

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

И.о. зав. кафедрой

 Т.А. Зайцева
« 15 » июня 2018 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Институт брака: история становления и перспективы развития

Исполнитель
студент группы 421 об1

 15.06.18

А. Е. Кулигина

Руководитель
доцент, к.ю.н

19.06.2018. 

С.А. Абрамова

Нормоконтроль

15.06.18 

О.В. Громова

Благовещенск 2018

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ
И.о. зав. кафедрой
_____ Т.А. Зайцева
«___» _____ 2017 г.

З А Д А Н И Е

К выпускной квалификационной работе студентки Кулигиной Алины Евгеньевны.

1. Тема выпускной квалификационной работы: Институт брака: история становления и перспективы развития

(утверждена приказом от 05.03.2018 г. № 550-уч.)

2. Срок сдачи студентом законченной работы: 30.05.2018 года.

3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс, иные правовые акты, учебная и научная литература, публикации в периодических изданиях.

4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): 1. Общая теоретико-правовая характеристика института брака. 2. Порядок и условия заключения брака. 3. Основание и порядок прекращения брака. Недействительность брака.

5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.): нет.

6. Консультанты по выпускной квалификационной работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет.

7. Дата выдачи задания: 15.10.2017 г.

Руководитель выпускной квалификационной работы: Абрамова Светлана Андреевна, доцент, к.ю.н.

Задание принял к исполнению: 15.10.2017 г. _____
(подпись студента)

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 66 с., 79 источников.

БРАК, СЕМЬЯ, БРАЧНО-СЕМЕЙНЫЕ ОТНОШЕНИЯ, ИСТОРИЯ, РАЗВИТИЕ, ПОМОЛВКА, УСЛОВИЯ, ПОРЯДОК, ВСТУПЛЕНИЕ В БРАК, ЗАКЛЮЧЕНИЕ БРАКА, ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАКА, ПОРЯДОК РАСТОРЖЕНИЯ БРАКА, НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ БРАКА

Цель бакалаврской работы состоит в проведении комплексного научного анализа нормативно-правовых актов, специальной литературы и материалов судебной практики, посвященных общественным отношениям, возникающих при заключении брака, а также при его расторжении.

Объект исследования – история становления и перспективы развития институт брака в семейном праве.

Предметом данной работы являются отечественное законодательство, а также иные нормативно-правовые акты, регулирующие общественные отношения, возникающих при заключении брака, а также при его расторжении.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	6
1 Общая теоретико-правовая характеристика института брака	9
1.1 Понятие брака и правовая природа брачно-семейных отношений	9
1.2 Развитие института брака в отечественном законодательстве	14
1.3 Правовое регулирование брака на современном этапе	20
2 Порядок и условия заключения брака	25
2.1 Правовое регулирование намерения вступить в брак	25
2.2 Условия вступления в брак	30
2.3.Порядок заключения брака	37
2.4 Обстоятельства, препятствующие заключению брака	39
3 Основание и порядок прекращения брака. Недействительность брака	44
3.1 Основания для прекращения брака. Ограничение права супруга на расторжение брака	44
3.2 Особенности и проблемы расторжения брака в административном и судебном порядке	47
3.3 Особенности признания брака недействительным	49
Заключение	54
Библиографический список	60

ОПРЕДЕЛЕНИЯ, ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ

ГГУ – Гражданское уложение Германии;

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации;

ЗАГС – Запись актов гражданского состояния;

КоБС – Кодекс о браке и семье РСФСР;

РСФСР – Российская советская федеративная социалистическая республика;

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации;

СССР – Союз советских социалистических республик.

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы выпускной квалификационной работы обусловлена рядом взаимосвязанных социальных и правовых факторов. Так, если мы обратимся к статистике, то увидим, что по данным Управления записи актов гражданского состояния Амурской области, представленным на официальном сайте Правительства Амурской области,¹ в 2017 году в области было заключено 6118 брака, при общем количестве разводов – 3978. Таким образом, на один заключенный брак приходится 0,65 разводов. При этом, если сравнивать указанные показатели с данными за 2016 год, то можно видеть некоторое улучшение в рассматриваемой сфере. Так, для сравнения в 2016 году всего было заключено 5802 брака, при общем количестве разводов – 4088. Таким образом можно видеть, что количество зарегистрированных браков в 2017 году возросло по сравнению с 2016 годом на 5,45 %, количество разводов снизилось на 0,75 %, а соотношение заключенных браков к разводам составило 0,7 разводов на один заключенный брак.

Однако, несмотря на кратковременные улучшения показателей в 2017 году по сравнению с 2016 годом, при рассмотрении динамики в указанной сфере за десять лет, можно видеть определенную тенденцию по снижению количества заключенных браков в Амурской области на фоне относительно стабильного показателя по соотношению количества заключенных браков к разводу. Так, в 2007 году в области было заключено 7629 брака, при общем количестве разводов – 5079. Анализ представленных данных позволяет сделать вывод о том, что количество зарегистрированных браков в 2017 году уменьшилось по сравнению с аналогичным показателем десятилетней давности на 19,8 %, количество разводов снизилось на 21,7 %, а соотношение заключенных браков к разводам составило 0,66 разводов на один заключенный брак.

Данные показатели не идут ни в какое сравнение со статистикой разводов

¹ Сведения о госрегистрации АГС [Электронный ресурс]: офиц. сайт Правительства Амурской области.. URL: <http://www.amurobl.ru/wps/portal> (дата обращения: 20.04.2008).

в царской России, где в 1913 году на 95 млн. православного населения было зарегистрировано 4 тыс. разводов, что составляет 0,004 %. По мнению ряда историков, с которыми сложно не согласиться это было связано с господством христианской веры, поскольку к началу XX в. в Российской империи хотя и устанавливалась свобода вероисповедания, но при этом основной религией было православие, императором могло быть лицо только православного исповедания, он являлся верховным защитником и хранителем догматов господствующей веры.

Приведенная динамика повышает актуальность настоящего исследования, вызывает необходимость глубокого анализа и историко-правового сравнения подходов к институту брака, предпосылок к его появлению и динамики развития во времени, а также вопросов правового регулирования заключения и расторжения брака.

Объектом выпускной квалификационной работы является история становления и перспективы развития институт брака в семейном праве. Предметом исследования является отечественное законодательство, а также иные нормативно-правовые акты, регулирующие брачно-семейные отношения, материалы судебной практики, рассматривающие указанные вопросы.

Цель выпускной квалификационной работы состоит в проведении комплексного научного анализа нормативно-правовых актов, специальной литературы и материалов судебной практики, посвященных институту брака.

Поставленная цель может быть достигнута путем решения задач:

- 1) рассмотреть понятие и правовую природу брачно-семейных отношений;
- 2) изучить генезис института брака в отечественном законодательстве;
- 3) исследовать правовое регулирование брака на современном этапе;
- 4) проанализировать правовое регулирование намерения вступить в брак;
- 5) рассмотреть условия вступления в брак;
- 6) проанализировать порядок заключения брака;
- 7) дать характеристику обстоятельствам, препятствующим заключению

брака;

8) охарактеризовать основания для прекращения брака, а также исследовать ограничения права супруга на расторжение брака;

9) выявить особенности и проблемы расторжения брака в административном и судебном порядке;

10) проанализировать особенности признания брака недействительным.

В процессе написания выпускной квалификационной работы используются общенаучные методы: исторический, логический, системный; специальные методы: метод конкретно-социологических исследований, статистический метод, сравнительно-правовой, формально-юридический, аналогия, группировка, метод экспертных оценок.

1 ОБЩАЯ ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА БРАКА

1.1 Понятие брака и правовая природа брачно-семейных отношений

В учебной и научной литературе, в том числе в современных энциклопедических словарях, можно встретить разные подходы к определению понятия брака. Так, большой энциклопедический словарь под браком предлагает понимать «семейный союз мужчины и женщины (супружество), порождающий их права и обязанности по отношению к друг другу и к детям»². В свою очередь специализированный юридический словарь рассматривает брак в разрезе семейного права и определяет его как «добровольный, равноправный союз женщины и мужчины, заключаемый для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов».³

Однако, помимо семейно-правовой доктрины, выраженной в форме учебной и научной литературы, понятие брака более нигде не закреплено. Данное положение дел, при котором ни современный Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ), ни предшествовавшее ему советское семейное законодательство, не содержат определение понятия брака, который по своему содержанию является одним из основных семейно-правовых институтов, а также важнейшим юридическим фактом, дающим начало новым правоотношениям, по мнению ученых представляется вполне логичным, так как легальное определение понятия брака «не представляется возможным в полном объеме».⁴

«Общество может быть признано нормально существующим при наличии баланса интересов публичных (государства и самого общества) и частных (отдельных членов общества). Иначе говоря, интересы мужчины и женщины будут подлежать правовой защите со стороны государства⁵ только при выполнении встречного условия государственной регистрации заключения брака».

² Прохоров А.М. Большой энциклопедический словарь. СПб., 2000. С. 151.

³ Борисов А.Б. Большой юридический словарь. М., 2012. С. 91.

⁴ Смышляева О.В. Понятие, правовая природа и признаки брака в семейно-правовой доктрине // Вестник ТвГУ. Серия «Право». 2017. № 2. С. 151.

⁵ Ильина О.Ю. Брак как форма государственного признания отношений между мужчиной и женщиной // Семейное и жилищное право. 2006. № 4. С. 33.

С позиции социологии брак рассматривается «как союз между двумя разнополыми лицами (мужчиной и женщиной), посредством которого регулируются отношения между полами и определяется положение ребенка в обществе». ⁶ При этом неотъемлемым юридической чертой брака является последствия его возникновения, выраженные в появлении нового правового статуса у людей, вступающих в брачно-семейные отношения, а, следовательно, приобретение новых прав и обязанностей у супругов. В свою очередь А.М. Трофимец рассматривая семейно-правовой институт брака пришел к выводу о том, что брак дает начало развитию и регулированию частных интересов мужчин и женщин, «сочетающихся брачными узами». ⁷

Вместе с тем рассмотрение брака исключительно с правовой точки зрения ограничивает возможности исследователя, так как брак – это социальный институт, подверженный влиянию различных внешних факторов. В связи с этим можно согласиться с мнением О.В. Смышляевой, в соответствии с которой «определение брака исключительно с правовой позиции, полностью не способной регулировать его духовную и физическую сторону, не было бы полноценным и исчерпывающим». ⁸

Указанную точку зрения разделяют и другие отечественные исследователи брачно-семейных отношений. Так, в своих исследованиях В.А. Рясенцева отмечает, что «юридическое определение брака неизбежно было бы неполным, так как не могло бы охватить существенные признаки брака, лежащие за пределами права». ⁹ В соответствии с позицией Н.В. Орловой, выраженной в ее научных трудах, «попытка дать легальное определение понятия брака была бы бесплодной, поскольку это комплексный институт и юридическое определение неизбежно было бы неполным, ибо оно не могло бы охватить существенные признаки брака, лежащие за пределами права». ¹⁰ Вместе с тем исследователь

⁶ Смышляева О.В. Понятие, правовая природа и признаки брака в семейно-правовой доктрине // Вестник ТвГУ. Серия «Право». 2017. № 2. С. 152.

⁷ Трофимец А.М. Плюрализм концепций брака // Семейное и жилищное право. 2012. № 2. С. 14.

⁸ Смышляева О.В. Указ. соч. С. 152

⁹ Белякова А.М. Советское семейное право. М., 1982. С. 64.

¹⁰ Орлова Н.В. Правовое регулирование брака в СССР. М.: Наука, 1971. С. 57.

высказывается о необходимости выделения обязательных правовых признаков брака с целью «отграничения брака от схожих по содержанию правоотношений и соответственно для правильного применения закона».

Данную точку зрения поддерживает П.Л. Полянский, который утверждает, что необходимо «отказаться от идеи найти точную дефиницию брака в нормативных правовых актах», а вместо этого нужно «выделить отдельные признаки, элементы брака, посмотреть их содержание и воплощение».¹¹

Анализ современной учебной и научной литературы позволяет выделить несколько точек зрения на сущность брака: одна группа ученых воспринимает брак как договор (сделку), статус и партнерство;¹² вторая группа ученых рассматривает брак как таинство;¹³ третья группа ученых предлагает рассматривать брак как институт особого рода;¹⁴ четвертая группа ученых рассматривает брак как союз.¹⁵

Наиболее правильным представляется необходимость рассмотрения и анализа существующих в семейно-правовой доктрине подходов к определению понятия и правовой природы брака, выявления его основных признаков. Так, исследования, пытавшиеся объяснить природу брака, существовали еще в дореволюционный период. Как отмечает Ю.Ф. Беспалов, «в дореволюционной науке были разработаны все основные институты семейного права (семья, брак и др.), труды, созданные этими...учеными, не утратили своей значимости и в современных условиях».¹⁶

Указанная позиция находит свое подтверждение в исследовании К.П. Победоносцев, который, рассматривая различные подходы к определению понятия брака на различных исторических периодах общественного развития, считал, что «побуждение к браку и его цель – это исполнение закона природы, в силу которого личность человека ищет себе дополнения и усовершенствования в та-

¹¹ Полянский П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСa 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С. 126.

¹² Антокольская М.В. Семейное право. М., 2010. С. 119.

¹³ Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 2000. С. 713.

¹⁴ Тарусина Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна. Ярославль, 2009. С. 53.

¹⁵ Нечаева А.М. Семейное право. М., 2008. С. 90.

¹⁶ Беспалов Ю.Ф. Семейное право. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. С. 8.

кой личности другого пола, а сущность брака – в условиях физической и душевной природы человека, а не только юридическое соединение воле». ¹⁷

В свою очередь Г.Ф. Шершеневич подходил к определению брака следующим образом: «...с точки зрения юридической брак есть союз мужчины и женщины с целью сожительства, основанный на взаимном соглашении и заключенный в установленной форме». ¹⁸ Указанное определение максимально близко к современному пониманию брака с позиции семейного права, как «добровольного союза мужчины и женщины и содержит некую совокупность основных условий, при наличии которых последствия законного брака распространяются на сожительствующих разнополых лиц». ¹⁹

Необходимо отметить, что несмотря на социально-экономические преобразования, проходившие в советский период, понимание брака как «добровольный, равноправный союз женщины и мужчины, заключаемый для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов», ²⁰ оставалось неизменным. При этом в основе любого брака лежит желание создать семью. Отсутствие указанного признака влечет признание брака недействительным. Важность указанного признака подтверждает обширность судебной практики в отношении признания брака недействительным, в связи с отсутствием намерения создать семью. Рассмотрим несколько примеров. Так, судебная коллегия по гражданским делам Амурского областного суда рассмотрела дело по кассационной жалобе Лепиной В.В. на решение Благовещенского городского суда от 06.02.2004, которым постановлено признать брак, зарегистрированный 24.03.2003 между Даниловым А.В. и Лепиной В.В., недействительным со дня его заключения. Решением Благовещенского городского суда было постановлено признать брак недействительным. В кассационной жалобе Лепиной В.В. просит отменить постановленное решение в части удовлетворения требований о признании брака недействительным по тем основаниям, что истец не имеет

¹⁷ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. М.: Статут, 2003. С. 13.

¹⁸ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1915. С. 263.

¹⁹ Смышляева О.В. Понятие, правовая природа и признаки брака в семейно-правовой доктрине // Вестник ТвГУ. Серия «Право». 2017. № 2. С. 154

²⁰ Борисов А.Б. Большой юридический словарь. М.: Книжный мир, 2012. С. 91.

права а предъявления исковых требований о признании брака недействительным. Как было установлено судом первой инстанции регистрация брака была необходима Лепиной В.В. для ее регистрации в занимаемой Даниловым А.В. квартире в городе Благовещенске. Дом, в котором располагалась квартира подлежал сносу и в связи с этим у ответчицы имелась возможность получения жилой площади. При этом ни до регистрации брака, ни после они совместно не проживали и общее хозяйства не вели. Кассационная жалоба была прекращена в связи с поставленным вопросом представителя Лепиной В.В. об отказе ее рассмотрения в связи с изменившимися обстоятельствами.²¹

В соответствии со ст. 27 СК РФ брак признается недействительным при нарушении условий, установленных ст.ст. 12 - 14 и п. 3 ст. 15 СК РФ, а также в случае заключения фиктивного брака, то есть если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Рассмотрим еще один пример судебной практики. Так, судебная коллегия по гражданским делам Амурского областного суда 30.01.2002 рассмотрела дело по кассационной жалобе Сорокина В.Н. на решение Благовещенского городского суда от 13.12.2001, отказавший в удовлетворении исковых требований Сорокина В.И. к Лебедевой Л.С. о признании ее брака с его отцом недействительным. Как было установлено в ходе судебного разбирательства 25.05.1999 года был заключен брак между Лебедевой Л.С. и отцом истца – Сорокиным Н.И. 26.05.2001 Сорокин Н.И. умер. В своем исковом заявлении Сорокин В.И. указывает на то, что Лебедева Л.С. после заключения брака с его отцом брачные отношения не поддерживала, а в брак она вступила с целью закрепить свое право на пользование жилой площадью Сорокина Н.И. Вместе с тем, как обозначено судами двух инстанций, несмотря на то, что имеются основания полагать, что у ответчицы не было намерения создавать семью правом требовать признания брака недействительным обладают либо супруги, либо опекун супруга, признанного недееспособным, либо супруг по предыдущему не расторг-

²¹ Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 12 марта 2004 г. по делу № 33-376. [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

нутому браку, либо другие лица, права которых нарушены заключением брака, произведенного с нарушениями требования ст. 14 СК РФ, а также органы опеки и прокурор. В связи с тем, что Сорокин В.И. не подходит ни по одной категории суд в его исковых требованиях отказал.²²

Таким образом, на основании рассмотренных существенных признаков брака становится возможным заключить, что брак является важнейшим юридическим фактом, представляющим собой свободный и добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи, заключаемый в порядке, установленном законом, порождающий супружеские личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Подводя итоги необходимо подчеркнуть, что несмотря на отсутствие в СК РФ легального определения «брак», в результате анализа норм гл. 3 и 5, а также ст.ст. 1 и 169 СК РФ, возможно сформулировать следующее авторское понимание брака, раскрывающее его сущность.

Итак, браком является добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленных законом условий и порядка, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

1.2 Развитие института брака в отечественном законодательстве

Формирование и развитие брачно-семейных отношений и оформляющих эти отношения правовых норм в России (как и в любой другой стране) коррелирует с развитием общества, государства и различными социальными институтами, регулирующими вопросы брака и семьи. «Пожалуй, ни в одной отрасли права не развиваются столь динамично общественные отношения, составляющие ее предмет, как это происходит в праве семейном».²³ Развитие института брака постоянно находилось во взаимообусловленности с особенностями культурных традиций населяющих Россию народов. Говоря о развитии института

²² Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 30 февраля 2002 г. по делу № 33-145. [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

²³ Саенко Л.В. Особенности регулирования семейных отношений в Украине, Белоруссии и России: сравнительно правовой анализ // Вестник Волгоградского института бизнеса. 2012. № 4 (21). С. 242

брака в России, необходимо учитывать особенности создания Российской государственности и права: влияние Византии, христианской религии, конфессиональные различия населения, а также важнейшие исторические факторы развития Российского государства на различных этапах. Очевидно, учет исторического опыта в соотношении с современными реалиями в сфере брачно-семейных отношений имеет важное не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку позволяет выявить закономерности правового регулирования, сочетать развитие с преемственностью. Проведение правового анализа процесса эволюции семьи и брака, становления и развития института брака в России позволит осмыслить основные тенденции современного развития семьи и брака в нашем отечестве. Следует согласиться с Н.А. Матвеевой, которая выделяет следующие основные этапы в развитии правового регулирования брачно-семейных отношений:

- 1) этап обычного права (с древнейших времен – до конца X века);
- 2) этап, связанный с доминированием религиозного подхода к регулированию вопросов брака и семьи (с конца X века – до 1918 года);
- 3) этап становления и развития светской модели кодифицированного брачно-семейного права (с 1918 года – до наших дней).²⁴

Сведения о семейном укладе народов, населяющих территорию России в дохристианский период, содержащиеся в древнерусских летописях, немногочисленны и отрывочны.²⁵ Известно, что славяне жили согласно законам природы; достигая физической зрелости, юноши и девушки оказывались перед выбором спутника жизни.

Основной чертой древнерусской семьи было совместное проживание различных поколений близких родственников, быт которых был подчинен патриархальным отношениям, где мужчина был кормильцем, а женщина считалась хранительницей очага²⁶. Основными способами заключения брака были похи-

²⁴ Матвеева Н.А. Институт брака в современном праве России, Украины и Белоруссии. М., 2005. С. 10.

²⁵ Андреева Н.И. История развития брачно-семейных отношений Древней Руси // Вектор науки ТГУ. Серия: Юридические науки. 2015. № 1 (20). С. 5.

²⁶ Нижник Н. С. Правовое регулирование семейно-брачных отношений в русской истории. СПб., 2006. С. 8.

щение невесты, покупка невесты у ее родственников, привод невесты в дом жениха. В дальнейшем стала практиковаться договорная форма заключения брака, в основе которого лежало согласие родителей на заключаемый их детьми брак. В случае достижения соглашения, совершалась помолвка. Помолвка влекла за собой правовые последствия, по которым, в случае отказа жениха от невесты, он и его родители были обязаны загладить моральный вред.

Личные отношения между супругами, в частности объем власти мужа, зависели от формы заключения брака. Например, при похищении, невеста становилась собственностью мужа, а если была совершена покупка невесты, власть мужа несколько ограничивалась, так как жена при этом приобретала некоторые личные права, однако в целом власть мужа преобладала.

В целом, первый этап развития семейно-брачных отношений у восточно-славянских народов, именуют периодом обычного семейного права. Для него характерно параллельное существование в обществе нескольких форм брачно-семейных отношений, минимум ограничений при вступлении в брак и при его расторжении.

Следующий этап правового регулирования брачно-семейных отношений начался после Крещения Руси (988 год). С принятием христианства семейные отношения регулируются не только обычаями, но и нормами права. В этот период происходит рецепция византийского брачно-семейного законодательства, на Руси получает распространение собрание норм византийского семейного права, именуемое Номоканон, дополненное актами русских князей и получившее название Кормчей книги. Форма заключения брака была строго определена (чин обручения и венчание); брачный возраст первоначально был установлен для мужчин – 15 лет, для женщин – 12 лет. Впоследствии эти нормы корректировались, в том числе актами светского законодательства. Этот период отмечен главенствующей ролью церкви: семья перешла под полное ее покровительство, брак рассматривается как церковное таинство.

Одним из первых законодательных памятников, в котором были указаны нормы брачного права, было Соборное Уложение 1649 года, согласно которому

юридические последствия имел только брак, заключенный в церкви. Церковные правила требовали обоюдного согласия лиц на вступление в брак, при этом наличие другого не расторгнутого брака являлось препятствием к заключению нового. Перед вступлением в брак проводилось обручение, именуемое сговором, которому церковь придавала особое самостоятельное значение. Поскольку участниками обручения являлись родители, между родственниками возникала некая степень родства. Обручение получало религиозное освящение, признавалось нерасторжимым, а брак без помолвки считался недействительным.

С принятием христианства изменились личные отношения между супругами. Женщина, состоящая в браке, рассматривалась не как имущество мужа, а как самостоятельное лицо. Тем не менее, право власти в семье принадлежало мужу. По церковным правилам брак должен был заключаться на всю жизнь, однако, в исключительных случаях, служители церкви могли расторгнуть брачный союз. К числу наиболее распространенных поводов к расторжению брака относились прелюбодеяние и неспособность к брачному сожителю. Случаи самовольного расторжения брака сохранялись на Руси и после принятия христианства, несмотря на то, что его виновников наказывали штрафами.²⁷

Брачно-семейное право получает новый импульс своего развития в ходе реформ Петра I, положивших начало систематизации норм светского характера в данной сфере. Реформы Петра I приводили к ослаблению патриархальных основ семьи путем ограничения правового влияния церкви в обществе. Члены семейно-брачных отношений наделялись правом имущественной самостоятельности, и брачно-семейные отношения подпадали под подчинение гражданско-правового регулирования. В этот период возрастает роль светского законодательства, которое стало восполнять пробелы в каноническом праве.²⁸

Свод Законов установил брачный возраст для мужчин 18 лет, для женщин 16 лет, сохранил нормы о согласии родителей на брак детей, начальства – на брак военнослужащих, хозяев – на брак крепостных. Условие отсутствия друго-

²⁷ Андреева Н.И. История развития брачно-семейных отношений Древней Руси // Вектор науки ТГУ. Серия: Юридические науки. 2015. № 1 (20). С. 6.

²⁸ Семидеркин Н.А. Семейное законодательство. М., 1997. С. 713.

го, расторгнутого, брака для вступления в брак сохранялось.

С 1845 года жена не могла быть физически наказана, муж не мог насильно отдать ее в монастырь, у женщины появилось право судебного разлучения с супругом по причине жестокого обращения с ней. Однако по-прежнему жена обязана была носить фамилию мужа, местом ее жительства являлось место жительства мужа, и ее социальный статус определялся по мужу.

Проводимые Петром I реформы брачно-семейной сферы и последовавшие в брачно-семейной сфере кодификационные работы приводили к трансформации обычаев и устоев. Однако они в меньшей степени отразились на положении женщины. Дочерей, как правило, выдавали замуж в строгой очередности, в зависимости от старшинства по возрасту, положение женщины, не вышедшей замуж, было незавидным, в крестьянских семьях девушки нередко насильно шли под венец.

В дореволюционной России семейное законодательство, в целом, не было светским. Наблюдалось разделение компетенций светской и духовной власти. Несмотря на возрастающий вес материально-правовых норм в сфере семейно-брачных отношений, характеризующих светское государство, они не должны были противоречить церковным устоям, и процессуальные вопросы регулировались преимущественно каноническим правом. Таким образом, в целом, церковь доминировала в вопросах семьи и брака. Российское дореволюционное законодательство в сфере брака и семьи не было кодифицированным, отсутствовал единообразный подход в регулировании заключения и расторжения брака применительно к различным категориям лиц, которые принадлежали к разным социально-классовым слоям населения, представляли различные религиозные конфессии.

Радикальные реформы брачно-семейного законодательства были проведены после Октябрьской революции 1917 года. В этот период начинается третий крупный этап развития правового регулирования в исследуемой сфере. Церковный брак был отменен статьей 1 Декрета «О гражданском браке, о детях и введении книг актов гражданского состояния». Данный документ закрепил

светский брак, уравнил имущественные права супругов в семье, а также признал алиментные права за мужем, закрепил право свободного развода, раздельный характер имущества супругов, уравнил права законных и незаконных детей, ввел процедуру лишения родительских прав и отменил усыновление; для мужчин и женщин был установлен возраст вступления в брак: для мужчин – 18 лет, для женщин – 16 лет. Достаточным условием для вступления в брак являлось наличие обоюдного согласия и брачного возраста. Другим важным документом явился второй Декрет «О расторжении брака», в соответствии с которым бракоразводные дела изымались из судов Духовных консисторий. Вопросы, касающиеся проживания несовершеннолетних детей, выплате средств на их содержание, а также выплате алиментов бывшей супруге, были переданы в ведение судов.

С этого момента именно гражданский брак, заключенный в государственных органах, порождал юридические последствия, и, напротив, религиозная форма брака правовых последствий не имела. Впоследствии были приняты:

– первый кодекс, регулирующий семейные отношения: «Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве». Им были отменены многочисленные препятствия к заключению брака, предусмотренные семейным законодательством Российской империи;

– второй кодекс был введен в действие с января 1927 года. Им были введены правила об общности имущества, нажитого супругами в процессе совместной жизни, брачный возраст мужчины и женщины был уравнен – 18 лет;

– третий кодекс «Кодекс о браке и семье» (КоБС) был принят 30 июля 1969 года. Кодексом было подтверждено то, что юридическое значение имеет только брак, зарегистрированный в органах ЗАГС, установлен двойной порядок расторжения брака: административный и судебный.

События, произошедшие в 90-х годах XX столетия на постсоветском пространстве, обусловили принятие Закона СССР «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты СССР по вопросам, касающимся женщин, семьи и детей» от 22.05.1990, Конституции РФ 1993 года и Семейного

кодекса РФ от 29.12.1995.

На третьем обозначенном этапе развития отечественного брачно-семейного законодательства происходит становление и развитие светской модели брака, устанавливаются присущие данной модели положения о равенстве супругов и другие, осуществляется кодификация норм, регулирующих отношения в сфере семьи и брака.

Приходим к выводу, что формирование и развитие в России брачно-семейных отношений и регулирующих эти отношения правовых норм коррелирует с процессами становления и развития Российского государства и общества, российской правовой системы. Очевидно, что состояние правового регулирования на каждом из рассмотренных периодов развития брачно-семейных отношений в РФ динамично и подтверждено изменениями, обусловленными государственной политикой в вопросах заключения и расторжения брака.

Институт семьи является результатом многовековой истории развития общественных отношений, он основан на супружеском союзе и родственных связях. Семья обеспечивает стабильность самых важных сторон жизни человека, так как влияет на продолжение рода, имеет решающее значение в воспитании детей, формировании личности человека. При этом семья и брак не остаются неизменными, но формируются и эволюционируют во взаимосвязи с развитием экономических, социальных и культурных отношений.

1.3 Правовое регулирование брака на современном этапе

На современном этапе правовое регулирование брака осуществляется различными источниками права. Как известно, к числу источников права относятся нормативный правовой акт, нормативный договор, правовой обычай, судебный прецедент, иные источники. Включение норм международного права и международных договоров в правовую систему Российской Федерации означает, что первое место среди источников семейного права занимают нормы международного права и международные договоры.

Главным источником любой отрасли права, в том числе и семейного, является Конституция РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 15 Конституция РФ имеет

высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

Ряд положений Конституции РФ нашли отражение в семейном законодательстве, среди них можно назвать следующие: конституционный тезис: «Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц» (ч. 3 ст. 17 Конституции РФ), который нашел отражение в абз. 2 п. 1 ст. 7 и других статьях СК РФ; Положение Конституции РФ о том:

1) что наше государство относится к числу социальных государств (ч. 1 ст. 7), в котором обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, устанавливаются различного рода гарантии социальной защиты (ч. 2 ст. 7);

2) что материнство и детство, семья находятся под защитой государства (ст. 38) отражены в ст.ст. 21, 22, 31 СК РФ. Конституционное признание частной собственности также повлияло на регулирование имущественных прав и обязанностей членов семьи, что нашло свое подтверждение в ст.ст. 37, 38 СК РФ.

В своей основе система источников семейного права имеет кодифицированное законодательство. В соответствии со ст. 3 СК РФ семейное законодательство состоит из Семейного кодекса и принятых в соответствии с ним федеральных законов, а также законов субъектов Российской Федерации. На основании и во исполнение Семейного кодекса, других законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать нормативные правовые акты в случаях, непосредственно предусмотренных Семейным кодексом, другими законами, указами Президента Российской Федерации.

Основным актом, регулирующим брачно-семейные отношения, в настоящее время является СК РФ, который содержит положения, определяющие основные начала правового регулирования семейных отношений, условия и порядок заключения, прекращения брака, признания его недействительным. Кроме

того, СК РФ регулирует личные и имущественные отношения супругов, права и обязанности родителей и детей, алиментные обязательства членов семьи, предусматривает положения об устройстве детей, лишившихся родительского попечения, определяет правила применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Семейный кодекс РФ прямо не регламентирует действие актов семейного законодательства во времени. Это отличает его от ГК РФ, в котором ст. 4 ограничивает обратную силу актов гражданского законодательства. Нормы гражданского законодательства могут применяться субсидиарно к семейным правоотношениям.

К брачно-семейным отношениям также применяется Гражданский кодекс в той части, которая касается право-дееспособности гражданина, его имени, места жительства, общей собственности супругов, опеки и попечительства. В соответствии со ст. 4 СК РФ к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Среди иных федеральных законов – источников семейного права следует назвать ряд федеральных законов, таких как Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

На федеральном уровне брачно-семейные отношения регулируются не только законодательными актами, но и указами Президента Российской Федерации, таким как Указ Президента РФ от 08.06.1996 № 851 «Об усилении социальной поддержки одиноких матерей и многодетных семей», постановлениями Правительства Российской Федерации, например Постановление Правительства РФ от 18.07.1996 № 841 «О Перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей». Важно, чтобы нормативные акты Президента РФ и Правительства РФ принимались в случаях, непосредственно предусмотренных Семейным кодексом либо другими федеральными законами.

Как следует из ч. 2 ст. 76 Конституции РФ, по семейному законодательству издаются федеральные законы, принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации. При этом, согласно ч. 5 ст. 76 Конституции РФ, законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам. В случае такого противоречия приоритет принадлежит федеральным законам.

Органы местного самоуправления вправе принимать решения, влияющие на семейные отношения, однако их компетенция существенно ограничена (например, ст. 13 СК РФ). При этом подобные решения не следует относить к числу актов семейного законодательства.

Несмотря на относительную полноту, семейное законодательство не способно урегулировать все отношения. В таких случаях принято говорить о существовании пробела в праве (законодательстве).

В соответствии со ст. 5 СК РФ: «В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и(или) гражданского права, регулирующие сходные отношения. При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права, а также принципов гуманности, разумности и справедливости».

Традиционно в юридической учебной литературе, в разделах, посвященных источникам права, выясняется роль и значение судебной практики в регулировании общественных отношений, в том числе и в сфере семейного права.

Следует отметить, что акты конституционной юрисдикции, иные судебные акты к числу источников права не относятся, вместе с тем они оказывают огромное влияние на практику применения норм семейного законодательства.

При разрешении споров, вытекающих из семейных отношений, суды тра-

диционно ориентируются на положения, выработанные судебной практикой в части толкования норм семейного законодательства, среди таких актов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.12.2017 № 56 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных со взысканием алиментов»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей».

Таким образом, правовое регулирование брака на современном этапе осуществляется международными договорами, а также актами внутреннего законодательства Российской Федерации.

2 УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ БРАКА

2.1 Правовое регулирование намерения вступить в брак

Вопросы правового регулирования намерения вступить в брак активно обсуждаются в современной юридической периодике. Как верно заметил Якушев П.А. «в системе традиционных ценностей обещание вступить в брак свидетельствует о серьезности, определенности и окончательности намерений мужчины и женщины, являясь своего рода морально-нравственной гарантией верности данному слову».²⁹ В дореволюционной России после рукобיתья – «обряда битья по рукам отцов жениха и невесты в знак конечного согласия заключить брак»³⁰ - считалось «великим грехом», если расстроится свадьба, а та сторона, которая решила на разрыв, навлекает на себя, по народному понятию, божье наказание.³¹ Добросовестная сторона могла требовать возмещения расходов на свадьбу, возмещения убытков, возвращения подарков, предъявления иска «о бесчестии».³² Однако ситуации, когда одна из сторон, пообещавшая вступить в брак, отказывается от его заключения, были и остаются достаточно распространенными, в том числе и на современном этапе развития цивилизации.

Распространенность рассматриваемого явления, а также возможность наступления неблагоприятных последствий, от его проявления, в том числе в имущественной сфере в виде напрасных расходов на приготовление к свадьбе, а также в личной, неимущественной сфере, вызванные тяжелым потрясением, страданиями и переживаниями, наталкивает на закономерный вопрос о его правовой природе и необходимости правового регулирования.

Законодательство многих европейских стран содержит нормы, регламентирующие предшествующие бракосочетанию отношения между мужчиной и женщиной, в том числе и связанные с выраженным намерением вступить в брак. Так, в результате сравнительно-правового анализа законодательства ряда

²⁹ Якушев П.А. Обещание вступить в брак и последствия его невыполнения: пределы правового регулирования в России и странах Европы // Семейное и жилищное право. 2017. № 2. С. 22.

³⁰ Даль В.И. Толковый словарь русского языка. М., 2016. С. 578.

³¹ Смирнов А. Очерки семейных отношений по обычному праву русского народа. М., 1877. С. 254.

³² Там же. С. 103.

государств было выявлено, что в Гражданском уложении Германии (далее также – ГГУ) в книге 4 «Семейное право» есть специальный раздел «Помолвка». Немецкий законодатель, отличающийся детальностью и педантичностью, в своем законодательном акте определил помолвку как «договор, по которому мужчина и женщина обещают вступить в брак друг с другом».³³

В свою очередь Австрийский законодатель помолвке посвятил § 45 Всеобщего Гражданского кодекса Австрии.

Гражданский кодекс Литовской Республики, третья книга которого «Семейное право» регулирует семейные правоотношения, предусматривает, что бракосочетанию может предшествовать соглашение о вступлении в брак, которое может быть выражено устно или письменно. Публичным соглашением о заключении брака признается поданное в установленной форме заявление о регистрации брака в учреждение записи актов гражданского состояния.

При этом правовой институт помолвки в законодательстве зарубежных стран, как правило, содержит нормы, регулирующие недопустимость понуждения помолвленных к вступлению в брак, а также нормы, регламентирующие основания и порядок возмещения убытков и возвращения подарков при отказе от заключения брака, а в отдельных случаях – и нормы о компенсации морального вреда. Так, в соответствии с § 1298 ГГУ, если помолвленное лицо при отсутствии серьезного основания откажется от заключения брака, оно обязано возместить ущерб, возникший вследствие того, что в ожидании заключения брака были понесены расходы или приняты на себя обязательства. Право требования возмещения ущерба принадлежит как другому помолвленному лицу, так и его родителям, а также третьим лицам, действовавшим вместо родителей. В состав указанного ущерба входят только соразмерные расходы и принятые обязательства. Срок исковой давности по требованию о возмещении ущерба составляет два года после прекращения помолвки.

Если отказ от брака вызван виной другого помолвленного лица, то это другое лицо обязано возместить ущерб в соответствии с вышеприведенными

³³ Гражданское уложение Германии - Deutsches Gesetzbuch mit: пер. с нем. В. Бергманн. М., 2008. С. 422.

правилами.

В соответствии с § 46 Всеобщего Гражданского кодекса Австрии сторона имеет право на возмещение действительного ущерба, который она понесла в связи с отменой помолвки и который она может доказать.

В соответствии со ст. 3.10 Гражданского кодекса Литовской Республики сторона соглашения о вступлении в брак, которая без достаточных оснований отказалась от заключения брака, должна возместить другой стороне убытки, понесенные вследствие неисполнения соглашения о вступлении в брак. Величину таких убытков составляют фактические расходы, понесенные стороной при подготовке к заключению брака, а также фактические расходы, понесенные на исполнение обязанностей, связанных с будущим браком.

Если же сторона отказалась от вступления в брак из-за существенной причины, возникшей по вине другой стороны, то виновная сторона должна возместить убытки по вышеприведенным правилам.

При этом совершенно иную позицию принял эстонский законодатель. Так, в соответствии со ст. 8 Закона о семье Эстонской Республики от 18.11.2009 обещание вступить в брак не дает оснований требовать возмещения вреда в случаях, когда обещание не исполняется. Соглашение, заключенное с отклонением от приведенного правила, является ничтожным.

Отечественное семейное и гражданское законодательство не содержит специальных норм, касающихся вопросов возмещения вреда, вызванного отказом от намерения вступить в брак. В связи с этим отечественные суды вынуждены применять общие положения: об убытках, определенное в ст. 15 ГК РФ; о возмещении вреда, определенное гл. 59 ГК РФ; о неосновательном обогащении, содержащееся в гл. 60 ГК РФ.

Как верно заметил Якушев П.А., в связи с отсутствием прямой причинно-следственной связи между действиями ответчика³⁴ и убытками, а также трудностями определения размера убытков, как правило, российские суды отказываются

³⁴ Якушев П.А. Институты помолвки и обручения: традиционное и правовое регулирование // Право и практика. 2016. № 4. С. 102.

в удовлетворении требований о компенсации вреда, вызванного отказом от заключения брака. Кроме того, с учетом принципа добровольности заключения брака проблематичным является доказывание такого условия возмещения убытков, как противоправность действий ответчика.

Так, решением Центрального районного суда г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края от 27.05.2014, оставленным без изменения Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Хабаровского краевого суда от 20.08.2014, отказано в удовлетворении исковых требований Л. к Р. о возмещении материального ущерба, причиненного отказом от заключения брака. В обоснование требований истец ссылался на то, что первоначально стороны намеревались заключить брак и создать семью, истцом были взяты в долг денежные средства и произведен ремонт в принадлежащем ответчику помещении, где планировалось организовать свадебную церемонию, однако Р. от регистрации брака отказалась. Суды обеих инстанций, отказывая в удовлетворении требований, ссылались на отсутствие доказательств ущерба.³⁵

Более того, отдельные ученые, такие как В.Ф. Борисова, в результате своих исследований пришли к выводу, что «исковое заявление, содержащее требование о возмещении ущерба, причиненного отказом жениха или невесты от вступления в брак, вообще не может быть принято к производству, поскольку отказ от заключения брака не влечет правовых последствий и интерес заявителя в данном случае не защищен материальным правом».³⁶

Что касается возвращения подарков при отказе от регистрации брака, то применение п. 1 ст. 451 ГК РФ представляется проблематичным ввиду отсутствия отсылочной нормы в семейном законодательстве к ГК РФ и субсидиарного характера применения норм гражданского права к семейным отношениям.

Еще советская правовая наука рассматривала вопросы целесообразности введения института помолвки, а также определения «обязательств, из нее выте-

³⁵ Апелляционное определение Хабаровского краевого суда от 19 июля 2017 г. по делу № 33-4902/2014 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

³⁶ Борисова В.Ф. Определение надлежащего суда как условие доступности правосудия по гражданским делам // Арбитражный и гражданский процесс. 2013. № 12. С. 27.

кающих, и правовых средств, обеспечивающих их исполнение».³⁷

Современная наука семейного права допускает возможность разработки специальных норм, регламентирующих имущественные последствия отказа от заключения брака. К сторонникам такой позиции можно отнести таких исследователей, как А. Киселев,³⁸ И.А. Косарева,³⁹ Л.Е. Чичерова.⁴⁰

В то же время другие ученые полагают, что правовое регулирование имущественных последствий отказа от заключения брака недопустимо. Так, по мнению О.Ю. Ильиной, «отношения, складывающиеся между мужчиной и женщиной при отказе от намерения вступить в брак, не являются правовыми и не входят в предмет правового регулирования, а принятые обязательства по вступлению в брак имеют не правовое, а морально-нравственное значение».⁴¹

Полагаем, что правовому регулированию не подлежат лишь те отношения, которые связаны с мотивами и основаниями отказа от заключения брака, с выражением такого отказа, с морально-нравственными аспектами несостоявшегося брака, в том числе со страданиями и переживаниями добросовестной стороны, поскольку чувства, эмоции, внутреннее решение вступить в брак лежат вне сферы права, находясь под воздействием иных социальных регуляторов: морали, традиционных ценностей и др.

В то же время правовое регулирование имущественных последствий отказа от заключения брака не только возможно, но и необходимо в целях защиты прав добросовестной стороны при отказе от брака другой стороны, исключения возможности извлечения «брачными аферистами» преимуществ вследствие отсутствия в семейном законодательстве специальных правовых норм.

В связи с вышеизложенным необходимо дополнения Семейного кодекса РФ ст. 10.1 следующего содержания:

«Статья 10.1. Помолвка

³⁷ Юркевич Н.Г. Заключение брака по советскому праву. Минск, 1965. С. 23.

³⁸ Киселев А. Дарение и брак в Европе и России // ЭЖ-Юрист. 2011. № 20. С. 5.

³⁹ Косарева И.А. Правовое значение действий, предшествующих бракосочетанию (нужен ли в России институт помолвки или следует ли возродить обручение) // Бюллетень нотариальной практики. 2007. № 2. С. 10.

⁴⁰ Чичерова Л.Е. Ответственность в семейном праве: вопросы теории и практики. Краснодар, 2004. С. 9.

⁴¹ Ильина О.Ю. Брак как форма государственного признания отношений между мужчиной и женщиной // Семейное и жилищное право. 2006. № 4. С. 30.

1. Помолвленными признаются лица, которые подали в орган записи актов гражданского состояния заявление о регистрации брака, а также лица, публично и определенно объявившие о намерении вступить в брак.

2. Помолвка не создает обязанности вступления в брак. Установление имущественных санкций за отказ от вступления в брак ничтожно. Требование о компенсации морального вреда, причиненного отказом от вступления в брак, удовлетворению не подлежит.

3. Если помолвленное лицо откажется от заключения брака, оно обязано возместить другому помолвленному лицу, а также его родственникам реальный ущерб в виде расходов, понесенных в связи с приготовлением к регистрации брака и свадебной церемонии. Возмещению подлежат необходимые расходы в соответствии с обычаями и традициями в разумных пределах. С учетом имущественного положения помолвленных суд вправе уменьшить размер возмещения.

4. Расходы, указанные в пункте 3 настоящей статьи, не подлежат возмещению, если отказ от брака был вызван противоправным, аморальным поведением другого помолвленного лица, сокрытием им обстоятельств, которые имеют существенное значение (тяжелая болезнь, наличие ребенка, судимость и т.п.), в том числе предусмотренных ст.ст. 12-14 и п. 3 ст. 15 настоящего Кодекса, о наличии которых помолвленное лицо не знало и не должно было знать. В указанных случаях право на возмещение реального ущерба в соответствии с п. 3 настоящей статьи принадлежит отказавшемуся от брака помолвленному лицу.

5. В случае отказа от брака лицом, которое получило подарок в связи с будущим браком, договор дарения по требованию дарителя может быть расторгнут судом по основанию, предусмотренному п. 1 ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации.

6. Срок исковой давности по требованиям, предусмотренным настоящей статьей, составляет один год со дня отказа от регистрации брака».

2.2 Условия вступления в брак

Семейный кодекс РФ содержит в себе нормы, определяющие условия за-

ключения брака, под которыми необходимо понимать обстоятельства, необходимые для регистрации брака и признания его действительным.

Так, современное отечественное законодательство определяет три основных условия заключения брака: добровольное взаимное согласие лиц, вступающих в брак; достижение брачного возраста; вступающие в брак должны являться лицами противоположного пола (мужчина и женщина).

В соответствии с п. 1 ст. 12 СК РФ для заключения брака необходимо взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Воля лиц, вступающих в брак, должна быть выражена лично и свободно, без принуждения, угроз, насилия. В противном случае брак может быть признан недействительным.

Неотъемлемой частью добровольности является понимание лицом, вступающим в брак, значения своих действий. В связи с этим «недееспособность одного из вступающих в брак служит фактом, препятствующим возникновению между ними брачных правоотношений. Такое установление закона вызвано тем, что недееспособное лицо не может сознательно выразить свою волю при вступлении в брак. Такой законодательный запрет свидетельствует к тому же о проявлении заботы о будущем и заинтересованности государства в рождении здорового потомства. Эта норма также является преградой для заключения браков лицам, преследующим корыстные цели».⁴²

Как верно заметил Шепель Т.В. «действующие нормы Семейного кодекса РФ не рассчитаны на все случаи вступления в брак лицами с психическими расстройствами. На практике браки заключаются с психически больными, не способными осознавать свои действия, но не признанными недееспособными».⁴³

Такие браки, как правило, противоречат их интересам, поскольку другое лицо, вступающее в брак, часто преследует корыстную цель, например, получить наследство. Судебная практика идет по пути признания таких браков недействительными в следствии отсутствия взаимного согласия брачующихся.

⁴² Шепель Т.В. Участие граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства, в брачных правоотношениях // Власть Закона. 2016. № 4. С. 58.

⁴³ Там же. С. 58.

При этом не является основанием недействительности брака наличие у одного из супругов психического заболевания при сохранении у него способности к осознанию своих действий.

В действующем ранее Постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 21.02.1973 «О некоторых вопросах, возникающих в практике применения судами Кодекса о браке и семье РСФСР» давалось разъяснение, в соответствии с которым «брак должен признаваться недействительным вследствие отсутствия взаимного согласия лиц, вступивших в брак, если лицо в момент заключения брака не могло отдавать отчет своим действиям или руководить ими, а по выздоровлении не продолжало супружеских отношений».⁴⁴ Ссылка Пленума на отсутствие в дальнейшем супружеских отношений затрудняла охрану личных и имущественных интересов больных, страдающих длительным психическим расстройством.

В действующем Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» аналогичные разъяснения отсутствуют. В п. 23 лишь упоминается о том, что перечень оснований для признания брака недействительным, содержащийся в п. 1 ст. 27 СК РФ, является исчерпывающим. Специальная оговорка сделана лишь для случаев нарушения установленных законом требований к порядку заключения брака, которые не могут явиться основанием для признания брака недействительным.⁴⁵

Так, Звениговский районный суд Республики Марий Эл рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Прокурора Звениговского района в интересах Луконина С.А. к Лукониной (Поповой) Г.Ю. о признании брака недействительным, аннулировании актовой записи, пришел к выводу о том, что факт добровольного согласия Луконина С.А. на заключение брака,

⁴⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.02.1973 № 3 (ред. от 27.05.1998) «О некоторых вопросах, возникших в практике применения судами Кодекса о браке и семье РСФСР» // Сборник постановлений Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам.

⁴⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 06.02.2007 № 6) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 1. С. 6

осознания им последствий совершаемого акта не может быть установлен, так как он не мог проявить сознательную волю при вступлении в брак. В этой связи, регистрация брака между Лукониным С.А. и Лукониной (Поповой) Г.Ю. является недействительной.⁴⁶

При определении возможности вступления в брак важное значение имеет брачный возраст, который наряду с добровольностью брачующихся относят к положительным условиям брака, наличие которых обязательно для действительности брака. Брачное совершеннолетие в отличие от свободы волеизъявления на вступление в брак признается условием публичного порядка. В соответствии с п. 1 ст. 13 СК РФ брачный возраст устанавливается в восемнадцать лет. При наличии определенных уважительных причин в брак могут вступать лица, достигшие 16-летнего возраста, с разрешения органа местного самоуправления по месту жительства этих несовершеннолетних лиц. Согласие родителей таких брачующихся не требуется, с просьбой на получение разрешения обращаются сами несовершеннолетние граждане. Представляется, что такой подход законодателя не совсем правилен, поскольку в основном несовершеннолетние, даже достигнув 16-летнего возраста, не способны вести самостоятельную жизнь, материально зависят от родителей. Родительская «власть» распространяется на детей все-таки до их совершеннолетия, т.е. до 18 лет (ст. 63 СК РФ). Нет в семейном законодательстве прямого закрепления права на вступление в брак эмансипированных несовершеннолетних. Порядок заключения ими брака общий – разрешительный. Вполне логично, что данной категории несовершеннолетних согласие родителей не нужно.

Российское законодательство допускает возможность снижения брачного возраста. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 13 СК РФ, порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения, с учетом особых обстоятельств, может быть разрешено до достижения возраста 16 лет, могут быть установлены законами субъектов Российской Федерации.

⁴⁶ Решение Звениговского районного суда Республики Марий Эл от 01 февраля 2018 г. по делу № 2-124/2018 (2-1281/2017). [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Как справедливо заметил Якушев П.А. «из приведенной нормы следует, что минимальный возраст вступления в брак, который может быть установлен законами субъектов Российской Федерации, на федеральном уровне не установлен».⁴⁷

Большинство субъектов Российской Федерации, которые воспользовались правом снизить брачный возраст ниже 16 лет, установили минимальный брачный возраст в 14 лет (например, Республика Адыгея, Белгородская, Владимирская, Калужская, Магаданская, Московская, Нижегородская, Орловская, Ростовская, Самарская, Сахалинская, Тамбовская, Тульская, Тюменская области, Ханты-Мансийский автономный округ и в др.). В некоторых субъектах минимальный возраст вступления в брак снижен до 15 лет: в Кабардино-Балкарской Республике, Мурманской, Рязанской, Тверской, Челябинской областях и в др.

При этом в законодательстве субъектов Российской Федерации отсутствует единый подход к определению исключительных обстоятельств, при наличии которых возможно снижение брачного возраста. Наиболее часто к таким обстоятельствам относятся рождение ребенка, беременность, непосредственная угроза жизни одной из сторон. Необходимо подчеркнуть, что в Амурской области минимальный возраст вступления в брак не снижался и составляет 16 лет.

Еще одним обязательным условием вступлением в брак является обстоятельство, при котором вступающие в брак должны являться лицами противоположного пола (мужчина и женщина). Вместе с тем, в последнее время в средствах массовой информации все активнее обсуждается тема изменения гендерной принадлежности. В своих исследованиях Прошальгин Р.А. возможными причинами, подталкивающими лиц к перемене пола, называет «прогрессирующие экологические проблемы, порождающие дисгармонию природы и социума, в свою очередь, влияющую на генетическую составляющую человека».⁴⁸ Ука-

⁴⁷ Якушев П.А. Минимальный возраст вступления в брак: традиционное и правовое регулирование // Семейное и жилищное право. 2017. № 4. С. 33

⁴⁸ Прошальгин Р.А. Правовые последствия изменения пола одним из супругов во время брака // Семейное и жилищное право. 2016. № 2. С. 17.

занный тезис подтверждается мнением другого исследователя – А.А. Странцова о том, что «в настоящее время сфера экологических отношений свидетельствует об отсутствии гармоничного развития общества, государства и окружающей природной среды».⁴⁹

В течение длительного времени семейным законодательством остается не урегулированным вопрос относительно правовых последствий смены пола одним из супругов во время брака, которые могут затрагивать права и законные интересы несовершеннолетних детей, рожденных в подобном браке. При этом в данных семьях дети могут быть рождены до смены пола одним из супругов или даже после, с использованием методов искусственного оплодотворения.

Представляется, что необходимо внести изменения в действующее семейное законодательство, а именно в п. 1 ст. 16 СК РФ, предусмотрев такое самостоятельное основание для прекращения брака, как смена пола одним из супругов. С учетом этого п. 1 ст. 16 СК РФ предлагается сформулировать следующим образом: «...брак прекращается вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим, а также в случае смены пола одним из супругов во время брака».

При этом решение о прекращении брака должно приниматься органом записи актов гражданского состояния на основании документа, установленного ст. 70 Федерального закона РФ от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния», об изменении пола, выданного медицинской организацией по форме и в порядке, которые установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения. В связи с чем следует указать на необходимость нормативного закрепления формы данного документа и порядка его выдачи соответствующим федеральным органом исполнительной власти, так как до настоящего времени указанный вопрос с юридической точки зрения не урегулирован.

⁴⁹ Странцов А.А. Вред как основание уголовной ответственности за экологические преступления // Вопросы юридической науки: взгляд молодых ученых. Барнаул, 2013. С. 60.

Данный пробел действующего законодательства, помимо всего прочего, не позволяет в полной мере реализовать право на внесение изменений в запись акта гражданского состояния лицам, сменившим свою гендерную принадлежность. Поэтому в большинстве случаев органы записи актов гражданского состояния вносят изменения в актовые записи лишь после вынесения судом соответствующего решения. Так, например, в марте 2014 года в отделении пластической и реконструктивной хирургии Челябинской областной клинической больницы была выполнена операция по изменению женского пола на мужской. В медицинских документах указано, что операция носит необратимый характер. Обратившись в отдел ЗАГСа Администрации Центрального района г. Челябинска с просьбой внести исправления в запись акта о рождении, истица получила отказ в изменении пола с «женский» на «мужской», а также имени. Отказ представители ЗАГСа объяснили тем, что необходимо представить медицинский документ о смене пола установленного образца. Центральный районный суд г. Челябинска обязал отдел ЗАГСа Администрации Центрального района г. Челябинска внести изменения в запись акта о рождении, в графе пол указать «мужской», изменить имя и фамилию. Между тем суд установил, что сам по себе факт отказа изменить запись о рождении не нарушает права заявителя, ввиду того что закон прямо предусматривает для органов ЗАГСа специальный порядок внесения изменений в запись акта гражданского состояния – в данном случае только на основании медицинского документа установленной формы.⁵⁰

Кроме того, представляется, что орган записи актов гражданского состояния в случае нормативного закрепления вышеуказанного основания для прекращения брачных правоотношений должен будет выдавать в подтверждение факта прекращения брака соответствующее свидетельство. С учетом этого потребуется внесение необходимых изменений в п. 1 ст. 47 ГК РФ и п. 2 ст. 3 Федерального закона «Об актах гражданского состояния», а также последующие статьи данного Закона, в части регистрации такого акта гражданского состоя-

⁵⁰ Центральный районный суд г. Челябинска [Электронный ресурс]: офиц. сайт. URL: <http://centr.chel.sudrf.ru> (дата обращения: 23.03.2018).

ния, как прекращение брака в случае смены пола одним из супругов. Выдача данного свидетельства о прекращении брака представляется необходимой в связи с тем, что на этапе подачи совместного заявления о государственной регистрации заключения нового брака лицом, сменившим пол, будущему супругу должна быть доведена информация о прекращении предыдущего брака по причине изменения гендерной принадлежности данного лица. Данное обстоятельство будет способствовать защите прав и законных интересов будущего супруга.

2.3 Порядок заключения в брак

Одним из принципов семейного права является признание брака, заключенного в органах записи актов гражданского состояния. Регистрация брака в Российской Федерации осуществляется органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом «Об актах гражданского состояния».

Брак, заключенный по религиозному обряду, не имеет правового значения. Регистрация брака в соответствии со ст. 25 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» производится любым органом записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак. При этом не должно быть ограничений в зависимости от места жительства или места нахождения будущих супругов. В случае отказа органа записи актов гражданского состояния зарегистрировать брак такой отказ может быть обжалован в соответствующий орган.

Основанием для регистрации брака является совместное заявление лиц, вступающих в брак. Лица, вступающие в брак, подают в орган записи актов гражданского состояния совместное заявление о заключении брака в письменной форме лично или направляют указанное заявление в форме электронного документа через единый портал государственных и муниципальных услуг. Указанное заявление может быть подано через многофункциональный центр.

Государственная регистрация заключения брака производится в личном

присутствии лиц, вступающих в брак. Регистрация брака через представителей не допускается. Так, 18.04.2016 Советский районный суд Приморского края был вынесен приговор начальнику отдела ЗАГС по Советскому району за совершенные им умышленные действия в виде упрощения и ускорения процесса регистрации брака и получение вознаграждения за оказание данной услуги, будучи введенным в заблуждение относительно выраженного одной из сторон согласия на вступление в брак, а также о последующем самостоятельном прибытии данной стороны в отдел ЗАГС по Советскому району г. Владивостока для ознакомления с актовой записью о вступлении в брак и подписания. Указанное должностное лицо достоверно не убедившись в наличии всех условий заключения брака, предусмотренных ч. 1 ст. 12 Семейного кодекса РФ, а именно, не выяснив лично у невесты ее отношение к вступлению в брак с женихом, и, не планируя выяснить данную информацию, действуя в нарушение ч. 4 ст. 27 ФЗ «Об актах гражданского состояния» № 143-ФЗ, достоверно зная, что в нарушение ч. 4 ст. 27 ФЗ «Об актах гражданского состояния» № 143-ФЗ невеста не будет присутствовать при заключении брака, совершило действия, непосредственно направленные на совершение преступления – получение взятки в виде денег за заведомо незаконные действия в виде регистрации брака в присутствии одного жениха, без участия невесты, а также на внесение в бланк свидетельства о заключении брака, являющийся официальным документом, ложных сведений о заключении брака.⁵¹

Если лицо, вступающее в брак, не может явиться в орган записи актов гражданского состояния вследствие тяжелой болезни или по другой уважительной причине, государственная регистрация заключения брака может быть произведена на дому, в медицинской или иной организации в присутствии лиц, вступающих в брак. Если будущий супруг находится под стражей или в местах лишения свободы, то он не лишается права зарегистрировать брак, но при этом регистрация производится в помещении, определенном начальником соответ-

⁵¹ Решение Советского районного суда г. Владивостока от 18 апреля 2016 г. по делу № 180/2016 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

ствующего учреждения по согласованию с руководителем органа записи актов гражданского состояния.

Регистрация заключения брака по желанию брачующихся может проводиться в торжественной обстановке.

Документом, подтверждающим факт регистрации брака, является свидетельство о браке, выдаваемое отделом записи актов гражданского состояния.

2.4 Обстоятельства, препятствующие заключению брака

Семейный кодекс РФ содержит исчерпывающий перечень обстоятельств, при наличии которых заключение брака невозможно. Так, препятствием к заключению нового брака является нахождение хотя бы одного из будущих супругов в другом браке. Соответствующий запрет связан с тем, что наше законодательство, основывающееся на определенных традициях и обычаях, признает только единобрачие, т.е. брак моногамный, когда одно и то же лицо может состоять только в одном зарегистрированном браке.

Так, прокурор Республики Ингушетия обратился в Верховный Суд Республики с заявлением о признании недействующей и не подлежащей применению, в частности, ст. 2 Закона Республики Ингушетия «О регулировании некоторых вопросов семейно-брачных отношений в Республике Ингушетия», принятого Народным Собранием – Парламентом Республики Ингушетия 31.07.1999, как противоречащей федеральному законодательству.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ согласилась с решением Верховного Суда Республики Ингушетия, которым заявление прокурора было удовлетворено, и указала на правильность вывода суда о том, что положения обжалуемого Закона, допускающие заключение гражданами мужского пола до четырех браков с лицами женского пола, не состоящими в браке, противоречат положениям ст. 14 Семейного кодекса РФ.⁵²

По другому делу, рассмотренному Верховным Судом РФ, было установлено следующее.

⁵²Определение Верховного Суда РФ от 21 мая 2000 г. по делу № 26-ГОО-5 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Ш., А. и И. обратились в суд с иском к гражданке Х. о признании свидетельства о браке и свидетельства о праве на наследство на имя Х. недействительными, а также об установлении факта принятия ими наследства. В обоснование своих требований они указали следующее.

01 августа 1948 г. Ш. вступила в зарегистрированный брак с Г. От этого брака они имели двоих детей: дочь И. и сына А. В 1961 г. супруги приобрели дом в г. Беслане, где проживали всей семьей. В 1966 г. Ш. переехала в г. Владикавказ, в связи с тем что отношения между ней и мужем стали неприязненными. При этом брак расторгнут не был. Дети остались проживать с отцом. После смерти Г. (29 октября 1997 г.) его дети фактически приняли наследство. Осенью 1999 г. им стало известно, что ответчица Х. в 1978 г. зарегистрировала брак с их отцом Г. и, получив свидетельство о праве на наследство, оформила дом на себя.

Х. обратилась в суд со встречным иском к А. и И. о выселении их из дома. Истцы по делу - Ш. и ее дочь И. - в период рассмотрения дела умерли.

Решением Правобережного районного суда Республики Северная Осетия – Алания от 12 августа 2002 г. (оставленным без изменения судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда Республики Северная Осетия - Алания 3 сентября 2002 г.) в удовлетворении иска А. было отказано, встречный иск Х. удовлетворен.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Северная Осетия - Алания от 23 декабря 2002 г. решение суда и определение судебной коллегии оставлены без изменения.

В надзорной жалобе А. просил судебные постановления отменить и дело направить на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 20.10.2003 жалобу удовлетворила, указав следующее.

Согласно ст. ст. 14 и 27 СК РФ брак признается недействительным, если хотя бы одно из лиц, вступающих в брак, уже состоит в другом зарегистрированном браке.

Судом установлено, что Г. и Ш. зарегистрировали брак 1 августа 1948 г. Не расторгнув брак с Ш., 3 января 1978 г. Г. зарегистрировал брак с Х.

Из содержания ст. 28 СК РФ следует, что с требованием о признании брака недействительным вправе обращаться другие лица, права которых нарушены заключением этого брака.

В соответствии со ст. 532 ГК РСФСР при наследовании по закону в первую очередь наследниками в равных долях являются дети и супруг. А. и И. в силу закона являлись наследниками имущества, оставшегося после смерти их отца.

В результате регистрации в 1978 г. брака Г. с Х. последняя также в силу закона стала наследницей имущества в равных с А. и И. долях, отчего их доли в наследственном имуществе уменьшились.

Следовательно, А., считая свое имущественное право в результате заключения Г. брака с ответчицей нарушенным, был вправе на основании ст. 28 СК РФ просить суд о признании брака недействительным.

Вывод суда первой инстанции (поддержанный впоследствии судами кассационной и надзорной инстанций) о том, что заключением брака между Г. и Х. права А. не нарушены, сделан ввиду неправильного применения норм материального права.

Для вступления в новый брак лицам, ранее состоявшим в зарегистрированном браке, необходимо предъявить документ, подтверждающий прекращение прежнего брака. Такими документами служат свидетельство о смерти супруга, свидетельство о расторжении брака, если в документе, удостоверяющем личность, нет штампа о расторжении брака, решение суда о признании брака недействительным.

Кроме того, орган загса обязан предупредить вступающих в брак об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак.

Поскольку правовое значение придается только зарегистрированному браку, нахождение в фактических брачных отношениях не может препятствовать заключению брака в установленном законом порядке.

Запрещены браки между близкими родственниками. Закон устанавливает их исчерпывающий перечень. К ним отнесены родственники по прямой восходящей и нисходящей линий (родители и дети, дедушки, бабушки и внуки), полнородные (т.е. имеющие общих отца и мать) и неполнородные (т.е. имеющие общих или отца, или мать) братья и сестры. Из этого следует, что браки между родственниками других, более отдаленных степеней родства, допустимы. Сказанное относится к бракам, заключаемым между двоюродными братьями и сестрами, между теткой и племянником и т.д.

Установление запретов на вступление в брак с близкими родственниками обусловлено тем, что в таких случаях весьма вероятно появление на свет неполноценного потомства, имеющего высокий процент наследственных заболеваний. Наряду с этим должны приниматься во внимание и соображения морали и нравственности.

Запрещены браки между усыновителями и усыновленными, поскольку отношения между такими лицами свойственны отношениям кровных родителей и детей. При отмене усыновления или удочерения, как представляется, обстоятельства, препятствующие заключению брака, отпадают и указанные лица вправе зарегистрировать брак на общих основаниях.

Как и ранее, в законе ничего не говорится о недопустимости браков между усыновителями и потомством усыновленных. На наш взгляд, следует согласиться с мнением, высказанным в литературе, относительно невозможности подобных браков в силу того, что на них должны распространяться те же правила, что и на родственников по прямой восходящей и нисходящей линии.

Не допускаются браки между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Признанию гражданина недееспособным посвящена ст. 29 ГК РФ. Согласно этой статье гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Из этого следует, что препятствием к заключению брака является не просто наличие у будущего супруга определенного психического заболе-

вания, но и подтверждение данного факта обязательным решением суда, которым такое лицо объявляется недееспособным, т.е. неспособным своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Запрет на вступление в брак с лицами, признанными судом недееспособными, обусловлен двумя важными причинами. Одна из них связана с тем, что серьезное психическое расстройство одного из родителей может повлечь за собой рождение нездоровых детей с аналогичными заболеваниями. Вторая причина – это невозможность выявления подлинной воли вступающего в брак, поскольку лицо, признанное недееспособным, не понимает значения своих действий и не может руководить ими.

В том случае, если один из супругов признается недееспособным уже после заключения брака, это является основанием для признания брака недействительным.

Статья 27 Закона об актах гражданского состояния предусматривает, что руководитель органа загса может отказать в государственной регистрации заключения брака, если располагает доказательствами, подтверждающими наличие обстоятельств, препятствующих заключению брака. В этом случае лица, подавшие заявление о вступлении в брак, уведомляются об отсрочке регистрации брака. Если сведения о таких препятствиях не будут подтверждены, регистрация брака производится на общих основаниях.

Таким образом, наличие любого из перечисленных выше обстоятельств является основанием для отказа в государственной регистрации заключения брака. Равно как и заключенный брак при этих препятствиях может быть признан недействительным.

3 ОСНОВАНИЕ И ПОРЯДОК ПРЕКРАЩЕНИЯ БРАКА. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ БРАКА

3.1 Основания для прекращения брака. Ограничение права супруга на расторжение брака

В современной России брак прекращается вследствие смерти или вследствие признания одного из супругов умершим, а также брак может быть расторгнут по заявлению одного из супругов либо обоих супругов (ст. 16 СК РФ), в то время как в Российской империи брак прекращался также в связи со смертью одного из супругов, кроме того, супруги могли развестись при наличии определенных на то оснований.

В то время как в случае объявления одного из супругов умершим для прекращения брака требуется решение суда о признании гражданина умершим, до вынесения которого брак считается существующим. Согласно ч. 1 ст. 45 ГК РФ, гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет. В Российской империи закон также оговаривал, что брак прекращался со смертью одного из супругов, но при этом уточнял, что вдова (вдовец) была вправе вступить в повторный брак, если то не запрещалось законом, то есть человек за всю жизнь мог вступить в брак не более трех раз. При этом существовал обычай, в соответствии с которым овдовевший супруг не вступал в повторный брак до истечения шести недель с момента смерти прежнего супруга.

Современное законодательство устанавливает одно основание для невозможности расторжения брака: муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Как нам представляется, дискуссионную норму об ограничении права мужа на предъявление требования о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка следует рассматривать с точки зрения усиления охраны детства и материнства и соотнести с ситуацией в сфере

образования, а также другими нормами права.

В настоящее время, проводя анализ положений семейного законодательства в Российской Федерации, необходимо отметить, что возможностью одностороннего расторжения брака является недееспособность одного из супругов.

По данному основанию брак расторгался при наличии двух условий:

- во-первых, неспособность к брачному сожитию являлась природной и возникшей до свадьбы;

- во-вторых, другой супруг вправе обратиться с иском о разводе лишь по истечении трех лет с момента заключения брака.

В данном случае не составляло труда определить факт неспособности к брачному сожитию, в то время как действительно затруднительным являлось определение времени возникновения физических недостатков неспособного к брачному сожительству супруга.⁵³

Последствием расторжения брака ввиду неспособности одного из супругов к брачному сожитию являлась невозможность нездоровому супругу повторно вступить в брак.⁵⁴

Таким образом, в настоящее время супруг вправе обратиться в органы записи актов гражданского состояния с просьбой о расторжении брака на основании недееспособности супруга в любой момент с момента заключения брака и независимо от причин, повлекших недееспособность супруга, и момента, когда супруг стал недееспособным, в то время как законодательство империи устанавливало возможность расторжения брака, только если недостаток возник до заключения брака. Также по законодательству Российской империи брак считался недействительным, если недееспособность одного из супругов возникла до заключения брака. Кроме того, действующее семейное законодательство не ограничивает право лица, восстановленного в дееспособности, повторно вступить в брак, в то время как лицо, с которым брак был расторгнут вследствие его неспособности к брачному сожитию, не вправе в дальнейшем вступить в брак.

⁵³ Мейер Д.И. Указ. сочинение. С. 114.

⁵⁴ Загоровский А.И. Курс семейного права. М., 2003. С. 55.

Следующим основанием для одностороннего расторжения брака является признание одного из супругов безвестно отсутствующим. СК РФ устанавливает, что возможно расторжение брака по просьбе одного из супругов, в случае если второй супруг признан судом безвестно отсутствующим, похожая норма действовала и в начале XX в.: жены низших чинов, которые бежали со службы, либо пропали с войны без вести, либо были взяты в плен, по происшествии пяти лет вправе просить о расторжении брака.

Последним основанием для одностороннего расторжения брака по современному российскому законодательству является осуждение одного из супругов за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет. В Российской империи также было возможно добровольное расторжение брака в случае осуждения одного из супругов или ссылки в Сибирь. Инициатором развода могла быть как супруга осужденного, так и сам осужденный. А в СК РФ установлено право только одного из супругов требовать расторжения брака в случае осуждения другого супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет. То есть если Свод законов Российской империи предоставлял возможность обоим супругам просить о разводе, то сегодня возможен развод в одностороннем порядке на данном основании лишь по просьбе супруга осужденного, сам осужденный таким правом не обладает.

На современном этапе религия не влияет на законодательство и жизнь общества, как это было в начале XX в. И следовательно, современное семейное законодательство отличается от законодательства Российской империи. Различия имеют место в том числе и в условиях и порядке прекращения и расторжении брака. Данные различия связаны и с укладом жизни страны, и с влиянием религии на жизнь общества, и, кроме того, с историческим фактором. Однако некоторые нормы семейного права Российской империи сохранились и закреплены в современном семейном законодательстве: это такие ключевые условия прекращения брака, как смерть одного из супругов либо объявление человека умершим, возможность расторжения брака вследствие осуждения одного из супругов на определенный срок.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что основное различие современных брачно-семейных отношений и брачно-семейных отношений в Российской империи состоит в том, что к началу XX в. религия значительным образом влияла почти на все сферы общественной жизни, в том числе и на брачно-семейные отношения, а сегодня данные отношения регулируются государством в силу конституционного положения о том, что Россия – светское государство.

3.2 Особенности и проблемы расторжения брака в административном и судебном порядке

Действующее законодательство в качестве общего порядка развода называет административный – расторжение брака производится в органах загса. Судебный порядок назван законодателем специальным. Необходимо подчеркнуть, что Российская Федерация является одной из немногих стран, где допустим внесудебный порядок развода. При этом большинство государств устанавливают только судебный порядок расторжения брака. Развод в органах загса осуществляется без выяснения причин распада семьи, без примирительных мер к супругам и т.п. На наш взгляд, закрепление судебного порядка расторжения брака как обязательного будет способствовать всемерной охране прав и законных интересов супругов и их несовершеннолетних детей. Исключительно судебный порядок должен применяться при расторжении брака, как по взаимному заявлению обоих супругов, так и по заявлению одного из них. Сохранение административного порядка расторжения брака недопустимо. Такой вывод можно сделать из роли государства в расторжении брака, поскольку все-таки государству не следует ограничиваться только констатацией факта непоправимого распада семьи, а необходимо сгладить, насколько это возможно, негативные последствия прекращения брака по этому основанию, что является компетенцией суда и не входит в полномочия административных органов – органов загса. Обязательным участником бракоразводного процесса должен быть семейный психолог. Независимо от мотива развода суд должен решить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети, если у супругов есть

общие несовершеннолетние дети, в том числе и усыновленные, определить порядок их содержания, участие отдельно проживающего родителя в их воспитании. Кроме того, в обязательном порядке, именно одновременно с требованием о расторжении брака, необходимо решить имущественные последствия развода: вопросы раздела совместно нажитого имущества и содержания нетрудоспособного нуждающегося супруга. На рассмотрение суда может быть вынесено соглашение о детях и об имуществе, которые подлежат утверждению, при условии, что эти соглашения не нарушают прав и законных интересов детей и одного из супругов.

На наш взгляд установление судебного порядка при расторжении брака по тем основаниям, по которым в настоящее время применяется внесудебный, необходимо, так как при расторжении брака по заявлению одного из супругов, в случаях, если другой супруг в установленном законом порядке признан безвестно отсутствующим или другой супруг вследствие душевной болезни или слабоумия признан недееспособным либо другой супруг осужден судом за преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет, с целью охраны родительских прав и прав имущественного характера отсутствующего супруга.

В суде интересы недееспособного супруга может представлять его опекун. Что касается супруга, осужденного к лишению свободы сроком более трех лет, то следует уведомлять его о поступившем в суд заявлении о расторжении брака от другого супруга, чтобы он мог выразить согласие или возражение против предъявленного иска. При взаимном согласии супругов на расторжение брака и отсутствии у них общих несовершеннолетних детей целесообразно определить упрощенной процедуры расторжения брака, которая сводилась бы к утверждению судом представленного супругами соглашения об имуществе и алиментах, в случае, если один из супругов имеет право на их получение от другого супруга.

Исходя из вышеизложенного предлагаем ст. 18 СК РФ «Порядок расторжения брака» изложить в новой редакции следующего содержания:

«Расторжение брака производится в судебном порядке по взаимному за-

явлению обоих супругов или по заявлению одного из супругов».

В связи с упразднением административного порядка расторжения брака исключить ст.ст. 19 - 20 СК РФ. С закреплением единственно возможного порядка расторжения брака – судебного необходимо внести соответствующие изменения в ст.ст. 21 - 25 СК РФ.

Принятие указанных предложений позволит создать необходимые условия для снижения количества развода и повышения значимости институт брака.

3.3 Особенности признания брака недействительным

Возраст и разнополость вступающих в брак устанавливается при предъявлении документов, удостоверяющих личность, согласие ими изъявляется непосредственно в органе ЗАГС. При наличии препятствий, указанных в ст. 14 СК РФ, руководитель органа записи актов гражданского состояния может отказать в государственной регистрации заключения брака, только если располагает достаточными доказательствами. И хотя законом запрещается регистрировать брак, не соответствующий перечисленным требованиям, орган ЗАГС не обязан самостоятельно добывать доказательства отсутствия пороков брака, кроме того, не регламентирован порядок предъявления и оценки подобных доказательств.

Процедурные нарушения не влекут недействительности брака,⁵⁵ но могут повлечь недействительность регистрации брака. Незначительные нарушения (например, регистрация до истечения месячного срока) традиционно для отечественного права не порочат вступление в брак в целом.⁵⁶ Однако существенные нарушения при регистрации, такие как отсутствие волеизъявления одного из супругов⁵⁷ или регистрация брака неуполномоченным органом, должны влечь недействительность такой регистрации, а брак, зарегистрированный таким образом, должен оцениваться как несостоявшийся.⁵⁸ Для защиты прав потерпевшей стороны может быть заявлен иск об аннулировании записи о заключении

⁵⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» // Российская газета. 1998. 18 ноября.

⁵⁶ Свердлов Г.М. Советское семейное право. М., 1951. С. 75.

⁵⁷ Определение Конституционного Суда РФ от 04 июня 2013 г. по делу № 1024-О [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁵⁸ Шахматов В.П. Новый кодекс о браке и семье РСФСР. Томск, 1970. С. 126.

брака на основании ст. 75 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» без признания брака недействительным.

В теории недействительности административных актов, разработанной Д.Н. Бахрахом, ничтожным административным актом (т.е. не требующим специального признания его недействительным) является акт, незаконность которого очевидна в момент его совершения.⁵⁹ Исходя из такого определения, можно было бы считать несостоявшимися браки, зарегистрированные в нарушение прямого запрета п. 2 и 8 ст. 27 Федерального закона «Об актах гражданского состояния». Например, браки с малолетними и лицами, не способными понимать значение своих действий и руководить ими из-за опьянения или тяжелой болезни, когда внешний вид этих лиц свидетельствует об их возрасте или состоянии, либо когда на момент регистрации препятствия подтверждены документально. Аналогичный подход следовало бы применить в возможной ситуации незаконной регистрации однополого брака. Однако соответствующие требования к согласию, возрасту, разнополости супругов содержатся в п. 1 ст. 12 СК РФ, и, следовательно, такой очевидно незаконный брак из буквального толкования закона также будет считаться действительным вплоть до признания судом обратного. К слову, классификация браков на оспоримые и ничтожные распространена в зарубежном праве.⁶⁰ На наш взгляд, отечественный законодатель может перенять соответствующий опыт, поскольку СК РФ не содержит упоминания о несостоявшихся браках.

Таким образом, действительность брака (соблюдение условий заключения брака и отсутствие препятствий к его заключению) обусловлена не регистрацией, а юридической чистотой волеизъявления супругов. В связи с этим недействительным по соответствующему иску признается брак, а не его регистрация.

Решение о признании брака недействительным лишает юридического значения более ранний факт – заключение брака, вследствие чего брачное пра-

⁵⁹ Бахрах Д.Н. Административное право России. М., 2002. С. 165.

⁶⁰ Трофимец И.А. Особенности в правовом регулировании ничтожных и оспоримых браков по зарубежному законодательству // Семейное и жилищное право. 2011. № 5. С. 20.

воотношение считается не возникшим (п. 4 ст. 27, п. 1 ст. 30 СК РФ). Может ли несуществующий факт влечь правовые последствия? Представляется, что нет. Однако п. 1 ст. 30 СК РФ указывает на обратное: недействительный брак лишь по общему правилу не порождает последствий, но указанные в п.п. 4 и 5 этой статьи последствия могут следовать за недействительным браком.

Основным имущественным результатом признания брака недействительным является прекращение режима общей совместной собственности в отношении совместно нажитого имущества, также признается недействительным брачный договор. На этом все имущественные последствия брака, признанного недействительным, устранены. Однако закон называет и другие последствия. Так, из п. 4 ст. 30 СК РФ видно, что в интересах потерпевшего (добросовестного) супруга к разделу совместно приобретенного имущества могут быть применены правила о режиме совместной собственности и разделе совместно нажитого имущества. Аналогично в его интересах брачный договор может быть признан действительным полностью или частично. Значит ли это, что факт заключения брака уничтожается решением не полностью? Представляется, что такая ситуация невозможна: решение о признании брака недействительным лишает юридического значения брак в целом.

Среди последствий недействительного брака закон называет различные права на стороне добросовестного супруга, потерпевшего от заключения недействительного брака. Предусмотрена ответственность недобросовестного супруга в виде компенсации морального и возмещения материального вреда (п. 4 ст. 30 СК РФ). В целях защиты прав добросовестного супруга закон предоставляет ему право требовать предоставления содержания в соответствии со ст.ст. 90 и 91 СК РФ – алименты на бывшего супруга. Интересна правовая природа предоставления этого содержания: законодатель предлагает применить нормы, относящиеся к регулированию алиментных обязательств бывших супругов, к отношениям лиц, которые, как оказалось, супругами не являлись.

Содержание взыскивается на потерпевшего супруга в случаях, когда он был бы вправе рассчитывать на алименты при расторжении брака. Но поскольку

ку общие правила о недействительности брака не содержат норм об алиментной обязанности, применяются ст.ст. 90-91 СК РФ. В такой ситуации взыскиваемое содержание хотя и выполняет алиментные функции, но алиментами в смысле норм Семейного кодекса РФ не является, поскольку составляет объект отношения между лицами, которые не являются бывшими супругами. Содержание призвано компенсировать неполученные алименты, на которые мог рассчитывать добросовестный супруг. Представляется, что взыскание содержания есть особая мера семейно-правовой ответственности наряду с возмещением вреда. Она, как и все ранее рассмотренные последствия недействительного брака, является результатом решения суда о признании брака недействительным.

Еще одно «последствие недействительного брака» дает потерпевшему супругу возможность сохранить фамилию, избранную при государственной регистрации заключения брака. Согласно п. 1 ст. 31 СК РФ супруги по своему желанию выбирают при заключении брака фамилию одного из них в качестве общей фамилии, либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию, либо присоединяет к своей фамилии фамилию другого супруга. Данное право формально относится Семейным кодексом РФ к правам супругов (соответствующая норма помещена в разделе III «Права и обязанности супругов», главе 6 «Личные права и обязанности супругов»). Указанное право возникает у граждан, вступающих в брак еще до его заключения, иначе такое право нельзя было бы реализовать до государственной регистрации брака. Права же супругов возникают у граждан после вступления в брак, включая регистрацию. Следовательно, по времени возникновения это право не может являться специфическим правом супругов, хотя формально к ним отнесено.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся с момента вступления лиц в такой брак до истечения трехсот дней с момента признания его недействительным. Права и обязанности детей и родителей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке (ст. 47 СК РФ). Правило о равенстве детей от действительного и признанного недействительным брака обусловлено, как указывал О.С. Иоффе,

тем, «что происхождение ребенка, хоть и рожденного в недействительном, но зарегистрированном браке, не вызывает никаких сомнений и не нуждается в каком-либо доказывании».⁶¹ Это связано с тем, что фактом регистрации брака создана презумпция происхождения детей от лица, записанного супругом матери (п. 3 ст. 48 СК РФ).

Подводя итог вышесказанному, необходимо констатировать, что правовые результаты, указанные законодателем в качестве последствий недействительного брака, следуют не за самим браком, а за судебным решением о признании брака недействительным, актом государственной регистрации брака либо реализацией субъективных прав, не связанных с браком. Пороки регистрации брака имеют собственные последствия и не влекут недействительности брака.

Таким образом, недействительный брак не влечет юридических последствий. Указанные же в законе последствия связаны только с его недействительностью. Проблемы правового регулирования недействительности брака не могут быть исчерпаны в настоящей статье, вместе с тем сделанные выводы могут послужить основой как для дальнейших исследований, так и для совершенствования семейного законодательства.

⁶¹ Комментарий к Кодексу о браке и семье РСФСР / под ред. С.Н. Братуся, П.Е. Орловского. М., 1971. С. 79.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В результате проведенного исследования мы пришли к следующим выводам.

В современной учебной и научной литературы выделяются несколько точек зрения на сущность брака:

- 1) одна группа ученых воспринимает брак как договор (сделку), статус и партнерство;
- 2) вторая группа ученых рассматривает брак как таинство;
- 3) третья группа ученых предлагает рассматривать брак как институт особого рода;
- 4) четвертая группа ученых рассматривает брак как союз.

Брак является важнейшим юридическим фактом, представляющим собой свободный и добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи, заключаемый в порядке, установленном законом, порождающий супружеские личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Что касается правовой природы брак, то в современных условиях брак необходимо рассматривать с трех основных позиций:

- 1) как юридический факт, представляющий разновидность акта гражданского состояния, зарегистрированного в установленном законом порядке, т.е. волеизлияние мужчины и женщины на появление между ними правовых отношений, основанных на личной основе;
- 2) как правоотношение, порождающее личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, урегулированные законодательством;
- 3) как институт семейного права, являющийся совокупностью правовых норм, регулирующих условия и порядок заключения, расторжения, признания недействительным брака, определенные субъективные права и обязанности личного неимущественного и имущественного характера.

Несмотря на отсутствие в СК РФ легального определения «брак», в ре-

зультате анализа норм гл.гл. 3 и 5, а также ст.ст. 1 и 169 СК РФ, возможно сформулировать следующее авторское понимание брака, раскрывающее его сущность.

Итак, браком является добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленных законом условий и порядка, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Основываясь на вышеизложенном, можно заключить, что в теории современного отечественного семейного права продолжают преобладать точки зрения на брак как на добровольный, свободный, равноправный союз мужчины и женщины, основанный на взаимной любви и уважении с целью создания семьи, заключаемый в органах записи актов гражданского состояния и порождающий взаимные супружеские права и обязанности.

Развитие правового регулирования брачно-семейных отношений можно обусловить следующими этапами:

- 1) этап обычного права (с древнейших времен – до конца X века);
- 2) этап, связанный с доминированием религиозного подхода к регулированию вопросов брака и семьи (с конца X века – до 1918 года);
- 3) этап становления и развития светской модели кодифицированного брачно-семейного права (с 1918 года – до наших дней).

Формирование и развитие в России брачно-семейных отношений и регулирующих эти отношения правовых норм коррелирует с процессами становления и развития Российского государства и общества, российской правовой системы. Очевидно, что состояние правового регулирования на каждом из рассмотренных периодов развития брачно-семейных отношений в РФ динамично и подтверждено изменениями, обусловленными государственной политикой в вопросах заключения и расторжения брака. Институт семьи является результатом многовековой истории развития общественных отношений, он основан на супружеском союзе и родственных связях. Семья обеспечивает стабильность самых важных сторон жизни человека, так как влияет на продолжение рода,

имеет решающее значение в воспитании детей, формировании личности человека и гражданина. При этом семья и брак не остаются неизменными, но формируются и эволюционируют во взаимосвязи с развитием экономических, социальных, культурных и т.п. отношений; на определенном этапе в процесс регулирования семейно-брачных отношений подключается государство, а также другие социальные институты. Природа брака (порядок его заключения и расторжения, правовое регулирование отношений, связанных с браком) меняется в процессе развития общественных отношений. По динамике регулирования семейно-брачных отношений мы видим, что на каждом этапе развития общества преобладала та или иная модель семьи. Этому соответствовала и нормативно-правовая база, регулирующая семейно-брачные отношения, которая наделяла определенным статусом, правами и обязанностями участников таких отношений. Правовое исследование института семьи и брака, с учетом динамики его развития в современной России, дает возможность осмысления необходимости разработки правовых норм, направленных на укрепление традиционных основ семьи и соответственно реформирования института семьи и брака в России в национальных интересах.

На современном этапе правовое регулирование брака осуществляется различными источниками права. В своей основе система источников семейного права имеет кодифицированное законодательство. В соответствии со ст. 3 СК РФ семейное законодательство состоит из Семейного кодекса и принятых в соответствии с ним федеральных законов, а также законов субъектов Российской Федерации. На основании и во исполнение Семейного кодекса, других законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать нормативные правовые акты в случаях, непосредственно предусмотренных Семейным кодексом, другими законами, указами Президента Российской Федерации.

Основным актом, регулирующим брачно-семейные отношения, в настоящее время является СК РФ, который содержит положения, определяющие основные начала правового регулирования семейных отношений, условия и поряд-

док заключения, прекращения брака, признания его недействительным. Кроме того, Семейный кодекс регулирует личные и имущественные отношения супругов, права и обязанности родителей и детей, алиментные обязательства членов семьи, предусматривает положения об устройстве детей, лишившихся родительского попечения, определяет правила применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Отечественное семейное и гражданское законодательство не содержит специальных норм, касающихся вопросов возмещения вреда, вызванного отказом от намерения вступить в брак. В связи с этим отечественные суды вынуждены применять общие положения:

- об убытках, определенное в ст. 15 ГК РФ;
- о возмещении вреда, определенное гл. 59 ГК РФ;
- о неосновательном обогащении, содержащееся в гл. 60 ГК РФ.

Что касается возвращения подарков при отказе от регистрации брака, то применение ГК РФ представляется проблематичным ввиду отсутствия отсылочной нормы в семейном законодательстве к ГК РФ и субсидиарного характера применения норм гражданского права к семейным отношениям.

В связи с вышеизложенным необходимо дополнения Семейного кодекса РФ ст. 10.1 «Помолвка».

Предлагаемые изменения в семейное законодательство призваны восстановить традиционный институт помолвки в семейном праве и защитить права добросовестных участников семейных отношений.

Семейный кодекс РФ содержит в себе нормы, определяющие условия заключения брака, под которыми необходимо понимать обстоятельства, необходимые для регистрации брака и признания его действительным.

В течение длительного времени семейным законодательством остается не урегулированным вопрос относительно правовых последствий смены пола одним из супругов во время брака, которые могут затрагивать права и законные интересы несовершеннолетних детей, рожденных в подобном браке. При этом в

данных семьях дети могут быть рождены до смены пола одним из супругов или даже после, с использованием методов искусственного оплодотворения.

В юридической литературе высказывается несколько точек зрения по поводу юридической судьбы брака в случае смены гендерной принадлежности одним из супругов.

Представляется, что необходимо внести изменения в действующее семейное законодательство, а именно в п. 1 ст. 16 СК РФ, предусмотрев такое самостоятельное основание для прекращения брака, как смена пола одним из супругов. С учетом этого п. 1 ст. 16 СК РФ предлагается сформулировать следующим образом: «...брак прекращается вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим, а также в случае смены пола одним из супругов во время брака».

При этом решение о прекращении брака должно приниматься органом записи актов гражданского состояния на основании документа, установленного ст. 70 Федерального закона РФ от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния», об изменении пола, выданного медицинской организацией по форме и в порядке, которые установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения. В связи с чем следует указать на необходимость нормативного закрепления формы данного документа и порядка его выдачи соответствующим федеральным органом исполнительной власти, так как до настоящего времени указанный вопрос с юридической точки зрения не урегулирован.

Данный пробел действующего законодательства, помимо всего прочего, не позволяет в полной мере реализовать право на внесение изменений в запись акта гражданского состояния лицам, сменившим свою гендерную принадлежность. Поэтому в большинстве случаев органы записи актов гражданского состояния вносят изменения в актовые записи лишь после вынесения судом соответствующего решения.

Одним из принципов семейного права является признание брака, заклю-

ченного в органах записи актов гражданского состояния. Брак, заключенный по религиозному обряду, не имеет правового значения.

Если лицо, вступающее в брак, не может явиться в орган записи актов гражданского состояния вследствие тяжелой болезни или по другой уважительной причине, государственная регистрация заключения брака может быть произведена на дому, в медицинской или иной организации в присутствии лиц, вступающих в брак. Если будущий супруг находится под стражей или в местах лишения свободы, то он не лишается права зарегистрировать брак, но при этом регистрация производится в помещении, определенном начальником соответствующего учреждения по согласованию с руководителем органа записи актов гражданского состояния.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. ФКЗ от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. - № 31. - Ст. 4398.

2 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. ФЗ от 29.12.2017 № 438) // Российская газета. – 1996. – 17 янв. - № 17.

3 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (в ред. ФЗ от 29.12.2017 № 459) // Российская газета. – 1994. – 08 дек. – № 238-239.

4 Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (в ред. ФЗ от 31.12.2017) «Об опеке и попечительстве» // Российская газета. – 2008. – 30 апр. - № 94.

5 Федеральный закон от 29.12.2006 № 256-ФЗ (в ред. ФЗ от 07.03.2018) «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» // Российская газета. – 2006. – 31 дек. - № 297.

6 Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ (в ред. ФЗ от 29.12.2017) «Об актах гражданского состояния» // Российская газета. – 1997. – 20 ноября. - № 224.

II Специальная литература

7 Алейниченко, В.Г. Гражданско-правовая индивидуализация физических лиц в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. / В.Г. Алейниченко. – Ростов н/д, 2006. – 35 с.

8 Андреева, Н.И. История развития брачно-семейных отношений Древней Руси / Н.И. Андреева // Вектор науки ТГУ. Серия: Юридические науки. 2015. № 1 (20). – С. 3-9.

9 Антокольская, М.В. Семейное право / М.В. Антокольская. – М., 2010. – 632 с.

10 Бахрах, Д.Н. Административное право России: учебник для вузов / Д.Н. Бахрах. – М., 2002. – 565 с.

- 11 Белякова, А.М. Советское семейное право: учебник / А.М. Белякова; под ред. В.А. Рясенцева. – М., 1982. – 464 с.
- 12 Беспалов, Ю.Ф. Семейное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Ю.Ф. Беспалов, О.А. Егорова, О.Ю. Ильина. – М., 2012. – 538 с.
- 13 Борисов, А.Б. Большой юридический словарь / А.Б. Борисов. – М., 2012. – 963 с.
- 14 Борисова, В.Ф. Определение надлежащего суда как условие доступности правосудия по гражданским делам / В.Ф. Борисова // Арбитражный и гражданский процесс. – 2013. – № 12. – С. 27 - 32.
- 15 Гоголь, Н.В. Собрание сочинений / Н.В. Гоголь. – М., 1959. – 362 с.
- 16 Гонгало, Б.М. Семейное право: учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева, О.А. Рузакова. – М., 2008. – 435 с.
- 17 Горская, Е.Ю. Правовые проблемы изменения пола в Российской Федерации / Е.Ю. Горская // Семейное и жилищное право. – 2015. – № 4. – С. 3 - 6.
- 18 Гражданское уложение Германии – Deutsches Gesetzbuch mit: пер. с нем. В. Бергманн. – М., 2008. – 623 с.
- 19 Даль, В.И. Толковый словарь русского языка / В.И. Даль. – М.: АСТ, 2016. – 1352 с.
- 20 Достоевский, Ф.М. Идиот: роман / Ф.М. Достоевский. – М., 2006. – 839 с.
- 21 Жилиева, А.А. К вопросу о правовом положении женщины в браке в дореволюционной России / А.А. Жилиева // История государства и права. – 2014. – № 11. – С. 55–58.
- 22 Загоровский, А.И. Курс семейного права / А.И. Загоровский. – М., 2003. – 366 с.
- 23 Ильина, О.Ю. Брак как форма государственного признания отношений между мужчиной и женщиной / О.Ю. Ильина // Семейное и жилищное право. – 2006. – № 4. – С. 33.
- 24 Ильина, О.Ю. Брак как форма государственного признания отноше-

ний между мужчиной и женщиной / О.Ю. Ильина // Семейное и жилищное право. – 2006. – № 4. – С. 30 - 35.

25 Ильичева, М.Ю. Семейные споры / М.Ю.Ильичева. – Ростов-на-Дону, 2012. – 527 с.

26 Ильичева, М.Ю. Институты помолвки и обручения: традиционное и правовое регулирование / М.Ю. Ильичева // Право и практика. – 2016. – № 4. – С. 102 - 107.

27 Киселев, А. Дарение и брак в Европе и России / А. Киселев // ЭЖ-Юрист. – 2011. – № 20. – С. 5.

28 Климова, С.А. Личное неимущественное право супруга на расторжение брака и его реализация в судебном порядке / С.А. Климова // Семейное и жилищное право. – 2007. – № 3. – С. 12 - 15.

29 Королев, Ю.А. Брак и развод. Современные тенденции / Ю.А. Королев. – М., 1972. – 236.

30 Косарева, И.А. Правовое значение действий, предшествующих бракосочетанию (нужен ли в России институт помолвки или следует ли возродить обручение) / И.А. Косарева // Бюллетень нотариальной практики. – 2007. – № 2. – С. 10 - 14.

31 Красавчиков, О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. Категории науки гражданского права. Избранные труды / О.А. Красавчиков. – М., 2005. – 322 с.

32 Кузина, И.Г. Студенческие семьи и браки в современной России: социологический анализ / И.Г. Кузина, А.С. Лободенко // Современная наука: актуальные проблемы и пути их решения. – 2015. – № 5. – С. 25.

33 Левушкин, А.Н. Фактические брачные правоотношения: объективная реальность и необходимость правового регулирования / А.Н. Левушкин // Современное право. – 2014. – № 3. – С. 65.

34 Малеина, М.Н. Изменение биологического и социального пола: перспективы развития законодательства / М.Н. Малеина // Журнал российского права. – 2002. – № 9. – С. 52 - 59.

- 35 Матвеева, Н.А. Институт брака в современном праве России, Украины и Белоруссии: дис. ... канд. юрид. наук / Н.А. Матвеева. – М., 2005. – 32 с.
- 36 Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер. – М., 2003. – 369 с.
- 37 Минеев, О.А. К вопросу о совершенствовании института брака в семейном праве Российской Федерации / О.А. Минеев // Вестник ВолГУ. – 2015. – № 2 (27). – С. 113.
- 38 Нечаева, А.М. Семейное право / А.М. Нечаева. – М., 2008. – С. 90.
- 39 Нижник, Н.С. Правовое регулирование семейно-брачных отношений в русской истории / Н.С. Нижник. – СПб., 2006. – 723 с.
- 40 Орлова, Н.В. Правовое регулирование брака в СССР: научное издание / Н.В. Орлова. – М.: Наука, 1971. – 267 с.
- 41 Островский, А.Н. Собрание сочинений / А.Н. Островский. – М., 1960. – 365 с.
- 42 Пергамент, А.И. Практика Верховного суда СССР по вопросам семейного права / А.И. Пергамент. – М., 1949. – 633 с.
- 43 Победоносцев, К.П. Курс гражданского права / К.П. Победоносцев. – М.: Статут, 2003. – Ч. 2. - 531 с.
- 44 Полянский, П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСa 1918 года до наших дней / П.Л. Полянский // Журнал российского права. – 1997. – № 10. – С. 126.
- 45 Прохоров, А.М. Большой энциклопедический словарь / А.М. Прохоров. – СПб., 2000. – 761 с.
- 46 Прощалыгин, Р.А. Правовые последствия изменения пола одним из супругов во время брака / Р.А. Прощалыгин // Семейное и жилищное право. – 2016. – № 2. – С. 17.
- 47 Рузакова, О.А. Семейное право / О.А. Рузакова. – М., 2010. – 632 с.
- 48 Саенко, Л.В. Особенности регулирования семейных отношений в Украине, Белоруссии и России: сравнительно правовой анализ / Л.В. Саенко // Вестник Волгоградского института бизнеса. – 2012. – № 4 (21). – С. 242.

- 49 Свердлов, Г.М. Советское семейное право / Г.М. Свердлов. – М., 1951. – 575 с.
- 50 Семидеркин, Н.А. Семейное законодательство / Н.А Семидеркин. – М., 1997. – 963 с.
- 51 Пушкарева, Т.В. Семья, брак и родительство в современной России / Т.В. Пушкарева, М.Н. Швецова, К. Б. Зувев. – М., 2014. – 469 с.
- 52 Сенькин, В.А. Об особенностях возбуждения и рассмотрения в суде дел о расторжении брака / В.А. Сенькин // Юридическая наука. – 2011. – № 1. – С. 58 – 60.
- 53 Смирнов, А. Очерки семейных отношений по обычному праву русского народа / А. Смирнов. – М., 1877. – 854 с.
- 54 Смышляева, О.В. Понятие, правовая природа и признаки брака в семейно-правовой доктрине / О.В. Смышляева // Вестник ТвГУ. – 2017. – № 2. – С. 151.
- 55 Степанов, Д.И. Правовые проблемы, связанные с изменением пола человека / Д.И. Степанов // Законодательство. – 2000. – № 11. – С. 70.
- 56 Странцов, А.А. Вред как основание уголовной ответственности за экологические преступления / А.А. Странцов // Вопросы юридической науки: взгляд молодых ученых: сб. статей, посвященных 20-летию Алтайской академии экономики и права. – Барнаул, 2013. – С. 60.
- 57 Тагаева, С.Н. Признание брака недействительным в Республике Таджикистан и отмена брака в Германии как меры семейно-правовой ответственности / С.Н. Тагаева // Семейное и жилищное право. – 2012. – № 6. – С. 25 - 28.
- 58 Тарусина, Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна / Н.Н. Тарусина. – Ярославль, 2009. – 533 с.
- 59 Трофимец, А.М. Плюрализм концепций брака / А.М. Трофимец, И.А. Трофимец // Семейное и жилищное право. – 2012. – № 2. – С. 14.
- 60 Трофимец, И.А. Особенности в правовом регулировании ничтожных и оспоримых браков по зарубежному законодательству / И.А. Трофимец / Семейное и жилищное право. – 2011. – № 5. – С. 20 - 27.

61 Фролкин, П.П. Региональные аспекты государственной политики социальной защиты материнства и детства в России / П.П. Фролкин, Р.В. Мауталиев // Власть. – № 5. – 2012. – С. 30 - 33.

62 Чичерова, Л.Е. Ответственность в семейном праве: вопросы теории и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. Наук / Л.Е. Чичерова. – Краснодар, 2004. – 32 с.

63 Шахматов, В.П. Новый кодекс о браке и семье РСФСР / В.П. Шахматов, Б.Л. Хаскельберг. – Томск, 1970. – С. 126.

64 Шепель, Т.В. Участие граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства, в брачных правоотношениях / Т.В. Шепель, Т.В. Ткаченко // Власть Закона. – 2016. – № 4. – С. 58.

65 Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – М., 1915. – С. 263.

66 Юркевич, Н.Г. Заключение брака по советскому праву / Н.Г. Юркевич. – Минск, 1965. – С. 23 - 49.

67 Якушев, П.А. Минимальный возраст вступления в брак: традиционное и правовое регулирование / П.А. Якушев // Семейное и жилищное право. – 2017. – № 4. – С. 33.

68 Якушев, П.А. Обещание вступить в брак и последствия его невыполнения: пределы правового регулирования в России и странах Европы / П.А. Якушев // Семейное и жилищное право. – 2017. – № 2. – С. 22.

III Правоприменительная практика

69 Определение Конституционного Суда РФ от 04.06.2013 № 1024-О [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx>. – 02.03.2017.

70 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.supcourt.ru/>. – 02.03.2017.

71 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.02.1973 № 3

(ред. от 27.05.1998) «О некоторых вопросах, возникших в практике применения судами Кодекса о браке и семье РСФСР». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.supcourt.ru/>. – 02.03.2017.

72 Определение Верховного Суда РФ от 21 мая 2000 г. по делу № 26-ГОО-5. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.supcourt.ru/>. – 02.03.2017.

73 Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 12.03.2004 по делу №33-376. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

74 Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 30.02.2002 по делу №33-145. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

75 Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 12.03.2004 по делу №33-376. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

76 Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда от 30.02.2002 по делу №33-145. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

77 Апелляционное определение Хабаровского краевого суда от 20 августа 2014 г. по делу N 33-4902/2014. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

78 Решение Звениговского районного суда Республики Марий Эл от 01.02.2018 по делу 2-124/2018 (2-1281/2017) [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

79 Решение Советского районного суда г. Владивостока по делу 1-180/2016 от 18.04.2016 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».