

Вестник ТвГУ. Серия "Право". 2017. № 2. С. 151 – 160.

УДК 347.6

ПОНЯТИЕ, ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ПРИЗНАКИ БРАКА В СЕМЕЙНО-ПРАВОВОЙ ДОКТРИНЕ

О. В. Смышляева

Всероссийский государственный университет юстиции
(РПА Минюста России), г. Москва

Брак и семья, являясь важнейшими общечеловеческими ценностями, представляли интерес для исследования с древнейших времен до современной действительности. Брак непосредственным образом взаимосвязан с понятием «семья» и имеет своей целью образование семьи. Рассмотрены основные подходы к определению понятия и правовой природы брака, его признаков, дано авторское понятие данной категории.

Ключевые слова: брак, семья, союз мужчины и женщины, семейно-правовая доктрина, теории брака, брачные правоотношения.

В отечественной энциклопедической литературе современного периода под браком подразумевается «семейный союз мужчины и женщины (супружество), порождающий их права и обязанности по отношению к друг другу и к детям»¹. В юридическом словаре изложено следующее трактование брака: «...в семейном праве добровольный, равноправный союз женщины и мужчины, заключаемый для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов»².

Отсутствие в современном Семейном кодексе Российской Федерации (далее – СК РФ)³, как и в источниках семейного законодательства советского периода, определения брака как конкретного юридического факта и одного из важнейших институтов семейного права имеет логическое объяснение, поскольку нормативное закрепление понятия «брак» не представляется возможным в полном объеме.

«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

¹ Прохоров А.М. Большой энциклопедический словарь. 2-е изд., перераб. и доп. / под ред. А.М. Прохорова. СПб.: Большая рос.энцикл.; Норинт, 2000. С. 151.

² Борисов А.Б. Большой юридический словарь. М.: Книжный мир, 2012. С. 91.

³ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015 г. №457-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

государства только при выполнении встречного условия государственной регистрации заключения брака»⁴.

Понятие «брак» можно рассматривать в социологическом смысле как союз между двумя разнополыми лицами (мужчиной и женщиной), посредством которого регулируются отношения между полами и определяется положение ребенка в обществе. Правовым, т. е. юридическим, признаком брака является возникновение прав и обязанностей супругов.

Брак, выступая комплексным социальным явлением, находится под влиянием как правовых и экономических, так и моральных, этических норм, в связи с чем определение брака исключительно с правовой позиции, полностью не способной регулировать его духовную и физическую сторону, не было бы полноценным и исчерпывающим.

Данная позиция свойственна многим отечественным правоведам, а в работах В.А. Рясенцева изложена следующим образом: «...юридическое определение брака неизбежно было бы неполным, так как не могло бы охватить существенные признаки брака, лежащие за пределами права»⁵.

В семейно-правовой доктрине существуют различные подходы к определению понятия и правовой природы брака.

Поскольку брак - это установление социальное, представляющее собой частный интерес мужчины и женщины, можно говорить лишь об опосредовании правом общественных связей мужчины и женщины, сочетающихся брачными узами⁶. В современной юридической науке относительно сущности брака высказываются следующие точки зрения: брак-договор (брак-сделка), брак-статус, брак-партнерство⁷. В других источниках: брак-тайнство⁸, брак - институт особого рода⁹, брак-союз¹⁰.

С точки зрения Н.В. Орловой, «попытка дать легальное определение понятия брака была бы бесплодной, поскольку это комплексный институт и юридическое определение неизбежно было бы

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

⁵ Белякова А.М., Рясенцев В.А., Яковлев В.Ф. Советское семейное право: учебник / под ред. В.А. Рясенцева. М.: Юрид. лит., 1982. С. 64.

⁶ Трофимец А.М., Трофимец И.А. Плюрализм концепций брака // Семейное и жилищное право. 2012. № 2. С. 14.

⁷ Антокольская М.В. Семейное право. М., 2010. С. 119; Косова О.Ю. Семейное и наследственное право России. М., 2001. С. 69 - 72; Фетюхин Ю.М. Институт брака по новому семейному законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2000. С. 185.

⁸ Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 2000. С. 713.

⁹ Тарусина Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна. Ярославль, 2009.

¹⁰ Нечаева А.М. Семейное право. М., 2008. С. 90.

неполным, ибо оно не могло бы охватить существенные признаки брака, лежащие за пределами права», при этом ею высказано и мнение о значимости точного и полного определения понятия брака как одного из важнейших правовых институтов в связи с тем, что такое определение необходимо для отграничения брака от схожих по содержанию правоотношений и соответственно для правильного применения закона¹¹.

По мнению П.Л. Полянского, однозначное официальное определение брака на законодательном уровне «дать никто не решался», он небезосновательно предлагает «отказаться от идеи найти точную дефиницию брака в нормативных правовых актах», замечая, что «лучше выделить отдельные признаки, элементы брака... посмотреть их содержание и воплощение»¹².

Представляется целесообразным, при отсутствии единого понимания в подходе к определению брака и его законодательного закрепления, рассмотреть и проанализировать различные точки зрения, существующие в семейно-правовой доктрине в отношении определения понятия и правовой природы брака, выявить его существенные характеристики.

В дореволюционный период отечественными правоведами были предприняты многочисленные попытки объяснить природу брака.

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»¹³.

Так, К.П. Победоносцев, исследуя потребность человека к браку на разных этапах 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 такой личности другого пола, а «сущность брака - в условиях физической и душевной природы человека, а не только юридическое соединение воле»¹⁴.

Г.Ф. Шершеневич определял брак следующим образом: «...с точки зрения юридической брак есть союз мужчины и женщины с целью сожителства, основанный на взаимном соглашении и заключенный в

¹¹ Орлова Н.В. Правовое регулирование брака в СССР: научное издание. М.: Наука, 1971. С. 57.

¹² Полянский П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСа 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С. 126.

¹³ Беспалов Ю.Ф., Егорова О.А., Ильина О.Ю. Семейное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2012. С. 8.

¹⁴ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. М.: Статут, 2003. С. 13.

установленной форме»¹⁵. Данное определение, в сущности, обосновывает понимание в теории семейного права брака как добровольного союза мужчины и женщины и содержит некую совокупность основных условий, при наличии которых последствия законного брака распространяются на сожительствующих разнополых лиц.

В связи с преобразованием общества, в теории советского семейного права происходили некоторые изменения, но понимание брака как добровольного союза мужчины и женщины в целях создания семьи, юридически оформленного и порождающего наличие взаимных прав и обязанностей, сохранялось.

Судебная практика в отношении признания брака недействительным, в связи с отсутствием намерения создать семью (фиктивный брак), является обширной. Обратимся к материалам судебной практики: апелляционному определению Судебной коллегии по гражданским делам Ульяновского областного суда от 03 марта 2015 г. по делу №33-820/2015¹⁶.

Судебная коллегия по гражданским делам Ульяновского областного суда рассмотрела дело по апелляционным жалобам Набиева Ш*** А***, Решетовой Е*** В*** на решение Барышского городского суда Ульяновской области от 03 декабря 2014 г., которым постановлено признать брак, зарегистрированный 15 мая 2012 г. между гражданином Республики Узбекистан Набиевым Ш*** А***, *** года рождения и гражданкой России Решетовой Е*** В***, *** года рождения (актовая запись № ***), недействительным со дня его заключения.

Решением Барышского городского суда было постановлено признать брак между вышеуказанными гражданами недействительным со дня его заключения.

В апелляционной жалобе Ш.А. Набиев и Е.В. Решетова выражают несогласие с решением суда. В обоснование доводов жалобы ссылаются на то, что брак между ними был зарегистрирован с целью создания семьи, а суд принял необоснованное решение.

Суд первой инстанции, дав оценку всем представленным по делу доказательствам в их совокупности, в том числе, пояснениям сторон и показаниям свидетелей, установив, что Набиев Ш.А. и Решетова Е.В. с момента заключения брака и до для вынесения решения совместно не проживали, общих детей не имеют, совместного хозяйства не вели и не

¹⁵ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 11-е изд. / под ред. В.А. Краснокутского. М.: Бр. Башмаковы, 1915. Т. 2. С. 263.

¹⁶ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Ульяновского областного суда от 03 марта 2015 года по делу №33-820/2015 // официальный сайт Ульяновского областного суда.

ведут, пришел к обоснованному выводу о фиктивности заключенного ответчиками брака.

В соответствии со ст. 27 СК РФ брак признается недействительным при нарушении условий, установленных 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.

Таким образом, фиктивным признается брак, заключенный без намерения создать семью, согласие на заключение фиктивного брака не выражает подлинной воли сторон. Стороны преследуют цель заключения брака только для формы, без намерения фактически установить семейные отношения, и целью регистрации такого брака является получение каких-либо прав и преимуществ, вытекающих непосредственно из самого факта регистрации брака.

Как верно указано городским судом, бесспорных доказательство того, что ответчики вели общее хозяйство, имели единый общий бюджет, приобретали имущество для совместного пользования, производили совместные покупки для семейной жизни, и, в конечном счете, имели цель создать семью, суду представлено не было.

Более того, действия Ш.А. Набиева свидетельствуют о преследовании иных целей: 07.08.2012 г., т.е. через 2 месяца после заключения брака с Е.В. Решетовой, последовало его обращение в УФМС России по Ульяновской области о выдаче разрешения на временное проживание без учета квоты. При этом, как основание для получения разрешения, Ш.А. Набиев ссылаясь на факт регистрации брака с гражданкой России, предоставил свидетельство об этом. Данное обращение послужило основанием для выдачи 25.09.2012 г. Ш.А. Набиеву разрешения на временное проживание №*** до 25.09.2015 г.

При таких обстоятельствах суд обоснованно сделал вывод о фиктивности заключенного брака между вышеуказанными гражданами. С указанными выводами судебная коллегия соглашается. С учетом изложенного, решение суда является законным и обоснованным и отмене по доводам апелляционным жалоб не подлежит.

Судебной коллегией решение Барышского городского суда Ульяновской области от 03 декабря 2014 г. оставить без изменения, а апелляционные жалобы Набиева Ш*** А***, Решетовой Е*** В*** – без удовлетворения.

Следует отметить, что споры в судах, связанные с признанием брака недействительным в виду его фиктивности, в настоящее время являются достаточно распространенными. По определению М.Ю. Ильичевой, «признание брака недействительным означает, что с юридической точки зрения он считается никогда не существовавшим и

соответственно не порождает для лиц, его заключивших, прав и обязанностей, вытекающих из брачных отношений»¹⁷.

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.

Брак имеет сложную правовую природу, при определении его правопонимания необходимо учитывать, что применительно к правовой системе РФ он рассматривается как юридический факт, правоотношение и институт семейного права.

Брак, как юридический факт, представляет 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.

Брак как правоотношение порождает личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, урегулированные законодательством.

Брак, как институт семейного права, является совокупностью правовых норм, регулирующих условия и порядок заключения, расторжения, признания недействительным брака, определенные субъективные права и обязанности личного неимущественного и имущественного характера.

Важно отметить, что брак, как правовой способ создания семьи, смыслом которой является совместное проживание и функционирование, ведение общего быта, рождение и воспитание детей, многосторонен и постоянно эволюционирует. Говоря о правопонимании брака, заметим, что в современном обществе брак может рассматриваться как особое упорядочение жизнедеятельности людей, находящееся под защитой государства и права, воздействие которого делает связь мужчины и женщины правоотношением, наделяя их специальным статусом супругов с закреплением особых прав и обязанностей.

Однако в настоящее время ежегодно увеличивается количество браков, которые рано или поздно распадаются, расторжение брака перестает быть редкостью и осуждаться обществом.

Обращаясь к статистическим данным по бракам и разводам, следует отметить, что половина из заключенных браков распадается.

¹⁷ Ильичева М.Ю. Семейные споры. Ростов н/Д: Феникс, 2012. С. 297.

Специалисты Росстата, проведя исследования по основным регионам ПФО, подсчитали количество расторжений на каждую тысячу регистраций браков: в Саратовской области – 623; в Самарской, Нижегородской областях – 587; в Ульяновской области – 588¹⁸. В 2015 г. на 1 тысячу браков приходится 734 разводов¹⁹. Большое количество разводов является проблемой не только в России, но и в зарубежных государствах.

В теории семейного права существуют разные мнения о снижении в современном российском обществе популярности регистрации браков, что связано со многими факторами, среди которых называют кризис семьи и брака, трансформацию института семьи, широкое распространение так называемых «гражданских браков» и иных альтернативных способов построения семейных взаимоотношений²⁰.

В настоящее время наблюдается рост числа ситуаций, при которых люди совместно проживают, ведут общее хозяйство, рожают и воспитывают детей, но по каким-либо причинам не регистрируют свои отношения в установленном законом порядке, а предпочитают «сожительство как форму совместного проживания “без обязательств”, не торопясь узаконить свои отношения»²¹.

Как поясняет А.Н. Левушкин «зачастую брак воспринимается российским населением поверхностно, лишь как государственная регистрация отношений. Но на самом деле брак наделяет граждан новым правовым статусом (супруг, супруга), который несет в себе множество обязанностей и прав, одновременно создавая сложные механизмы защиты последних. К сожалению, это не берется гражданами в расчет, в связи с чем все больше людей живет в так называемых фактических браках, без государственной регистрации»²².

Следует присоединиться к высказанной в науке точке зрения И.А. Трофимец, которая дает понятие брака с указанием на двойственность

¹⁸ Статистика бракоразводных процессов в России в 2015 году [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Молодая семья - <http://molodsemja.ru/soveti/statistika-brakorazvodnyh-processov-v-rossii.html>

¹⁹ Любопытная статистика браков и разводов в России [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Семейное право простым языком - <http://2supruga.ru/brak/zakluchenie/statistika-brakov-i-razvodov-v-rossii.html>

²⁰ Семья, брак и родительство в современной России / отв. ред Т. В. Пушкарева, М. Н. Швецова, К. Б. Зувев. М.: Когито-Центр, 2014. С. 159 [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Психология наука будущего - http://psy-future.ru/zuev_2.pdf

²¹ Кузина И.Г., Лободенко А.С. Студенческие семьи и браки в современной России: социологический анализ // Современная наука: актуальные проблемы и пути их решения. 2015. № 5. С. 25.

²² Левушкин А.Н. Фактические брачные правоотношения: объективная реальность и необходимость правового регулирования // Современное право. 2014. № 3. С. 65.

его сущности: «...в значении юридический факт (основание возникновения правоотношения) брак - особый семейно-правовой договор; в значении правоотношение (супружество) - это союз (общность) мужчины и женщины, объединенных общей целью, направленной на создание семьи. Выявление дуализма понятия "брак" позволяет определить сущность этого социального института, показать необходимость и эффективность правового регулирования отношений в матримониальной сфере»²³.

Несмотря на отсутствие в СК РФ легального определения «брак», в результате анализа норм гл. 3 и 5, а также 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.

Список литературы

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015 г. № 457-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
2. Антокольская М.В. Семейное право. М., 2010.
3. Борисов А.Б. Большой юридический словарь. М.: Книжный мир, 2012.
4. Белякова А.М., Рясенцев В.А., Яковлев В.Ф. Советское семейное право: учебник / под ред. В.А. Рясенцева. М.: Юрид. лит., 1982.
5. Беспалов Ю.Ф., Егорова О.А., Ильина О.Ю. Семейное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2012.
6. Ильичева М.Ю. Семейные споры. Ростов н/Д: Феникс, 2012.

²³ Трофимец А.М., Трофимец И.А. Плюрализм концепций брака // Семейное и жилищное право. 2012. № 2. С. 18 - 19.

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

8. Косова О.Ю. Семейное и наследственное право России. М., 2001.

9. Левушкин А.Н. Фактические брачные правоотношения: объективная реальность и необходимость правового регулирования // Современное право. 2014. № 3. С. 65 - 67.

10. Любопытная статистика браков и разводов в России [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Семейное правопростым языком - <http://2supruga.ru/brak/zakluchenie/statistika-brakov-i-razvodov-v-rossii.html>

11. Нечаева А.М. Семейное право. М., 2008.

12. Орлова Н.В. Правовое регулирование брака в СССР: научное издание. М.: Наука, 1971.

13. Полянский П.Л. Отечественное брачно-семейное законодательство: от КЗАГСa 1918 года до наших дней // Журнал российского права. 1997. № 10. С.126 - 134.

14. Прохоров А.М. Большой энциклопедический словарь. 2-е изд., перераб. и доп. / под ред. А.М. Прохорова. СПб.: Большая рос.энцикл.; Норинт, 2000.

15. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. М.: Статут, 2003.

16. Тарусина Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна. Ярославль, 2009.

17. Фетюхин Ю.М. Институт брака по новому семейному законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2000.

18. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 11-е изд. / под ред. В.А. Краснокутского. М.: Бр. Башмаковы, 1915. Т. 2.

19. Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Ульяновского областного суда от 03 марта 2015 года по делу №33-820/2015 // официальный сайт Ульяновского областного суда

20. Семья, брак и родительство в современной России / отв. ред Т. В. Пушкарева, М. Н. Швецова, К. Б. Зуев. М.: Когито-Центр, 2014. С. 159 [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Психология наука будущего - http://psy-future.ru/zuev_2.pdf

21. Статистика бракоразводных процессов в России в 2015 году [Электронный ресурс]. URL: Официальный сайт: Молодая семья - <http://molodsemja.ru/soveti/statistika-brakorazvodnyh-processov-v-rossii.html>

THE CONCEPT, LEGAL NATURE AND CHARACTERISTICS OF MARRIAGE IN FAMILY LAW DOCTRINE

O. V. Smyshlyayeva

«Russian state University of justice (RPA of the Ministry of justice of Russia)»

Marriage and family constitute the most important human values, of interest for the study from ancient times to the modern reality. Marriage is directly correlated with the concept of "family" and has as its objective the education of the family. The article describes the main approaches to the definition and legal nature of marriage, the author's concept of the category.

Keywords: *marriage, the family, the Union of men and women, theories of marriage, the marriage relationship.*

Об авторе

СМЫШЛЯЕВА Оксана Викторовна - аспирантка кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России) г. Москва, (141021, Московская область, городское поселение Мытищи, ул. Борисовка, д. 8, кв. 262), e-mail: oks0804@yandex.ru

SMYSHLYAEVA Oksana - postgraduate student of the Department of Civil and Entrepreneurial Law of the All-Russian State University of Justice (RPA of the Ministry of Justice of Russia) Moscow, (141021, Moscow region, Mytishchi urban settlement, 8, Borisovka St., apt. 262), e-mail: oks0804@yandex.ru

Смышляева О.В. Понятие, правовая природа и признаки брака в семейно-правовой доктрине // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2017. № 2. С. 151 – 160.