

image not found or type unknown



На мой взгляд данная тема является достаточно актуальной. Данная тема была разобрана многими авторами и учеными. Брак является одним из древнейших институтов частного права, в том числе и международного частного права, в котором в наиболее очевидной форме сказываются юридические различия правовой составляющей разных государств. Вспоминается выражение одного известного человека о том, что весьма редки случаи, когда законы одного государства могут подойти другому.

Для обычного человека брак представляет собой свободный, равноправный, а в идеале - пожизненный союз женщины и мужчины, заключенный с соблюдением порядка и условий, установленных законом, образующий семью и создающий между супругами взаимные личные, имущественные права и обязанности. Данный институт несет на себе печать исторических, экономических, культурных, религиозных и иных особенностей, свойственных тому или иному обществу.

Рассмотрим определённые особенности правового регулирования брачно-семейных отношений международного характера

Область брачно-семейных отношений частично входит в объект регулирования МЧП. К брачно-семейным отношениям в МЧП относят вопросы заключения и расторжения брака, признания брака недействительным, определения режима имущества между супругами, регулирования алиментных обязательств, усыновления и другие отношения, имеющие международный характер.

Характеризуя брачно-семейные отношения, нужно отметить такой признак, как преобладание в каждом государстве правовых норм, имеющих свои исторические и религиозные корни, наличие обычаев, традиций, этики, нравственных, моральных и бытовых норм (те социальные регуляторы, которые отражают специфику каждой народности и определенной общности людей). Это обстоятельство и является препятствием для унификации материальных и коллизионных норм в семейном праве. Коллизии в правовом регулировании семейно-брачных отношений проявляются не только в правовых системах государств, где господствуют разные религии, но и в государствах с одинаковым вероисповеданием и правовыми системами одной «семьи». Различия проявляются практически во всех институтах семейного права. Например, в законодательстве большинства государств

предусмотрены нормы, определяющие материальные условия для лиц, вступающих в брак, но содержание этих условий в законодательстве каждого государства имеет особенности¹⁰. В РФ, например, условиями для заключения брака являются взаимное добровольное согласие мужчины и женщины и достижение ими брачного возраста (18 лет). В других государствах может быть установлен более низкий (более высокий) возрастной ценз. В законодательстве некоторых государств (например, мусульманских) можно встретить следующие условия: учет разницы в возрасте между женихом и невестой, истечение определенного срока после смерти супруга для регистрации нового брака и другое. Что касается РФ, то помимо выше перечисленных условий в СК РФ имеется специальная статья, закрепляющая обстоятельства, препятствующие заключению брака (ст. 14). В их числе отсутствует необходимость получения согласия родителей, что является необходимым условием для регистрации брака во Франции в случае, если желающие вступить в брак не достигли 21 года. Соблюдение материальных условий обеспечивает в будущем действительность брака. Каждое государство следит за выполнением его гражданами установленных правовых норм.

Отсутствие единообразия в содержании понятия материальных условий порождает в последующем «хромяющие браки» — браки, признаваемые в одном государстве и не признаваемые в другом. Существование в брачно-семейной области «хромяющих отношений» неразрывно связано и обусловлено коллизионной проблемой, которую трудно решить. Но в семейном праве государства предпринимали и предпринимают попытки унифицировать отдельные институты. Например, принятие в 1902-1905 гг. серии Гаагских конвенций: о браке, разводе и судебном разлучении супругов, о личных и имущественных отношениях между супругами, об опеке над несовершеннолетними, попечительстве над совершеннолетними. Затем появились другие Гаагские конвенции: о законе, применимом к алиментным обязательствам в пользу детей, 1956 г.; о признании и исполнении решений по делам об алиментных обязательствах в отношении детей 1958 г.; о юрисдикции и применимом праве в отношении защиты несовершеннолетних 1961 г.; о признании разводов и решений о судебном разлучении супругов 1970 г.; о праве, применимом к алиментным обязательствам, 1973 г.; о праве, применимом к режимам собственности супругов, 1978 г. Универсальная унификация не стала эффективным регулятором брачно-семейных отношений международного характера, а результативнее оказалась региональная унификация. Одной из первых стала унификация стран Латинской Америки, завершившаяся принятием в 1928 г. Кодекса Бустаманте (унификации коллизионного права). Вопросам семейного права в нем посвящены специальные

главы. Между государствами — членами СНГ унификация коллизионных норм семейного права была осуществлена в результате принятия в 1993 г. Конвенции о правовой помощи и правоотношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. Унификация семейного права ограничивается в основном созданием коллизионных норм. Материальных международных норм в области брачно-семейных отношений принято мало.

В 1980-1990 гг. были приняты следующие конвенции: Конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей 1980 г., Конвенция о правах ребенка 1989 г., Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г. Первые две из выше перечисленных рассматриваются при изучении подотрасли международного публичного права «Права человека». То есть из-за тесного переплетения публичных и частных отношений четкой дифференциации конвенций на источники международного публичного и МЧП не существует. Анализ «публичных» конвенций показывает, что в них наряду с международными стандартами, относящимися к публично-правовым предписаниям, содержатся нормы, регулирующие гражданские правоотношения. Например, в Конвенции о правах ребенка 1989 г. имеются нормы, относящиеся к личным неимущественным отношениям: положения, закрепляющие право ребенка на имя с момента его рождения, неимущественное право знать своих родителей.

Что касается участия РФ в унификации семейного права, то помимо Конвенции стран СНГ 1993 г. и принятого Протокола к этой Конвенции 1997 г., РФ является участницей около 20 двусторонних международных договоров о правовой помощи, в которых имеются разделы, регулирующие брачно-семейные отношения международного характера.

Теперь подробно рассмотрим такие аспекты как: заключение брака; признание браков, заключенных за рубежом; консульские браки.

Основной коллизионной нормой в области формы брака является привязка к праву того государства, на территории которого он заключается, — *lex loci celebrationis*. Например, ст. 156 СК РФ устанавливает: «Форма и порядок заключения брака на территории РФ определяется законодательством РФ». Наряду с этим в РФ признаются браки между иностранными гражданами, совершенные за пределами РФ с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены¹⁰. Браки же граждан России и браки между российскими гражданами и иностранцами или лицами без гражданства, заключенные за пределами РФ с соблюдением законодательства государства, на территории которого они были

заклучены, будут считаться действительными, в том числе и с точки зрения формы, если при этом не были нарушены требования ст. 14 СК РФ (ст. 158)З. Польский закон о международном частном праве от 12 ноября 1965 г. также исходит из принципа: «Форма заключения брака определяется законом государства, в котором заключается брака» (§ 1 ст. 15). Формула *lex loci celebrationis* применительно к форме брака закреплена во всех двусторонних договорах о правовой помощи, связывающих РФ и другие государства (Грузию, Латвию, Эстонию, Польшу, и другие).

Интересным и важным документом определяющим, что форма брака подчиняется закону места его заключения, является Кодекс Бустаманте, устанавливающий: «Брак будет считаться везде действительным в отношении его формы, если он был заключен в той форме, которая признается действительной законами страны, где он заключен. Однако государства, законодательство которых требует совершения религиозного обряда, могут отказать в признании действительным браков, заключенных их гражданами за границей без соблюдения этой формы» (ст. 41).

По-разному подходят к выбору права, подлежащего применению для обстоятельств, характеризующих форму брака, и к его материальным условиям. Принцип регулирования коллизий в брачных отношениях *lex loci celebrationis* применяется к отношениям формы, но не к существу. Например, Венгрия (другие страны континентальной Европы) определяют действительность брака с точки зрения его существования по закону гражданства или домицилия вступающих в брак. Южно-Африканская Республика, страны Латинской Америки, некоторые из штатов США используют правила о том, чтобы заключаемые на их территории смешанные браки удовлетворяли основным требованиям местных законов, отдавая часть регулирования личному закону. Некоторые остаются на позициях закона места совершения брачного обряда (КНР). Ст. 147 Общих принципов обязательственного права Китая, касаясь смешанных браков, устанавливает, что юридическая действительность брака определяется по закону места его заключения.

Институт брака связан с культурой, историей, экономикой и политикой страны. Закон определенной страны лучшим образом подходит для регулирования брака ее граждан. То есть в отношении материальных условий определяющим является личный закон. «Если оба лица, вступающие в брак, являются иностранцами, то брак может быть заключен ими в соответствии с испанским законодательством или в соответствии с личным законом любого из них» (ст. 50 ГК Испании). «Возможность заключения брака решается в отношении каждой из сторон законом ее гражданства», — гласит ст. 14 польского Закона. В РФ регистрируются браки

между российскими гражданами и иностранцами, между иностранцами, в том числе между гражданами разных государств на основе коллизионных принципов закона гражданства для лиц, являющихся гражданами какого-либо государства, и закона постоянного места жительства (домицилия) — для лиц без гражданства. Согласно п. 2 ст. 156 СК РФ «условия заключения брака на территории РФ определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого является лицо в момент заключения брака». То есть условия заключения браков с иностранными гражданами определяются для лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является. Должны быть соблюдены и требования семейного законодательства РФ в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака (ст. 14 СК РФ), как закона места совершения брачной церемонии (*lex loci celebrationis*). Это явление получило название в доктрине МЧП кумуляции коллизионных привязок¹¹. Сходное решение закреплено в правовом регулировании стран, подписавших и ратифицировавших Минскую конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях от 22 января 1993 г., а также соглашения о правовой помощи (Беларуси, Украины, Латвии, Эстонии и других стран).

Появляется вопрос – а каковы предпосылки действительности в России браков, заключенных за рубежом? Отвечая на этот вопрос заключается в ст. 159 СК РФ, согласно которой: «Недействительность брака, заключенного на территории РФ или за пределами РФ, определяется законодательством, которое в соответствии со ст. 156 (заключение брака на территории РФ) и 158 (признание браков, заключенных за пределами территории РФ) СК РФ применялось при заключении брака».

Подчинение вопросов действительности брака личному закону вступающих в брак лиц является важной тенденцией коллизионно-правового регулирования семейных отношений в части заключения брака. Раньше во многих странах, в том числе и в РФ, преобладала «территориальная» привязка (прикрепление отношения к закону места совершения брака).

Часто вопросы признания действительности заключенных иностранных, «смешанных» браков зависят от положений брачно-семейного права, имеющих оговорку о публичном порядке. Так, мусульманское право запрещает браки между мусульманами и немусульманами. Право Америки и Европы, Азии не принимает во внимание препятствия для заключения брака, хоть и существующие в личном законе вступающих в брак, которые устанавливаются иностранным правопорядком по религиозному или расовому признаку.

Браки могут совершаться в органах регистрации актов гражданского состояния и в дипломатических (консульских) учреждениях стран. Браки, совершенные в данных представительствах, именуются «консульскими». В РФ (ст. 157 СК РФ) браки между иностранными гражданами, совершенные на территории РФ в посольствах или консульствах иностранных государств, признаются на условиях взаимности действительными в РФ, если лица в момент вступления в брак являлись гражданами государств, назначивших консула или посла.

Консульские конвенции, заключенные РФ с другими странами, разрешают регистрацию консулом браков граждан своей страны. Консул имеет право регистрировать брак согласно закону представляемого им государства. Местные органы уведомляются о произведенной регистрации брака. Для того чтобы иметь возможность заключения, действительности, признания консульских браков, совершенных на территории государства нахождения консула, между гражданами страны, направившей консула, и гражданами страны аккредитации консула (и гражданами третьего государства), необходимо наличие в консульской конвенции предусмотренного на то согласия договаривающихся стран. Категория консульских браков иногда может порождать некоторые нетипичные обстоятельства юридического порядка. Так, в РФ, когда граждане имеют два вида паспорта (общегражданский и заграничный) заключение в консульском учреждении брака гражданами РФ по предъявлению заграничного паспорта сопровождается выдачей документа о заключении брака, но не проставлением штампа в паспорте (что имеет место при заключении брака в органах ЗАГС). То есть супруги, вернувшись в РФ, должны обратиться в органы ЗАГС для соответствующего «завершения» его оформления.

Поговорим о правоотношениях между супругами и затронем правоотношения между родителями и детьми. В каждой стране определяется режим личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов. В Конституции РФ закреплен принцип полного равноправия мужчины и женщины. Так, согласно ч. 3 ст. 19 Конституции мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

При определении права, подлежащего применению к отношениям проживающих в РФ супругов-иностранцев или супругов, один из которых иностранец, основным является принцип совместного места жительства, а не гражданства супругов. Согласно СК РФ «личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов должны определяться законодательством государства, на территории которого супруги имеют совместное место жительства, а при его отсутствии —

законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства» (п. 1 ст. 161). СК РФ ввел возможность заключения брачного договора — соглашения лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Заключив брачный договор, супруги могут изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов¹⁵. СК РФ предусматривает, что при заключении брачного договора супруги, не имеющие общего гражданства (совместного места жительства), могут сами выбрать законодательство, которое будет применяться к заключенному ими договору (п. 2 ст. 161).

В Минской конвенции 1993 г. и в Кишиневской конвенции 2002 г. предусмотрено следующее: личные и имущественные правоотношения супругов определяются по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой они имеют совместное место жительства; если один из супругов проживает на территории одной договаривающейся стороны, а второй на территории другой и при этом оба супруга имеют одно и то же гражданство, их личные и имущественные правоотношения определяются по законодательству той стороны, гражданами которой они являются;; если один из супругов является гражданином одной договаривающейся стороны, а второй — другой и один из них проживает на территории одной, а второй — на территории другой договаривающейся стороны, то их личные и имущественные правоотношения определяются по законодательству той стороны, на территории которой они имели свое последнее совместное место жительства; если супруги не имели совместного места жительства на территориях договаривающихся сторон, применяется законодательство той стороны, учреждение которой рассматривает дело; правоотношения супругов, касающиеся их недвижимого имущества, определяются по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой находится это имущество; по делам о личных и имущественных правоотношениях супругов компетентны учреждения договаривающейся стороны, законодательство которой подлежит применению в соответствии с приведенными выше положениями.

Существуют двусторонние договоры о правовой помощи. Так, договор, заключенный с Эстонией, гласит, что личные и имущественные отношения супругов, являющихся гражданами одного государства и проживающих на

территории другой страны, регулируются законами того государства, где они совместно проживают. Договор содержит и правило о том, каким законом регулируются отношения супругов, если они проживают на территории разных государств. Например, муж — гражданин Эстонии проживает в Эстонии, а жена — гражданка Эстонии проживает в РФ; их отношения будут регулироваться в данном случае законом страны их общего гражданства. Например, муж и жена не имеют общего гражданства. Проживающая в РФ жена — гражданка РФ, а живущий в Эстонии муж — гражданин Эстонии. На этот случай договор устанавливает правило, по которому личные и имущественные правоотношения супругов регулируются законом страны, где они имели последнее совместное место жительства.

Правовое положение ребенка определяется его гражданством. Согласно ст. 12 ФЗ «О гражданстве РФ» 2002 г. ребенок приобретает гражданство РФ по рождению, если на день рождения ребенка: 1) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство РФ (независимо от места рождения ребенка); 2) один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка); 3) один из его родителей имеет гражданство РФ, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории РФ либо если в ином случае он станет лицом без гражданства; 4) оба его родителя, проживающие на территории РФ, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории РФ, а государства, гражданами которых являются его родители, не предоставляют ему свое гражданство.

Ребенок, который находится на территории РФ и родители которого неизвестны, становится гражданином РФ в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения. Федеральным законом 2002 г. предусмотрен также в ряде случаев прием ребенка в гражданство РФ в упрощенном порядке (ст. 14), а также правила об изменении гражданства ребенка при изменении гражданства родителей (опекунов и попечителей).

Согласно ст. 9 ФЗ «О гражданстве РФ» 2002 г.: гражданство ребенка при приобретении или прекращении гражданства РФ одним из его родителей либо обоими его родителями сохраняется или изменяется в соответствии с ФЗ «О гражданстве РФ»; для приобретения или прекращения гражданства РФ ребенком в возрасте от 14 до 18 лет необходимо его согласие; гражданство РФ ребенка не может быть прекращено, если в результате прекращения гражданства РФ он

станет лицом без гражданства; гражданство ребенка не изменяется при изменении гражданства его родителей, лишенных родительских прав. В случае изменения гражданства ребенка не требуется согласие его родителей, лишенных родительских прав.

Установление и оспаривание отцовства (материнства) определяется законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению (п. 1 ст. 162 СК РФ). На территории РФ чаще всего возникают вопросы по установлению отцовства в отношении детей — российских граждан, и потому применяется законодательство РФ; но в отношении детей, являющихся иностранными гражданами, будет обеспечена защита в соответствии с законодательством страны их гражданства. Эта норма, как и другие коллизионные нормы СК РФ, исходит из интересов детей.

Порядок установления, оспаривания отцовства (материнства) на территории РФ определяется законодательством РФ. В случаях, когда по законодательству РФ допускается установление отцовства в органах ЗАГС, проживающие вне пределов РФ родители ребенка, из которых хотя бы один является гражданином РФ, вправе обращаться с заявлениями об установлении отцовства в дипломатические представительства (консульские учреждения) РФ (п. 2 ст. 162 СК РФ)

Нормы об установлении отцовства есть и в договорах о правовой помощи.

До принятия СК РФ коллизионные вопросы отношений между родителями и детьми законодательно не регулировались. Теперь ст. 163 СК РФ предусматривает, что: «Права и обязанности родителей и детей, в том числе обязанность родителей по содержанию детей, определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства родителей и детей права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок. По требованию истца к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок»³. Независимо от гражданства сторон к отношениям родителей и детей, проживающих в РФ, должно применяться российское семейное законодательство. Лишь при отсутствии такого совместного проживания подлежащее применению право будет определяться на основе принципа гражданства ребенка.

Закон РФ, в отличие от законодательства ряда других стран, не делает различия при определении применимого права к отношениям родителей и детей, рожденных в браке и внебрачных детей.

В случае выезда за границу для ПМЖ лица, обязанного выплачивать алименты, при отсутствии договора о правовой помощи, обеспечивающего взаимное исполнение судебных решений, возникают сложности. Так большинство иммигрантов из России СНГ выехало в США, Германию и некоторые другие страны, с которыми подобные договоры не были заключены.

Вопрос о законодательстве, которым должны регулироваться правоотношения между родителями и детьми, решен в договорах о правовой помощи, заключенных с Болгарией, Венгрией, Польшей, Эстонией, Латвией, Литвой и другими странами. Данные договоры устанавливают, что правоотношения между родителями и детьми определяются законом того государства, на территории которого родители и дети имеют совместное место жительства. Но, если место жительства родителей (одного из них) находится на территории одного договаривающегося государства, а место жительства ребенка — на территории другого, то правоотношения между родителями и детьми регулируются законом того государства, гражданином которого является ребенок.

В договорах с Венгрией, Болгарией и Польшей закреплено правило, позволяющее применить закон страны места жительства ребенка, если законодательство этой страны является для него более благоприятным¹³.

Правоотношения между ребенком, родившимся от лиц, не состоящих в зарегистрированном браке, и его матерью и отцом определяются законодательством той договаривающейся стороны, гражданином которой является ребенок.

При отсутствии международных соглашений сложности вызывают вопросы, связанные с осуществлением родительских прав при распаде семьи. Известны случаи, когда дети незаконно вывозились из России одним из родителей (незаконно удерживались за рубежом отцом ребенка) при наличии судебного решения о том, что ребенок должен проживать со своей матерью в России. Сложность в подобных случаях объясняется тем, что Россия не участвует в Гагской конвенции о гражданско-правовых аспектах похищения детей в международном масштабе 1980 г., которая регулирует гражданско-правовые вопросы, а целью ее — способствовать немедленному возвращению незаконно

перемещенных или похищенных детей. В Конвенции участвуют США, Великобритания, Грузия, Белоруссия, Эстония, Латвия и другие государства.

Переходим к последней рассматриваемой и неприятной теме, а точнее к расторжению брака в международном частном праве

Вопрос о возможности расторжения брака в разных государствах решается по-разному, но четко прослеживается три основных подхода. В некоторых странах (Аргентина, Колумбия, Ирландия) развод запрещен. В других государствах развод допускается при наличии определенных оснований, взаимное согласие супругов в число оснований не входит (Италия). В третьих развод допускается при наличии определенных оснований, в том числе и по взаимному согласию (РФ, Англия, Бельгия, Дания, Германия, Норвегия). В Италии с 1970 г. существует закон, который разрешил расторжение брака по строгому перечню оснований (осуждение одного из супругов к серьезному уголовному наказанию, раздельное проживание супругов не менее пяти лет по условиям сепарации, неспособность к брачной жизни, получение развода за границей), исключая взаимное согласие супругов. Во Франции с 1975 г. в качестве основания к разводу признано взаимное согласие супругов при сохранении такой причины развода, как виновное поведение одного из супругов. В Англии с 1971 г. тоже признано взаимное согласие супругов на развод после двухлетнего раздельного жительства. Правом Германии и Японии допускается расторжение брака по взаимному согласию супругов в случае «окончательного и непоправимого расстройтва брачной жизни». В Швеции от суда не требуют выяснения причин, побудивших стороны прекратить брак. В США в ряде штатов расторжение брака допускается такой причине, как «непоправимый его распад», а в других необходимо наличие иных оснований. Во многих штатах установлено требование оседлости в штате — от нескольких часов до нескольких лет. В государствах Азии и Африки (где господствует мусульманское право) определяющую роль играет волеизъявление мужчины. В немусульманских странах Азии и Африки существуют тенденции к расширению свободы разводов по европейскому варианту.

Различия в законодательстве государств по вопросу расторжения брака порождают противоречия, юридические трудности и, в следствии — «хромающие разводы». Законодательство различных стран по-разному решает и вопрос о порядке расторжения брака. Большинство государств признает судебный порядок (США, Франция, Англия). В некоторых странах по взаимному согласию супругов допускается внесудебный порядок развода (Япония, РФ). В Дании и Норвегии брак расторгается решением короля или административного органа; в Ирландии —

решением парламента.

Существует ряд коллизионных проблем расторжения брака в МЧП. Самая первая — проблема выбора права в разрешении дел о прекращении брака. Многие страны применяют национальный закон при расторжении брака, другие — закон места проживания супругов, третьи — закон страны суда. В Англии и США используется закон постоянного места жительства супругов, во Франции — закон общего домицилия или личный закон каждого супруга. Во многих государствах эти привязки дополняют друг друга. Привязка отношения по расторжению брака к закону гражданства разводящихся супругов квалифицируется как принцип коллизионного права, свойственный «континентальной» системе права. В странах же англосаксонской системы отмечается действие коллизионной формулы прикрепления к закону места жительства (*lex domicilii*) и закону суда (*lex fori*). Основным средством устранения «хромяющих разводов» выступает признание решения органа, расторгнувшего брак, в другом государстве или государствах. Есть государства, которые не признают иностранных решений о разводе своих граждан.

В признании прав иностранца, основанных на законе гражданства, может быть отказано по правилам «публичного порядка». Применение оговорки о публичном порядке зависит от суда, рассматривающего дело. Здесь речь идет о расхождениях между правом другого государства, на применение которого указывает коллизионная норма, и правом страны суда. В одних государствах нерасторжимость брака считается основой публичного порядка, и не допускается развод по национальному закону супругов, если он запрещен в стране суда, а другие страны принцип нерасторжимости брака к основам публичного правопорядка не относят, хотя личный закон супругов может его не допускать. Иногда супруги стараются, обойдя свой личный строгий закон, получить развод.

Затруднения, вызванные расхождениями материального, коллизионного и процессуального права различных стран в области расторжения брака, обуславливают поиски вариантов преодоления создавшегося положения с «хромяющими» разводами, непризнанием фактов расторжения брака в иностранном государстве и их юридических последствий. Средством в решении данной проблемы выступают международные договоры. Некоторые из стран Латинской Америки с 1928 г. единообразно решают вопросы о допустимости (недопустимости развода), его оснований и компетенции суда. Согласно ст. 1 Кодекса Бустаманте супруги могут предъявить иск о разводе в том случае, если одновременно допускается развод и по закону страны суда, и по национальному

закону разводящихся супругов.

Некоторые государства приняли в 1978 г. Гаагскую конвенцию о признании развода и судебного разлучения супругов. Согласно данной конвенции признается любая форма развода, если она является законной в стране, где совершен развод. Но любая из стран может и не признать развод между супругами, если их национальный закон на момент развода не допускал такового. Существуют также и в договорах о правовой помощи. Практика подобных договоров исходит из принципа безусловного предоставления гражданам договаривающихся государств таких же прав, как и собственным гражданам.

СК РФ предусматривает следующие процедуры расторжения брака: при отсутствии несовершеннолетних детей и материальных требований друг к другу в условиях взаимного согласия супругов — через органы записи актов гражданского состояния, при отсутствии согласия одного из супругов либо при наличии детей до 18 лет — через суд.

В ст. 160 СК РФ устанавливаются следующие особенности расторжения брака «с иностранными характеристиками»: расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также брака между иностранными гражданами на территории РФ производится в соответствии с законодательством РФ; гражданин РФ, проживающий за пределами территории РФ, вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории РФ супругом независимо от его гражданства в суде РФ. В случае, если в соответствии с законодательством РФ допускается расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния, брак может быть расторгнут в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях РФ; расторжение брака между гражданами РФ либо расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенные за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в РФ; расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в РФ.

Так, если брак расторгается на территории РФ, применяется законодательство России. Если заявление о расторжении брака подается в российский суд, вне зависимости от места жительства истца и ответчика, гражданин, проживающий за границей, должен быть надлежащим образом извещен обо всех обстоятельствах дела, о месте и времени его рассмотрения. Для этого ему пересылаются копии документов и повестка о явке в суд. Порядок пересылки и вручения документов регулируется действующими международными соглашениями. Далее начинается рассмотрение дела по правилам, которые установлены для граждан России. В случае неявки надлежащим образом извещенной стороны дело может быть рассмотрено и в ее отсутствие. Законодательство РФ применяется при расторжении брака, если иное не установлено международным договором. Ввиду того что, кроме случаев, предусмотренных международным договором, применение иностранного закона фактически исключено, расторжение брака, произведенное в РФ, может быть, как уже отмечалось выше, не признано за рубежом. Специального перечня оснований для развода в РФ не содержится, поэтому суд расторгает брак, если установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможно. Однако специальные положения о расторжении брака содержатся в договорах о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенным Россией с другими странами. Во многих двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных между РФ и другими государствами, предусмотрены общие правила о признании судебных решений.

Праву РФ известна и консульское расторжение брака. Материальные условия для расторжения брака в консульском учреждении аналогичны тем, которые должны присутствовать при осуществлении развода в органах ЗАГС. Право расторгнуть брак между гражданином своей страны и иностранцем консул имеет только тогда, когда это предусмотрено в консульской конвенции. При этом российский консул вправе расторгнуть брак между супругами — гражданами РФ, если хотя бы один из них постоянно проживает за границей.

Брачно-семейные отношения в международном частном праве сложная и довольно запутанная тема в которой мы попытались разобраться и понять её рассмотрев такие её составляющие как: особенности правового регулирования брачно-семейных отношений международного характера; заключение брака; признание браков заключенных за рубежом; консульские браки; правоотношения между супругами; правоотношения между родителями и детьми; расторжение брака в международном частном праве. Как стало окончательно ясно данная тема ещё неокончательно раскрыта и требует более усердного разбирательства между

странами (государствами), а на данный момент она такая какой вы её видите в данном достаточно информативном эссе.