

image not found or type unknown



Как и каждой системе, семейному праву и законодательству свойственны несогласованности, которые вызываются как внешними, так и внутренними факторами. Коллизий конституционных и отраслевых норм в принципе быть не должно, потому как все законы, другие правовые акты не должны противоречить Основному закону. Тем не менее, данные коллизии – факт правоприменительной практики, а методы их разрешения совсем не всегда однозначны.

В семейных отношениях в максимальной степени проявляется взаимосвязь с национальными традициями, религией, бытовыми и этническими обычаями, а потому семейное право разных стран принципиально отличается и практически не поддается унификации. Все это вызывает серьезные коллизии законов в области брачно-семейного права.

Основные коллизионно-правовые проблемы брака и семьи: форма и условия заключения брака; расовые и религиозные ограничения; запреты на браки с иностранцами; необходимость разрешения для вступления в брак; личный закон (главенство) мужа; заключение брака по доверенности и через представителя; полигамия и моногамия; однополые браки; ответственность за отказ вступить в обещанный брак; «хромяющие» браки (т.е. браки, порождающие юридические последствия в одном государстве и считающиеся недействительными, и не порождающими правовых последствий в другом).

В Семейном кодексе Российской Федерации произведена кодификация правовых норм, относящихся к брачно-семейным отношениям с участием иностранцев и апатридов (раздел VII). К таким отношениям возможно применение как российского, так и иностранного права, что подчеркивает прогрессивные тенденции в развитии российского права. В соответствии с Конституцией РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ национальным режимом в семейных отношениях.

Условия заключения брака в национальных законах также принципиально различны, но можно выделить и общие черты: достижение брачного возраста; ответственность за сокрытие обстоятельств, препятствующих заключению брака; запрет браков между близкими родственниками, усыновителями и усыновленными, опекунами и подопечными; запрет вступления в брак с ограниченно

дееспособными или полностью недееспособными лицами; необходимость явно выраженного согласия жениха и невесты.

При заключении смешанных и иностранных браков на территории России их порядок и форма подчиняются российскому законодательству (п. 1 ст. 156 СК РФ). Законодатель предусмотрел кумуляцию коллизионной привязки - условия заключения брака определяются личным законом каждого из супругов и необходимо учитывать положения российского права относительно обстоятельств, препятствующих вступлению в брак (ст. 14 СК РФ). Отсюда следует, что на территории РФ брак во всех случаях должен заключаться в органах загса. Брак, совершенный по религиозным обрядам, а также фактические брачные отношения не порождают правовых последствий. В законодательстве многих государств установлена необходимость получить специальное разрешение для вступления в брак с иностранцем (Венгрия, Индия, Иран, Италия, Норвегия, Польша, Швеция). Государственная регистрация заключения брака в РФ производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по общему правилу, по истечении месяца со дня подачи ими заявления в органы загса.

Вопрос о признании брака недействительным решается в строгой зависимости от того, законодательство какого государства (РФ или иностранного) было применено при заключении брака. Обязательным для лиц, вступающих в брак на территории РФ, или для российских граждан, заключающих брак за пределами территории РФ, будет являться соблюдение требований ст. 14 СК РФ об обстоятельствах, препятствующих заключению брака.

Расторжение браков. Современное законодательство большинства стран предусматривает как судебный, так и несудебный порядок расторжения брака. На международном универсальном уровне эти вопросы урегулированы в Гаагской Конвенции о признании развода и судебного разлучения супругов 1970 г. Специальные правила расторжения браков установлены в двусторонних договорах Российской Федерации о правовой помощи (с Болгарией, Венгрией, Вьетнамом, Польшей, Чехией):

- 1) развод производится органами того государства, гражданами которого являются супруги;
- 2) проживающие в одном государстве граждане другого государства могут возбудить дело о разводе в суде по месту жительства;
- 3) при расторжении брака применяется закон гражданства супругов;

4) если супруги не имеют общего гражданства и проживают на территории разных стран, дело о разводе может быть возбуждено в суде любого государства, и каждый суд будет применять свое собственное право.

Порядок расторжения иностранных и смешанных браков определен в консульских конвенциях и национальном законодательстве. В большинстве государств признается расторжение брака, произведенное за границей. Основная коллизионная привязка при разрешении вопросов развода - закон места расторжения брака.

Правоотношения между супругами. Правило о праве, подлежащем применению к личным неимущественным и имущественным правам и обязанностям супругов, основано на «территориальном подходе» и состоит в том, что права и обязанности супругов определяются законодательством того государства, на территории которого они имеют совместное (общее) место жительства (т.е. гражданство супругов во внимание не принимается).

Проблема выбора применимого к регулированию супружеских отношений права решается при помощи «цепочки» коллизионных норм. Генеральная коллизионная привязка - закон страны совместного проживания супругов; при отсутствии совместного места жительства - закон государства, на территории которого супруги имели последнее общее проживание. Если супруги никогда не проживали совместно, применяется право страны суда. В некоторых государствах (Великобритания, ФРГ, Франция) господствующей коллизионной привязкой выступает личный закон мужа, который применяется независимо от места жительства и гражданства супругов.

Коллизионные проблемы алиментных обязательств разрешаются на основе применения права совместного места жительства супругов.

Правоотношения между родителями и детьми Основанием возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей от конкретных родителей, т.е. отцовство и материнство, удостоверенное в установленном порядке. Коллизионное регулирование правового положения детей основано на применении закона гражданства ребенка. Гражданство детей устанавливается по гражданству родителей, по соглашению между ними (если родители имеют разное гражданство), по принципу «почвы» (ребенок приобретает гражданство того государства, на территории которого он родился). Основные проблемы правоотношений между родителями и детьми: установление и оспаривание

отцовства (материнства); лишение родительских прав; алиментные обязанности родителей и детей; охрана прав ребенка.

Право, применимое к вопросам установления и оспаривания отцовства и материнства, определено в статье 162 СК РФ. Основная коллизионная привязка - это закон гражданства ребенка по рождению. Это правило применяется независимо от последующего приобретения ребенком гражданства другого государства.

Усыновление (удочерение) в международном частном праве. На международном уровне основные вопросы усыновления (удочерения) разрешаются в Европейской Конвенции об усыновлении детей 1967 г. Основным коллизионным принципом, применяемом при усыновлении (удочерении) или при отмене усыновления (удочерения) иностранными гражданами российских детей на территории РФ, является закон гражданства усыновителя. При этом должны быть соблюдены требования российского законодательства, обеспечивающие защиту интересов детей при усыновлении (удочерении) (п. 1 ст. 165 СК РФ).

Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 1 ст. 26 ФЗ «О гражданстве РФ» ребенок, являющийся гражданином РФ, при усыновлении его иностранными гражданами, сохраняет гражданство РФ. Гражданство этого ребенка может быть прекращено в общем порядке по заявлению обоих усыновителей (единственного усыновителя) при условии, что ребенок не станет лицом без гражданства. Дети, в отношении которых допускается усыновление, порядок учета таких детей и лиц, желающих быть усыновителями, условия усыновления определяются по российскому законодательству. На консульские учреждения Российской Федерации возложена обязанность осуществлять защиту прав и интересов детей - граждан России, усыновленных (удочеренных) иностранными гражданами, за ее пределами.

Отсутствия единых материальных и коллизионных норм для всех правовых систем компенсируются принятием международных конвенций, развитием международных обычаев, которые применяются физическими и юридическими лицами, вне зависимости от их государственной принадлежности.

В этом смысле сфера семейно-брачных отношений является уникальной, так как ни процесс унификации, ни международные обычаи не могут ликвидировать специфику в регулировании, обусловленную национальными нормами.