

# Семейное право

Учебник



Под редакцией  
П.В. Крашенинникова

  
СТАТУТ

УДК 347.6  
ББК 67.404.5  
С 30

С 30 **Семейное право:** Учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева, О.А. Рузакова; под ред. П.В. Крашенинникова. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2019. — 318 с.

ISBN 978-5-8354-1485-7 (в пер.)

В данном учебнике освещаются вопросы российского семейного права, семейных правоотношений, брака, условия и порядок его заключения, расторжения и признания недействительным, излагаются права и обязанности супругов, родителей, детей, других членов семьи, а также рассматриваются иные институты семейного права: усыновление, опека, попечительство и т.п. Использованные в работе Семейный кодекс Российской Федерации, Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» и другие нормативные правовые акты приводятся по состоянию на сентябрь 2018 г.

Учебник предназначен для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов, а также для широкого круга читателей.

УДК 347.6  
ББК 67.404.5

*Электронные издания можно приобрести  
в интернет-магазине [statut-digital.ru](http://statut-digital.ru)*

ISBN 978-5-8354-1485-7

© Гонгало Б.М., Крашенинников П.В.,  
Михеева Л.Ю., Рузакова О.А., 2018  
© Крашенинников П.В., Крашенинникова М.П.,  
художественное оформление, 2018  
© Издательство «Статут»,  
редподготовка, оформление, 2018

# Оглавление

Предисловие .....	7
Введение .....	9
<b>Глава 1. ПОНЯТИЕ СЕМЕЙНОГО ПРАВА. ПРИНЦИПЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА .....</b>	<b>12</b>
§ 1. Понятие и предмет семейного права и семейного законодательства .....	12
§ 2. Основные начала семейного законодательства .....	17
§ 3. Развитие семейного права и законодательства .....	26
§ 4. Современные источники семейного права .....	52
§ 5. Аналогия в семейном праве .....	54
§ 6. Литература по семейному праву .....	56
<i>Литература к гл. 1</i> .....	59
<b>Глава 2. ЗАКЛЮЧЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАКА .....</b>	<b>60</b>
§ 1. Понятие брака .....	60
§ 2. Условия заключения брака .....	69
§ 3. Порядок заключения брака и его государственная регистрация .....	84
§ 4. Недействительность брака .....	91
§ 5. Прекращение брака .....	94
<i>Литература к гл. 2</i> .....	109
<b>Глава 3. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ .....</b>	<b>110</b>
§ 1. Личные права и обязанности супругов .....	110
§ 2. Имущество супругов, нажитое во время брака .....	113
§ 3. Раздел общего имущества супругов .....	120
§ 4. Ответственность супругов по обязательствам .....	125
<i>Литература к гл. 3</i> .....	128

---

<b>Глава 4. БРАЧНЫЙ ДОГОВОР</b> .....	129
§ 1. Заключение брачного договора .....	129
§ 2. Содержание брачного договора .....	137
§ 3. Изменение и расторжение брачного договора. Признание брачного договора недействительным .....	142
<i>Литература к гл. 4</i> .....	146
<b>Глава 5. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ     РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ</b> .....	147
§ 1. Установление происхождения детей .....	147
§ 2. Права несовершеннолетних детей .....	169
§ 3. Права и обязанности родителей .....	183
<i>Литература к гл. 5</i> .....	211
<b>Глава 6. АЛИМЕНТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА</b> .....	212
§ 1. Общая характеристика алиментных обязательств .....	212
§ 2. Алиментный договор .....	217
§ 3. Взыскание алиментов в судебном порядке .....	228
§ 4. Порядок уплаты и взыскания алиментов .....	239
<i>Литература к гл. 6</i> .....	248
<b>Глава 7. ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ,     ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ     РОДИТЕЛЕЙ</b> .....	249
§ 1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей .....	249
§ 2. Усыновление как приоритетная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей .....	257
§ 3. Опекa (попечительство) над несовершеннолетними, разновидности опеки (попечительства) .....	267
§ 4. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей .....	280
<i>Литература к гл. 7</i> .....	282

<b>Глава 8. ПРИМЕНЕНИЕ СЕМЕЙНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К ОТНОШЕНИЯМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА .....</b>	<b>283</b>
§ 1. Российское семейное законодательство и нормы международного права.....	283
§ 2. Заключение и расторжение брака с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Правоотношения между супругами .....	286
§ 3. Родительские правоотношения с участием иностранных лиц и лиц без гражданства.....	299
§ 4. Отношения по поводу устройства детей, оставшихся без попечения родителей, с участием иностранцев и лиц без гражданства.....	304
§ 5. Установление содержания и ограничение применения норм иностранного семейного права .....	310
<i>Литература к гл. 8.....</i>	<i>317</i>

## Предисловие

Вниманию читателей предлагается учебник «Семейное право». В данной работе рассматриваются вопросы семейного права, изучение которых предусмотрено учебными планами высших юридических учебных заведений.

Настоящий учебник знакомит читателей с основными положениями семейного права, с историей развития основных институтов семейного права, с дореволюционным, советским и зарубежным семейным законодательством, а также с современными тенденциями развития российского семейного права. В нем проанализированы все основные темы курса: предмет и метод семейного права, его источники и принципы, институт брака, личные и имущественные отношения между супругами, особенности родительских правоотношений, алиментные обязательства, формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, особенности семейных отношений с участием иностранного элемента.

Среди наиболее важных практических проблем семейного права, рассматриваемых в учебнике, наибольшую актуальность имеют вопросы, возникающие при рассмотрении семейных споров в судах, в частности споров о разделе имущества, о расторжении брака, о взыскании алиментов, об усыновлении. При рассмотрении практических проблем использованы судебные дела из практики Верховного Суда Российской Федерации, областных, краевых и других судов общей юрисдикции Российской Федерации.

Основой изучения теоретических проблем действующего законодательства стал Семейный кодекс Российской Федерации, отдельные нормы которого в соотношении с Гражданским кодексом Российской Федерации, другими нормативными правовыми актами, а также с международными договорами Российской Федерации анализируются в настоящем учебнике применительно к темам учебной программы по семейному праву.

Особое внимание в учебнике уделяется договорным институтам семейного права, регулируемым нормами не только семейного,

но и гражданского законодательства, а именно брачному договору, алиментному соглашению и др. Подробно проанализированы Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» и акты, принятые на его основе.

В учебнике использованы современное законодательство Российской Федерации (по состоянию на 1 сентября 2018 г.) и зарубежных стран, судебная практика, международные договоры, а также дореволюционная литература.

*П.В. Крашенинников*

Сентябрь 2018 г.

## Введение

Семейное право представляет собой многогранное понятие: это и совокупность правовых норм, регулирующих семейные отношения, их развитие, и применение их на практике, и кроме того, представления в обществе и науке об этих самых нормах. Существуют различные точки зрения на юридическую природу семейного права, которые выражаются, в частности, при рассмотрении вопроса о том, является ли семейное право самостоятельной отраслью или подотраслью гражданского права. Данный вопрос в России стал предметом обсуждения еще в конце 30-х гг. прошлого века, но исследователи периодически возвращаются к дискуссии по этому поводу.

Как точно в свое время определил А.И. Загоровский, семья есть группа лиц, связанных браком или родством, живущих совместно друг с другом<sup>1</sup>.

Институт семьи и правового регулирования семейных отношений имеет значительный период исторического развития – от первобытной, патриархальной семьи до современной моногамной, от обычаев до кодифицированных актов, регулирующих семейные отношения.

В большинстве государств семейные отношения регулируются гражданским законодательством, а также специальными законами, зачастую разрозненными, посвященными вопросам брака, правового положения женщин, детей и опеки. Так, в странах континентальной системы права источниками правового регулирования семейных отношений являются отдельные разделы гражданских кодексов и уложений – например, в Германии, Греции, Италии, Испании, во Франции, в Швейцарии. В ряде стран действуют специальные законы о браке, об имуществе супругов, о правовом положении детей, об усыновлении (Великобритания, Венгрия, Дания, Израиль, Исландия, Канада, Польша, Хорватия, Чехия и др.). Иногда наряду с Гражданским кодексом действуют специальные законы, регулирующие семейные отношения

---

<sup>1</sup> См.: *Загоровский А.И.* Курс семейного права (по изд.: Одесса, 1909). М.: Зерцало, 2003. С. 1.



(Австрия, Египет и др.). Кодифицированные акты по семейному праву характерны в меньшей степени и действуют в основном в бывших республиках СССР (Азербайджан, Беларусь, Казахстан и др.), а также в Албании, Алжире, Болгарии, во Вьетнаме, в Гвинее, Йемене, Кабо-Верде и др. В ряде мусульманских стран семейные отношения традиционно регулируются нормами обычного права.

Семейные отношения, сходные с гражданско-правовыми отношениями, вместе с тем имеют и существенные различия, обусловленные их личностным элементом. Отмечая различия между семейными и гражданскими правоотношениями, А.И. Загоровский писал: «Регулирование правом отношений семейных гораздо труднее, чем отношений имущественных. Содержание имущественных отношений свободно: в пределах, указанных законом, они обыкновенно предоставлены личной воле и усмотрению, от того имущественные права крайне разнообразны. Содержание отношений семейных в большинстве случаев дано самой природой, веления которой право только освещает и приравнивает к потребностям общежития. Возникновение и прекращение имущественных отношений свободно, возникновение отношений семейных — иногда свободно (брак), иногда нет (союз родителей и детей), а прекращение поставлено вне усмотрения частной воли; имущественные права отчуждаемы и переносимы на других; семейные не отчуждаемы и связаны с известным лицом; от имущественных отношений можно отказаться, в сфере семейных отношений отречение немислимо; имущественные отношения доступны для всякого субъекта права, семейные возможны только для физических лиц; имущественные отношения обыкновенно временны, семейные не ограничены во времени... Нормы семейного права заключают в себе в значительной степени элемент публичный, тогда как нормы права имущественного запечатлены характером приватным»<sup>1</sup>.

Интерес к проблемам семейного права за последние годы не ослабевает, а скорее, наоборот, с каждым годом приобретает все новое и новое звучание. Это обусловлено как совершенствованием системы российского семейного законодательства, так и повышенным вниманием государства и общества в последнее время к вопросам семьи, материнства и детства, что предопределено необходимостью решения демографических и иных социальных проблем страны.

Изучение семейного права как науки основывается на современном, дореволюционном российском, советском семейном законо-

---

<sup>1</sup> Загоровский А.И. Курс семейного права. С. 3.

дательстве, семейном законодательстве зарубежных стран, а также на международных договорах, практике судов общей юрисдикции, дореволюционной и современной российской литературе по семейному праву, обобщенной в § 5 гл. 1 настоящего учебника.

Базисом для изучения современных проблем семейного права Российской Федерации служит Семейный кодекс Российской Федерации (далее – Семейный кодекс, СК РФ, СК), вступивший в силу 1 марта 1996 г. В соответствии с данным Кодексом семейное законодательство регулирует:

- во-первых, установление порядка и условий вступления в брак;
- во-вторых, личные и имущественные отношения, возникающие в семье между членами семьи: супругами, родителями и детьми, в том числе между усыновителями и усыновленными, а в случаях и пределах, предусмотренных семейным законодательством, – между другими родственниками и иными лицами;
- в-третьих, формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей;
- в-четвертых, особенности семейных отношений с участием иностранного элемента.

Семейное законодательство в соответствии с Конституцией Российской Федерации (далее – Конституция РФ) находится в совместном ведении России и ее субъектов (п. «к» ч. 1 ст. 72). Как следует из ч. 2 ст. 72 Основного Закона, по семейному законодательству должны издаваться федеральные законы и 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 Федерации не могут противоречить федеральным законам. В случае такого противоречия приоритет имеют федеральные законы.

В связи с изложенным в учебнике при рассмотрении отдельных вопросов использовано законодательство субъектов Федерации, в частности г. Москвы, а также Московской области.

В настоящем учебнике представлена возможность ознакомиться с наиболее устоявшимися взглядами представителей отечественной доктрины, а также с некоторыми спорными вопросами, рассмотрение которых основывается на различных точках зрения ученых и практиков, помогающих читателю выработать собственную позицию при решении отдельных проблем семейного права.

## ПОНЯТИЕ СЕМЕЙНОГО ПРАВА. ПРИНЦИПЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

---

### § 1. Понятие и предмет семейного права и семейного законодательства

Словосочетание (термин) «семейное право» используется для обозначения разного рода понятий.

Во-первых, о семейном праве говорят как о совокупности (системе) норм, регулирующих семейные отношения.

Во-вторых, иногда семейным правом называют совокупность (систему) нормативных актов, содержащих семейно-правовые нормы, т.е. семейное законодательство.

В-третьих, семейным правом именуют совокупность (систему) знаний о семейно-правовых явлениях, т.е. науку (семейное право как наука).

И наконец, в-четвертых, в учебных заведениях преподается учебная дисциплина «Семейное право».

*Предметом семейного права является совокупность (система) отношений, регулируемых соответствующей отраслью права (семейных отношений).* Понятно, что характеристика такого рода социальных связей вряд ли возможна без определения ключевого понятия о том, что есть семья. Около 100 лет назад В.И. Синайский отмечал: «К сожалению, в нашем праве понятие семьи лишено всякой определен-

ности и ясности»<sup>1</sup>. С тех пор в этом вопросе мало что изменилось. По-прежнему нет легального определения семьи (да и нужно ли оно?). В различных отраслях законодательства (гражданском, жилищном, трудовом и др.) в понятие семьи вкладывается разное содержание. Как и прежде, продолжают споры и в юридической науке<sup>2</sup>.

Как представляется, с точки зрения юридической понятие «*семья*» не имеет и не может иметь четкого и незыблемого содержания. Иное дело — определение *круга членов семьи*. Закон, «отталкиваясь» от обыденного понимания семьи, преследуя определенные цели, указывает, кого следует относить к числу членов семьи. При этом нельзя отрицать наличия иррациональной доли субъективизма.

Конечно, при создании закона нет и не может быть ничем не ограниченного произвола (потому и сказано, что закон «отталкивается» от обыденного понимания семьи). Но меняется наше представление о семье, меняется и закон. При этом нельзя не учитывать и усмотрение законодателя.

Так, по мнению Г.Ф. Шершеневича, семья представляет собой союз лиц, связанных браком, и лиц, от них происходящих<sup>3</sup>. В ст. 2 Семейного кодекса РФ к членам семьи отнесены супруги, их родители и дети (усыновители и усыновленные). Одновременно указывается, что семейное законодательство в случаях и пределах, предусмотренных законодательством, регулирует также отношения между другими родственниками и иными лицами и, кроме того, определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Понятие семьи осознается скорее инстинктивно. Закон, с одной стороны, отражает это понятие, а с другой — регулирует отдельные области социальных связей, примыкающих к собственно семейным отношениям, а иногда в реальной жизни являющихся ими. Будучи урегулированными нормами семейного права, все эти социальные связи условно именуется семейными отношениями.

*Семья есть явление социальное*<sup>4</sup>. Семья «представляет собой сложный комплекс естественно-биологических, психологических, духовных,

<sup>1</sup> *Синайский В.И.* Русское гражданское право. М.: Статут, 2002. С. 483.

<sup>2</sup> Обзор мнений см. в § 3 настоящей главы.

<sup>3</sup> См.: *Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995. С. 406.

<sup>4</sup> Если верить Г.Ф. Шершеневичу, семья — «основная ячейка государственного организма» (*Шершеневич Г.Ф.* Указ. соч. С. 407). По Г.В. Плеханову, семья представляет собой естественную ячейку общества (см.: *Плеханов Г.В.* К вопросу о развитии монистического взгляда на историю. М., 1949. С. 146).

материальных связей. Далеко не во всех своих элементах они приемлют правовое регулирование»<sup>1</sup>. Поэтому, думается, следует признать, что закон, не давая определения семьи, не стремясь урегулировать «все и вся», касающееся семьи, *определяет права и обязанности членов семьи* (и некоторых иных лиц). На большее право не способно.

*Очень важно, что отношения, регулируемые семейным правом, возникают на основе брака, родства, усыновления, опеки и попечительства, принятия детей на воспитание.*

Отношения, входящие в предмет семейного права, характеризуются тем, что их субъектами являются лица физические. Вместе с тем семейное законодательство содержит ряд норм, «адресованных» иным лицам (например, органам опеки и попечительства).

Семейные отношения являются *длящимися* и, как правило, имеют *личный характер*.

Семейное право регулирует неимущественные и имущественные отношения, складывающиеся между членами семьи, а в предусмотренных законом случаях и между иными лицами.

*Неимущественные* отношения, регулируемые семейным правом, неоднородны. В первую очередь следует выделить *личные неимущественные* отношения. Например, в соответствии с правилом, содержащимся в ст. 32 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, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации, присоединяет к своей фамилии фамилию другого супруга. Принято считать, что личные неимущественные отношения в сравнении с имущественными отношениями имеют приоритетный характер, так как имущественные отношения всегда связаны с ними и вытекают из них<sup>2</sup>.

Как представляется, семейное право регулирует и такие неимущественные отношения, как *организационные*, т.е. направленные на упорядочение (нормализацию) иных общественных отношений, действий их участников<sup>3</sup>. К их числу, в частности, относятся многие отношения,

---

<sup>1</sup> Советское семейное право: Учебник / Под ред. В.А. Рясенцева. М., 1982. С. 5 (автор главы – В.Ф. Яковлев).

<sup>2</sup> См. об этом: Пчелинцева Л.М. Указ. соч. С. 8. Противоположной точки зрения придерживается Н.Д. Егоров (см.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. Т. 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2004. С. 296 и сл.).

<sup>3</sup> См.: Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения // Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 1. М.: Статут, 2005. С. 45.

складывающиеся по поводу заключения брака (см., например, ст. 10, 15 СК), в процессе выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 122 СК), и др.

Наиболее важные положения о регулировании *имущественных* отношений (в том числе входящих в предмет семейного права) сосредоточены в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее — Гражданский кодекс, ГК РФ, ГК). Они получили развитие в семейном законодательстве. Так, в СК РФ содержится ряд норм об имуществе супругов (ст. 33–44), об ответственности супругов по обязательствам (ст. 45, 46), об имущественных правах ребенка (ст. 60), об алиментных обязательствах (ст. 80–120).

Характеризуя *метод семейного права*, т.е. способ воздействия семейного права на регулируемые им общественные отношения, прежде всего необходимо обратить внимание на преобладание в семейном праве *императивных* норм, правил, предписывающих определенный вариант поведения. Конечно, возложение обязанности на кого-либо из участников семейных отношений означает одновременное наделение правом другого (других) участника, точно так же как предоставление субъективного права неизбежно предполагает несение кем-либо корреспондирующей с этим правом обязанности. Но в семейном праве во всех этих случаях субъекты лишены возможности выбирать варианты поведения — нет диспозитивности. Так, семейное законодательство исходит из принципа добровольности брачного союза мужчины и женщины (п. 3 ст. 1 СК). Однако условия и порядок заключения брака определены императивными нормами (ст. 10–15 СК). Брак может быть прекращен путем его расторжения, т.е. по воле одного или обоих супругов. Но и здесь усмотрение в ряде случаев ограничивается императивными указаниями. Так, муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка (ст. 17 СК). Расторжение брака в судебном порядке производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Суд может принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения (ст. 22 СК). В этих случаях усмотрение супругов находится под контролем суда. Нормы семейного законодательства о недействительности брака (ст. 27–29 СК), — естественно, императивные, точно так же как и правила о законном режиме имущества супругов (ст. 33–39 СК) и об ответственности супругов по обязательствам (ст. 45, 46 СК). Императивными нормами регламентируется

установление происхождения детей (ст. 47–53 СК). Большинство норм семейного права предписывает определенный вариант поведения, тем самым ограничивая усмотрение участников семейных отношений. В ряде случаев допускается вмешательство в дела семьи суда, органов опеки и попечительства, что также ограничивает свободу выбора варианта поведения. Некоторые семейные права являются одновременно и обязанностями участников соответствующих отношений. Так, родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей (п. 1 ст. 63 СК).

*Итак, метод семейного права может быть охарактеризован как императивный.*

Безусловно, в семейном праве присутствуют и *диспозитивные нормы*, т.е. правила, допускающие возможность своей волей определять свое поведение, выбирать его вариант. *Действующее семейное законодательство отмечено усилением диспозитивного начала*. Так, появилась возможность заключить брачный договор, соглашение об уплате алиментов и пр. Однако диспозитивность в семейном праве достаточно существенно отличается от обычного понимания диспозитивности. К примеру, диспозитивность в нормах обязательственного права проявляется в определении варианта поведения и допущении сторонам установить иное своим соглашением, либо в предоставлении возможности урегулировать отношения по усмотрению сторон, либо в указании ряда вариантов поведения, из которых можно сделать выбор. Диспозитивность ограничена рамками, очерченными императивными нормами, и не более того.

В семейном праве императивность имеет большее значение. И дело не только в количестве императивных норм. В семейном праве диспозитивность существует не только в пределах, определенных императивными нормами, но и под «контролем». Закон, допуская регулирование семейных отношений соглашением сторон (разрешая выбирать варианты поведения), опасается злоупотреблений (всех или отдельных участников соответствующих отношений), ущемления прав «слабого» участника семейных отношений (например, ребенка). Поэтому всякий раз предусматривается возможность игнорировать проявление диспозитивности. Так, брачным договором можно определить имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК). Однако суд может признать брачный договор недействительным не только по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом для недействительности сделок, но и «по требованию одного из супругов, если условия договора

ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение» (ст. 44 СК). Допускается заключение соглашения об уплате алиментов (ст. 99 СК). Но соглашение может быть признано недействительным, если его условия существенно нарушают интересы получателя алиментов (ст. 102 СК).

Таким образом, закон, допуская диспозитивность в регулировании семейных отношений, позволяет с учетом конкретных обстоятельств каждого конкретного дела игнорировать волю участников соответствующих отношений. В результате оказывается, что *диспозитивность* в семейном праве «находится в подчинении» не только закона, но и судебного усмотрения (допускается последующий судебный контроль).

С учетом изложенного метод семейного права может быть определен как императивный с некоторым допущением диспозитивности, причем диспозитивность (свобода выбирать вариант поведения, возможность действовать по своему усмотрению) может быть «перечеркнута» решением суда, т.е. заменена императивным указанием<sup>1</sup>.

## § 2. Основные начала семейного законодательства

*Семейное законодательство представляет собой систему нормативных актов.* Кроме прочего системность обеспечивается единством принципов правового регулирования семейных отношений, которые закреплены в ст. 1 СК РФ.

Основные начала семейного законодательства, или, что то же самое, принципы семейного права, представляют собой определенные руководящие идеи, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование семейных отношений.

---

<sup>1</sup> Вопрос о методе семейного права относится к числу дискуссионных. Так, Е.М. Ворожейкин указывал, что советское семейное право характеризуется императивностью большинства норм, но не отвергал целесообразность применения диспозитивных правил (см.: *Белякова А.М., Ворожейкин Е.М.* Советское семейное право. М.: Юрид. лит., 1974. С. 12); В.Ф. Яковлев полагал, что метод семейного права по содержанию воздействия на отношения является дозвольтельным, а по форме предписаний – императивным (см.: *Советское семейное право: Учебник / Под ред. В.А. Рясенцева.* С. 11. См. также: *Пчелинцева Л.М.* Указ. соч. С. 12–15), а М.В. Антокольская считает, что метод семейного права может быть охарактеризован в целом как диспозитивный и ситуационный (см.: *Антокольская М.В.* Семейное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2004. С. 21–31).



Нормы, определяющие принципы правового регулирования семейных отношений, находятся в основании всех прочих семейно-правовых норм. Все нормы семейного законодательства подчинены основным началам, изложенным в ст. 1 СК РФ. Их необходимо учитывать при уяснении содержания всех правил, сформулированных в данном Кодексе, при толковании семейно-правовых норм, применении к семейным отношениям гражданского законодательства, применении семейного законодательства и гражданского законодательства к семейным отношениям по аналогии и т.д. и т.п.

К выявлению системы принципов семейного права и анализу их содержания обращались многие ученые. Так, А.И. Пергамент в 1951 г. называла такие принципы (советского) семейного права, как полное равенство мужчины и женщины в личных и имущественных правах, возникающих в силу брака и родства; охрана материнства и детства; осуществление родительских прав исключительно в интересах детей; единобрачие<sup>1</sup>.

Примерно так же излагал принципы семейного права Г.М. Свердлов в 1958 г. Кроме названных им выделялись и такие принципы, как равноправие граждан независимо от национальности и расы; свобода семейного права от влияния каких-либо религиозных правил; всесторонняя охрана родительских прав<sup>2</sup>.

В 1982 г. В.Ф. Яковлев называл следующие принципы семейного права: равноправие граждан в семейных отношениях; равноправие мужчины и женщины; единобрачие (моногамия); свобода и добровольность в заключении брака; свобода расторжения брака под контролем государства; государственная забота о матери, ребенке, всемерная охрана их интересов, поощрение материнства; взаимная свобода членов семьи, моральная и материальная поддержка ими друг друга<sup>3</sup>.

В 1985 г. Г.К. Матвеев главными началами (принципами) правового регулирования брачно-семейных отношений признавал свободу брака, свободу расторжения брака, законность только гражданского светского брака, моногамию, равноправие супругов и всемерную защиту интересов детей<sup>4</sup>.

Обращение к указанным (и подобным) точкам зрения, высказанным в разные периоды истории Российского государства, отли-

---

<sup>1</sup> См.: Советское гражданское право. Т. II / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1951. С. 366–367.

<sup>2</sup> См.: *Свердлов Г.М.* Советское семейное право. М., 1958. С. 38–45.

<sup>3</sup> См.: Советское семейное право: Учебник / Под ред. В.А. Рясенцева. С. 16–20.

<sup>4</sup> См.: *Матвеев Г.К.* Советское семейное право: Учебник. М., 1985. С. 20–22.

чающиеся социально-политической обстановкой, представляется оправданным, более того – необходимым. Рассматривать основные начала (принципы) семейного права и семейное законодательство нельзя в отрыве от того, что было ранее. Наше современное законодательство освободилось от необходимых в те времена идеологических наслоений. Но, как представляется, сегодняшнее семейное законодательство есть результат развития русского, советского, российского семейного права.

В качестве своеобразного вступления изложение основных начал семейного законодательства предваряет воспроизведение в несколько модифицированном виде конституционных положений. Во-первых, в соответствии с ч. 1 ст. 38 Конституции РФ материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Во-вторых, в силу ч. 2 ст. 7 Конституции РФ в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства. В этих случаях о поддержке и защите говорится в самом широком смысле. Имеется в виду комплекс мер экономического (в том числе финансового), организационного, правового характера. Правовые меры находят закрепление в законодательстве различной отраслевой природы (гражданском, трудовом, жилищном, о здравоохранении и т.д.).

Среди основных начал семейного законодательства названы:

- 1) *необходимость укрепления семьи;*
- 2) *недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи;*
- 3) *обеспечение беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав;*
- 4) *обеспечение возможности судебной защиты семейных прав;*
- 5) *добровольность брачного союза мужчины и женщины;*
- 6) *признание только гражданского светского брака;*
- 7) *равенство прав супругов в семье;*
- 8) *приоритет семейного воспитания детей;*
- 9) *обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи;*
- 10) *недопустимость ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности*<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> К сожалению, форма подачи основных начал семейного законодательства лишена должной четкости. Вероятно, по этой причине в юридической литературе нет единства

На первый взгляд к числу основных начал семейного законодательства следует относить также необходимость построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов (п. 1 ст. 1 СК). Кроме того, как одно из основных начал указано разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию.

Думается, что прав Г.Ф. Шершеневич, который писал: «К семейным правам не должны быть причислены устанавливаемые законом права на взаимную любовь, уважение, почтение, потому что это мнимые права, лишенные санкции, — право имеет дело только с внешним миром, но не с душевным»<sup>1</sup>. Поэтому вряд ли следует соглашаться с утверждением, будто правовое регулирование семейных отношений «можно построить таким образом, чтобы оно способствовало становлению и сохранению между членами семьи взаимной любви и уважения, ответственности перед семьей и стремлению членов семьи осуществлять взаимопомощь и поддержку друг друга»<sup>2</sup>.

Включение в закон рассматриваемых положений, наверное, нельзя оценивать отрицательно, быть может, следует даже приветствовать. Но при этом надо отдавать себе отчет в том, что «перевести на юридический язык» такие понятия, как любовь и уважение (в семье), еще никогда не удавалось и вряд ли когда-нибудь удастся.

Так, В.И. Синайский писал: «Естественные и нравственные отношения лишь лежат в основе юридических отношений членов семьи. Поэтому при толковании норм семейного права необходимо стремиться придать нормам юридическое значение, а не ограничиваться констатированием их нравственного характера»<sup>3</sup>.

Невозможно принудить к исполнению в натуре обязательства любить и уважать других членов семьи, как невозможно обеспечить данное обязательство санкциями или создать (придумать) обязанности (и соответствующие права), исполнение (реализация) которых приведет к цели — взаимной любви и уважению. Практически

---

при решении вопросов о том, какие положения ст. 1 СК РФ являются основными началами, и соответственно о количестве таких начал (см., например: *Пчелинцева Л.М.* Указ. соч. С. 20–25; *Нечаева А.М.* Семейное право: Курс лекций. М., 2000. С. 26–35; *Гражданское право: Учебник. В 3 т. Т. 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.* С. 310–315).

<sup>1</sup> *Шершеневич Г.Ф.* Указ. соч. С. 407.

<sup>2</sup> *Гражданское право: Учебник. В 3 т. Т. 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.* С. 311.

<sup>3</sup> *Синайский В.И.* Указ. соч. С. 485.

в данном случае мы имеем дело с призывом, лишенным правового содержания.

Что касается упоминания о взаимопомощи, то и здесь право бесильно. Будучи «вмонтированным» в юридическую материю, требование о необходимости взаимопомощи трансформируется, приобретая форму обязанности по содержанию одними членами семьи других.

Наконец, словосочетание «ответственность перед семьей всех ее членов» использовано не в юридическом смысле. По-видимому, в данном случае об ответственности говорится, рассматривая ее с точки зрения социальной. Во-первых, оставаясь на юридических позициях, следует считать, что ответственность наступает при наличии неких противоправных действий. Во-вторых, привлечение к ответственности предполагает применение санкций. В-третьих, сколько бы ни говорилось в науке о том, что семья является субъектом права, или о необходимости признания семьи субъектом права<sup>1</sup>, закон не считает семью участницей правовых отношений. Регулируются отношения, складывающиеся между членами семьи, и т.д.

Среди принципов семейного права в п. 3 ст. 1 СК РФ упоминается разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Как представляется, это тоже только пожелание. По-видимому, следует констатировать, что речь идет об идеале, к которому надо стремиться, понимая его недостижимость. А с правовой точки зрения обеспечить торжество взаимного согласия просто невозможно. Конечно, можно вменить в обязанность всем членам семьи решение определенного рода вопросов (и дать их перечень) только «единогласием». Но, во-первых, не будет ли это произвольным вмешательством в семейные дела? Не противоречит ли это сути семейных отношений? Не приведет ли к тому, что ряд решений просто невозможно будет принять из-за разногласий между членами семьи или нежелания кого-либо из них участвовать в принятии решения? Во-вторых, право не обладает и не может обладать средствами, которые могли бы обеспечить реализацию такого рода норм.

На *укрепление семьи* направлено очень большое количество норм семейного законодательства. Даже регламентация отношений, предшествующих заключению брака, кроме прочего имеет цель способствовать укреплению будущей семьи (ст. 11–15 СК). При рассмотрении

<sup>1</sup> См., например: *Красавчиков О.А.* Основы жилищного законодательства: предмет регулирования и юридическая природа // Основы советского жилищного законодательства. Свердловск, 1981. С. 18–19; *Королев Ю.А.* Семья как субъект права // Журнал российского права. 2000. № 10. С. 61–66.

дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры по примирению супругов и отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения (п. 2 ст. 22 СК). Расторжение брака в судебном порядке осуществляется, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны (п. 1 ст. 22 СК). Суд не может признать брак фиктивным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью (п. 3 ст. 29 СК). Родители могут быть лишены родительских прав лишь при наличии чрезвычайных обстоятельств, указанных в законе, и в порядке, установленном законом (ст. 69, 70 СК), и т.д. и т.п.

Следует отметить, что укреплению семьи призваны способствовать и нормы иных отраслей законодательства (например, жилищного законодательства).

*Недопустимо произвольное вмешательство* кого-либо в дела семьи. Это означает, что члены семьи свободны в принятии каких бы то ни было решений, затрагивающих интересы семьи. Никто не вправе «диктовать» свою волю членам семьи или осуществлять вмешательство в дела семьи иным образом (например, родители одного из супругов, оказывая семье материальную поддержку, пытаются навязать нравящийся им образ жизни, но не имеют права на это).

Вместе с тем, рассматривая содержание данного принципа, важно обратить внимание на то, что недопустимо только произвольное вмешательство. В ряде случаев закон позволяет вмешиваться в дела семьи. Таких случаев немало. Это касается и расторжения брака, и воспитания детей, и пр. Чаще всего закон допускает вмешательство в дела семьи суда, органа опеки и попечительства, прокурора. Иногда таким правом обладают и иные лица. Так, должностные лица организаций и граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства (п. 3 ст. 56 СК).

Допущение законом случаев вмешательства в дела семьи продиктовано стремлением обеспечить интересы «слабого» участника семейных отношений (например, несовершеннолетнего гражданина) или не допустить отступлений от основных положений государственной семейной политики и т.п.

Право в целом (в том числе семейное) должно стремиться к *обеспечению возможности беспрепятственного осуществления субъективных прав*. В ст. 1 СК РФ по сути воспроизводится общеправовой принцип.

Его торжество есть свидетельство торжества права. Для его достижения правовые нормы предусматривают меры, обеспечивающие беспрепятственное осуществление субъективных прав, в том числе устанавливают порядок реализации прав, определяют процедуры (формы и пр.) осуществления прав, указывают механизмы принуждения обязанных лиц к исполнению своих обязанностей, называют санкции, применяемые к нарушителям прав, и т.п.

Права и свободы человека и гражданина обеспечиваются правосудием (ст. 18 Конституции РФ). *Защита семейных прав осуществляется судом*, а в случаях, предусмотренных Семейным кодексом, — государственными органами или органами опеки и попечительства. Действия государственных органов и органов опеки и попечительства могут быть обжалованы в суде.

Для заключения *брака* необходимо взаимное *добровольное согласие* мужчины и женщины (п. 1 ст. 12 СК). Понуждение к вступлению в брак недопустимо. И неважно, от кого исходит давление и руководствуясь какими соображениями его осуществляют, оказывается ли оно на одного или на обоих субъектов, в какую форму облечено понуждение (угроза, насилие и пр.) и т.п. В любом случае согласие на вступление в брак должно быть добровольным. При нарушении этого требования брак признается недействительным (ст. 27 СК).

*Брак заключается в органе записи актов гражданского состояния* (далее — загс). Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации брака в загсе (ст. 10 СК). Таким образом, можно констатировать существование постулата: нет регистрации — нет брака. Заменить государственную регистрацию каким-либо иным актом невозможно. Церковный брак законом не признается. При отсутствии государственной регистрации брака не возникают предусмотренные законом права и обязанности супругов. В быту гражданским браком часто называют союз мужчины и женщины, проживающих совместно без регистрации брака (юристы обычно именуют таких граждан сожителями). Такая терминология представляется неприемлемой. Дело в том, что само понятие «гражданский брак» появилось, когда господствовал церковный брак. И если люди проживали совместно без совершения соответствующего церковного обряда, то говорили, что они состоят в гражданском браке. Сегодня закон связывает правовые последствия только с браком, зарегистрированным в загсе. С этой точки зрения других браков, кроме гражданских (т.е. зарегистрированных), вообще не существует. Иногда лиц, совместно проживающих без регистрации брака, именуют «фактическими супругами». Следуя

этой логике, можно говорить и о «юридических супругах» (состоящих в зарегистрированном браке). Но не бывает брака незарегистрированного. Нельзя стать супругом («фактическим», «юридическим»), если брак не зарегистрирован.

Говоря о *равенстве супругов* как об одном из принципов семейного законодательства, надо иметь в виду следующие обстоятельства.

Во-первых, под равенством иногда понимают равноправие, т.е. наличие у субъектов одинаковых прав (по содержанию и объему).

Во-вторых, в гражданском праве под равенством субъектов понимается отсутствие власти и подчинения, т.е. один субъект не может повелевать другим.

Как представляется, в семейном законодательстве о равенстве супругов говорится в обоих значениях этого слова. Давно исчезло право личной власти мужа над женой, а также родителей над детьми, опекунов над опекаемыми<sup>1</sup>.

Муж и жена равны в том смысле, что не подчинены друг другу; один супруг не может повелевать другим.

Вопросы жизни семьи решаются супругами совместно и исходя из принципа равенства супругов (п. 2 ст. 31 СК): супруги равны в правах (и обязанностях), т.е. равноправны.

Принцип равенства супругов воплощен в ряде статей Семейного кодекса (ст. 31–39 и др.).

По общему правилу именно *семейное воспитание* обеспечивает здоровье, физическое, психическое, духовное и нравственное развитие детей. Поэтому естественно, что одним из принципов семейного законодательства назван приоритет семейного воспитания детей. Этот принцип конкретизируется в ряде статей Семейного кодекса (см., в частности, ст. 54, 55, 63, 121–123).

Необходимость *приоритетной защиты прав и интересов* несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи обусловлена тем, что эти лица обычно являются наиболее «слабыми» участниками семейных отношений: им обычно сложнее, чем другим членам семьи, «постоять за себя», они наиболее уязвимы.

К числу «источников» рассматриваемого принципа следует отнести также Всеобщую декларацию прав человека, принятую ООН 10 декабря 1948 г. (в ней впервые дети провозглашены объектами особой защиты и заботы), Декларацию о социальных и правовых принципах,

---

<sup>1</sup> См., например: *Шершеневич Г.Ф.* Указ. соч. С. 407.

касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче детей на воспитание и при их усыновлении на национальном и международном уровне от 3 декабря 1986 г. (ООН), Конвенцию о правах ребенка от 20 ноября 1989 г. (ООН), Европейскую конвенцию об осуществлении прав детей от 25 января 1996 г. (Совет Европы).

В целях реализации данного принципа в Семейном кодексе установлен ряд норм. Так, обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей. Родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбления или эксплуатацию детей (ст. 65 СК). Родители могут быть лишены родительских прав (ст. 69, 70 СК), но это не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка (п. 2 ст. 71 СК), и т.д. и т.п.

Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных несовершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (ст. 85 СК). Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей (ст. 87 СК). Нетрудоспособный, нуждающийся супруг имеет право требовать предоставления алиментов от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами (ст. 89 СК), и т.д. и т.п.

В соответствии с ч. 2 ст. 19 Конституции РФ государство гарантирует *равенство прав и свобод человека и гражданина* независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Соответственно в семейном законодательстве запрещены любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой и религиозной принадлежности (п. 4 ст. 1 СК).

Права граждан в семье могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан (п. 4 ст. 1 СК). «Истоки» данного правила находятся в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ.