно лишь на основании акта государственного органа, а им может быть только орган страны гражданства. В случае вступления в брак или усыновления вопрос об имени, например женщины, вступающей в брак, или усыновленного, будет определяться правом, которое должно применяться к отношениям такого рода.

Правила о применении права в отношении имени физического лица имеется в ряде государств. В Австрии, ФРГ и других странах право на имя определяется местными законами.

Известны и случаи из практики.

Так, проблема применения права в отношении изменения имени возникла в 1997 г. у четырехкратной чемпионки мира русской спортсменки Оксаны Грищук (спортивные танцы на льду) в связи с тем, что на предшествующих зимних Олимпийских играх золотые медали завоевали две спортсменки с одинаковыми именами - Оксана Баюл (Украина) и Оксана Грищук (Россия). После этого обе спортсменки проживали в США, где их часто путали. Чтобы избежать этого, Оксана Грищук объявила в коммюнике за два месяца до начала зимних Олимпийских игр в Нагано, что ее официальное имя не Оксана, а Паша. При этом она предъявила официальное подтверждение об изменении имени от властей места своего проживания. Однако этот факт не был признан, поскольку решающее значение для Олимпийских игр имеет имя в паспорте спортсменки.

5. Поскольку в отличие от предшествующего гражданского законодательства новый ГК РК рассматривает в качестве институтов гражданского права опеку и попечительство, коллизионные правила опеки и попечительства включены в ГК РК (ст. 1124). Приведем текст этой статьи:

"1. Опека или попечительство над несовершеннолетними, недееспособными или ограниченными в дееспособности совершеннолетними лицами устанавливается и отменяется по личному закону лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека либо попечительство.

2. Обязанность опекуна (попечителя) принять опекунство (попечительство) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем).

3. Правоотношения между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако когда лицо, находящееся под опекой (попечительством), имеет место жительства в Республике Казахстан, применяется право Республики Казахстан, если оно более благоприятно для этого лица

4. Опека (попечительство), установленная над гражданами Республики Казахстан, проживающими вне пределов Республики Казахстан, признается действительной в Республике Казахстан, если против установления опеки (попечительства) или против ее признания нет основанных на законе возражений соответствующего консульского учреждения Республики Казахстан. "

Цель опеки и попечительства состоит в том, чтобы обеспечить защиту прав и интересов лиц, которые в силу отсутствия у них дееспособности не в состоянии сами обеспечить защиту своих прав. Опека устанавливается над полностью недееспособными лицами, в то время как попечительство - над ограниченно или частично дееспособными.

Основной коллизионной привязкой является личный закон лица, в отношении которого устанавливается опека или попечительство, иными словами, закон гражданства, а в отношении обязанностей опекуна (попечителя) - закон гражданства лица, назначаемого опекуном или попечителем (п. 2 ст. 1124).

К личному закону, как общее правило, отсылают нормы законодательства ряда государств (Австрии, ФРГ, Венгрии, Италии, канадской провинции Квебек, Турции, Чехии и др.). Однако во внутреннем законодательстве могут применяться и другие принципы. Так, согласно ст. 66 Закона о международном частном праве Эстонии 2002 г. в отношении опеки и попечительства применяется право государства, где устанавливается опека или попечительство (ст. 66).

В Минской конвенции 1993 г. (п. 4 ст. 33) и в Кишиневской конвенции 2002 г. (п. 4 ст. 36), а также в ряде договоров о правовой помощи установлена возможность назначения опекуном или попечителем лица, являющегося гражданином другого государства, лишь при условии, что он проживает на территории, где будет осуществляться опека (попечительство). Статья 1124 ГК РК такого ограничения не устанавливает. Отношения, возникающие между опекуном (попечителем) и подопечным, как это следует из п. 3 ст. 1124, должны определяться правом страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Как отмечено в комментариях (Н.И. Марышева), независимо от гражданства соответствующих лиц (опекуна и подопечного) при установлении опеки (попечительства) российским учреждением должно применяться российское законодательство.

6. В ГК РК включено также правило о праве, подлежащем применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим. Статья 1096 гласит: "Признание физического лица безвестно отсутствующим и объявление умершим подчиняется праву страны суда".

Поскольку данная норма сформулирована как односторонняя, остался открытым вопрос о признании лица умершим, совершенном за рубежом.

В законах некоторых иностранных государств нормы по этому вопросу сформулированы как двусторонние. В качестве примера приведем ст. 13 Закона о международном частном праве Эстонии 2002 г. В ч. 1 этой статьи предусмотрено, что в отношении предпосылок и последствий объявления умершим применяется право государства, в котором находилось последнее известное местожительство безвестно отсутствующего лица. Часть 2 этой же статьи устанавливает, что если право, указанное в ч. 1 настоящей статьи, является правом иностранного государства, то объявление безвестно отсутствующего умершим допускается и на основании эстонского права, если заинтересованное лицо имеет к тому оправданный интерес.

**§ 3. Правовое положение беженцев и оралманов**

В ст. 4 Закона «О миграции населения» сказано, что «иммигрантам, переселяющимся в Республику Казахстан из других государств, в случаях, предусмотренных законодательством Республики Казахстан, присваивается статус оралманов, беженцев либо иной статус, предусмотренный международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан». Правовое положение беженцев в РК определяется Конвенцией о статусе беженцев 1951 г. и Протоколом, касающимся статуса беженцев, 1967 г., а также Законом от13 декабря 1997 года № 204-I О миграции населения. Беженцы — иностранцы, которые в силу обоснованных опасений стать жертвой преследований по политическим убеждениям, признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе вынуждены находиться вне страны своей гражданской принадлежности и не могут пользоваться защитой своей страны или не желают пользоваться защитой вследствие таких опасений, или лица без гражданства, находящиеся вне страны своего прежнего местожительства, которые не могут или не желают вернуться в нее вследствие этих опасений. Оралманы — иностранцы или лица без гражданства казахской национальности, постоянно проживавшие на момент приобретения суверенитета Республикой Казахстан за ее пределами и прибывшие в Казахстан в целях постоянного проживания (п.2 ст.1 и п.11 ст.1 Закона Республики Казахстан «О миграции населения»).

При определенных обстоятельствах лицо не может быть признано беженцем, например, если имеются серьезные основания предполагать, что оно совершило преступление против мира, военное преступление или преступление против человечества, тяжкое преступление неполитического характера вне пределов территории РК до того, как оно было допущено на территорию РК в качестве лица, ходатайствующего о признании беженцем. Решение о признании либо об отказе в признании беженцем принимается исполнительной власти по миграционной службе либо его территориальным органом по итогам рассмотрения ходатайства.

Согласно п. 3 ст. 1094 ГК РК личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище. Как отмечалось в комментариях (Н.И. Марышева), необходимость особого регулирования личного статуса беженцев была вызвана значительными перемещениями населения и особенностями статуса таких лиц, оказавшихся в России. С учетом особого статуса беженцев п. 6 ст. 1195 ГК РФ предусматривает, что их личным законом является право страны, предоставившей им убежище.

От беженцев следует отличать переселенцев.

Распад Советского Союза и превращение граждан единой страны в жителей независимых государств, вызванные этим миграционные процессы и потребность обеспечить правовую защиту граждан одной страны - бывшей союзной республики - на территории другой обусловили заключение Российской Федерацией с некоторыми государствами СНГ и Балтии наряду с договорами о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам ряда других соглашений, в том числе: 1) о регулировании процесса переселения и защите прав переселенцев, 2) о правовом статусе российских граждан, постоянно проживающих на территории другой страны - бывшей союзной республики, и граждан этой страны, постоянно проживающих на территории РФ; 3) по вопросам гражданства.

В соглашениях о регулировании процесса переселения и защите прав переселенцев таковыми считаются лица, добровольно покидающие государство своего проживания и переезжающие на постоянное место жительства на территорию другого государства.

Переселенец - это лицо, добровольно покидающее страну своего проживания и переезжающее в другую страну. Россия заключила с Азербайджаном, Арменией, Белоруссией, Казахстаном, Киргизией, Туркменистаном, а также с Латвией соглашения, регулирующие не только процесс переселения, но и вопросы защиты прав переселенцев, в том числе имущественных. Так, в Соглашении с Казахстаном, вступившем в силу в 1999 г., предусмотрено право переселенца на вывоз движимого имущества с учетом ограничений, относящихся к вывозу культурных ценностей.

Гражданско-правовые споры в отношении имущества, находящегося на территории государства выезда, между переселенцами и членами их семей, с одной стороны, и заинтересованными лицами - с другой, решаются в судебном порядке на территории государства выезда и в соответствии с его законодательством и упомянутыми соглашениями.

§ 4. Гражданско-правовое положение казахстанских граждан

за рубежом

1. Правовое положение казахстанских граждан за рубежом определяется как казахстанским законодательством, так и многочисленными актами законодательства страны пребывания (конституциями, законами о правах иностранцев и др.).

Казахстанские граждане, проживающие за рубежом, находятся в двойственном положении: с одной стороны, их правовой статус определяется соответствующим иностранным законодательством, с другой - они пользуются правами и несут обязанности наравне с казахстанскими гражданами, проживающими на территории РК, за исключением случаев, установленных международными договорами РК и законодательством Казахстана.

В одних странах правовые нормы, определяющие правовое положение иностранцев, традиционно включаются в международное частное право (например, во Франции). В большинстве государств материально-правовые нормы, определяющие правовое положение иностранцев, содержатся в различных законодательных актах в основном административно-правового характера, устанавливающих особые условия или ограничения в отношении прав, которыми могут пользоваться иностранцы. Они касаются, в частности, права собственности на земельные участки (например, в Польше, Литве, Латвии, Эстонии). В ряде стран имеются отдельные законы об иностранцах, содержащие нормы административно-правового характера (например, в ФРГ).

Казахстанские граждане, находящиеся за границей, пользуются защитой и покровительством РК. Согласно п. 2 ст. 11 Конституции РК "Республика гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами".

Не умаляя значения различных общественных организаций за рубежом, выполнение этой задачи должно обеспечиваться посольствами и консульскими учреждениями РК в соответствующих странах. К основным задачам и функциям посольств относится защита в государстве их пребывания прав и интересов казахстанских граждан и казахстанских юридических лиц с учетом законодательства государства пребывания. На казахстанские консульства возложены обязанности принимать меры к тому, чтобы казахстанские граждане пользовались в полном объеме всеми правами, предоставленными им законодательством государства пребывания и международными договорами, участниками которых являются РК и государство пребывания, а также международными обычаями. В случае, если консулом будет установлено нарушение каких-либо прав казахстанских граждан, он должен принять меры для восстановления нарушенных прав.

Кроме того, консульские учреждения РК за пределами ее территории осуществляют ряд функций, непосредственно связанных с обеспечением прав казахстанских граждан. Они производят государственную регистрацию рождения, заключения брака, расторжения брака, усыновления (удочерения), установления отцовства, перемены имени, а также смерти; по заявлениям российских граждан и лиц без гражданства принимают решения о внесении исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния, составленные на территории РК; вносят исправления и изменения в записи актов гражданского состояния, находящиеся у них на хранении, и выдают на основании этих записей повторные свидетельства о государственной регистрации актов гражданского состояния.

Должностные лица консульских учреждений выполняют целый ряд нотариальных действий, в частности, они:

- удостоверяют сделки (кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории РК);

- принимают меры к охране наследственного имущества; выдают свидетельства о праве на наследство; выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой.