



Сегодня все более очевидна тенденция объединения государств по различным направлениям деятельности. Еще более прослеживается образование различных союзов государств: например Европейский Союз и другие. Это неизбежно влечет резкое увеличение частных правоотношений между гражданами различных государств. При этом, вступая в такие отношения, стороны не всегда осознают, что они по-разному урегулированы законодательством государств каждого из субъектов. Часто возникают ситуации, когда стороны не могут определить, какое же право подлежит применению к складывающемуся правоотношению. Поэтому особенно востребованным становится международное частное право, которое призвано способствовать урегулированию спорных правоотношений.

Семья - уникальный институт общества. Она оказывает специфическое, не заменимое ничем другим явление на развитие личности любого человека, и особенно несовершеннолетних детей. Характер семьи, степень её материального благополучия, духовное и нравственное здоровье семьи во многом определяют облик человека, его общественную и трудовую активность, правильное воспитание детей и, в конечном счете, успехи и достижения всего общества.

Об актуальности избранной темы говорит тот факт, что почти все крупные события в жизни общества, так или иначе, затрагивают проблемы, связанные со сферой брачно-семейных отношений. Процессы миграции населения, развитие различных контактов (деловых, культурных, научных) между народами породили в современную эпоху особое понятие «иностранные браки», к которым относят не только так называемые смешанные браки, т.е. браки, заключенные лицами, являющимися иностранцами по отношению друг к другу, но и браки между гражданами одного и того же государства, но совершенные за границей.

Несмотря на значительное количество конвенций, и международных соглашений, принятых в данной области, все же наиболее важные материально-правовые нормы, регулирующие вопросы брака, семьи, опеки, усыновления и т.д. содержатся во внутреннем законодательстве стран. И поэтому проблемой является выбор закона, определяющего предварительные условия, при которых брак может быть заключен и признан действительным в государствах обоих супругов. Для решения этого вопроса существует ряд коллизионных привязок, таких как: личный закон, закон места заключения брака и т.д.

Брачно-семейные отношения представляют собой комплексные отношения личного неимущественного и имущественного характера, основанные на родственных связях и регулируемые нормами гражданского права. Во многих странах отсутствует семейное право как самостоятельная отрасль права, и семейные правоотношения регулируются гражданским законодательством (ФРГ, Швейцария). Во Франции первый Семейный кодекс был принят только в 1998 году. В большинстве современных государств семейное право отделено от гражданского, кодифицировано и представляет собой самостоятельную отрасль права (РФ, Алжир, страны Восточной Европы и Латинской Америки).

Правовое регулирование брачно-семейных отношений имеет значительную публично-правовую составляющую. В доктрине семейное право определяет как конгломерат частных и публичных норм. Разумеется, семейное право входит в систему частноправовых отраслей национального права, но государственное регулирование проявляется здесь намного рельефнее, чем в гражданском праве. Это связано с тем, что любое государство проводит отдельную демографическую политику, пытается контролировать воспроизводство населения и обеспечить надлежащие условия для развития нового поколения, как например, сейчас наше российское государство с помощью новой демографической политики пытается повысить рождаемость в стране.

В нормативных актах большинства государств отсутствует законодательное определение брака, и его правовые проблемы до конца не урегулированы ни в законах, ни в доктрине. Практически общепризнано, что брак - это юридически оформленный добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и презюмирующий совместное сожительство с ведением общего хозяйства. Гельтман-Павлова И.В. Международное частное право: Учебник. - М.: Эксмо. - 2008. - 752 с. Сразу же следует оговориться, что такое определение брака соответствует праву далеко не всех государств (например, тех государств, законодательство которых допускает однополые или полигамные браки). В современной доктрине права и судебной практике брак определяется как брак-договор, брак-статус или брак-партнёрство. Наиболее распространённой является точка зрения, что брак - это договор, гражданско-правовая сделка, порождающая личные и имущественные права и обязанности супругов.

Семейные отношения с иностранным элементом являются составной частью международных гражданских правоотношений. Иностранный элемент в брачно-семейных отношениях может проявляться во всех его вариантах. В законодательстве некоторых государств особо выделяются «иностранцы» (между

иностранцами) и «смешанные» (между иностранцами и собственными гражданами) браки. Семейные отношения в максимальной степени связаны с национальными традициями, религией, бытовыми и этническими обычаями, а потому семейное право разных стран принципиально отличается и практически не поддаётся унификации. Всё это вызывает серьёзные коллизии законов в области брачно-семейного права. Многочисленные коллизионные проблемы возникают, прежде всего, потому, что соответствующие материальные нормы разных государств существенно различаются между собой.

Например, понятие «брак» в немецком материальном праве означает официально заключенный с соблюдением определённых формальностей союз между мужчиной и женщиной для совместного проживания и создания семьи. С точки зрения немецкого коллизионного права под это понятие подпадает сожителство, не оформленное официально и имеющее временный характер. Немецкий законодатель учитывает, что иностранное право может иначе решать этот вопрос и включать в понятие «брак» временное сожителство, которое не является браком с точки зрения немецкого материального права. Вопрос о том, какая форма совместной жизни признаётся в качестве брака, решается на основе закона существа отношения (статуса места совершения брака). В итоге можно прийти к однозначному выводу: коллизионно-правовые рамки регулирования брачно-семейных отношений должны быть шире материально-правовых.

Основные коллизионно-правовые проблемы брака и семьи заключаются в следующем: 1. форма и условия заключения брака; 2. расовые и религиозные ограничения; 3. запреты на браки с иностранцами; 4. необходимость разрешения (дипломатического, родителей или опекунов) для вступления в брак; 5. личный закон (главенство) мужа; 6. заключение брака по доверенности и через представителя; 7. полигамия и моногамия; 8. однополые браки; 9. юридическая ответственность за отказ вступить в обещанный брак; 10. «хромающие» браки и др.

Доктрина и судебная практика некоторых государств при разрешении споров в области семейных отношений с иностранным элементом широко применяют теорию статутов: единый семейный (брачный) статут, статут общих последствий брака, статут права на имя (изменение фамилии вследствие вступления в брак), статут заключения брака, статут расторжения брака, статут имущественных отношений супругов и т.д. Применение теории статутов позволяет более детально регулировать все вопросы брачно-семейных отношений.

Именно в сфере брачно-семейных отношений с иностранным элементом наиболее часто возникает необходимость решения предварительного коллизионного вопроса, проблем адаптации коллизионных норм, множественности коллизионных привязок «хромающих» отношений и интерперсональных коллизий, применения оговорки о публичном порядке. Почти все аспекты брачно-семейных отношений регулируются посредством «цепочки» коллизионных норм.

Доктрина права при помощи сравнительного анализа определила наиболее распространенные коллизионные привязки для установления применимого права: 1. закон места заключения брака; 2. личный закон обоих супругов; 3. закон страны постоянного проживания ребёнка; 4. личный закон усыновителя; 5. закон компетентности учреждения; 6. закон суда; 7. закон страны совместного проживания супругов; 8. закон последнего совместного места жительства; 9. личный закон ребёнка; 10. закон места нахождения общей семейной собственности. Лукашук И.И. Норма международного права в современной правовой системе России. М.: Эксмо. - 2006. - 323 с. Все эти привязки должны по возможности единообразно применяться при регулировании брачно-семейных отношений («статус семейного права»). Закон суда, как правило, выступает в качестве вспомогательного средства, если привязка к иностранному праву не позволяет достичь должных правовых последствий, направленных на установление «принципа наибольшего благоприятствования» для более «слабой» стороны.

Попытки унификации брачно-семейных отношений с иностранным элементом предпринимаются с начала XX века. На универсальном уровне разработан целый комплекс Гаагских конвенций по вопросам семейного права: об урегулировании коллизий законов и юрисдикции в области разводов и судебного разлучения супругов 1902 года; о праве, применимом к алиментным обязательствам, 1972 года; о сотрудничестве в области иностранного усыновления 1993 года; об урегулировании коллизий законов в области заключения брака 1995 года и др. (всего около 50). Эти конвенции содержат в основном унифицированные коллизионные нормы. Основной недостаток Гаагских конвенций - ограниченный круг их участников. Многие из них так и не вступили в силу, поскольку не набрали необходимого количества ратификаций. На региональном уровне следует отметить конвенции Европейского союза и его органов по семейному праву: о репатриации несовершеннолетних 1970 года; о правовом статусе детей, рождённых вне брака, 1975 года и др.; Конвенцию СНГ о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года. Наличие целого комплекса универсальных и региональных международных соглашений, регулирующих брачно-семейные

отношения, породило термин «международное семейное право», который, правда, употребляется пока не слишком широко.

В Семейном кодексе 1995 года (СК РФ) произведена кодификация правовых норм, относящихся к брачно-семейным отношениям с участием иностранцев и апатридов (разд. VII СК РФ). К таким отношениям возможно применение как российского, так и иностранного права. В случае решения коллизионного вопроса в пользу иностранного права определён порядок установления содержания иностранного семейного права (ст.166 СК РФ). Это является обязанностью суда и иных компетентных органов РФ. Содержание иностранного семейного права устанавливает с учётом его официального толкования, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. За судом закреплено право обращаться в Министерство юстиции РФ, другие компетентные органы и привлекать экспертов в целях установлении содержания иностранных правовых норм. Стороны также вправе предпринимать предусмотренные в законодательстве действия в целях оказания суду помощи при установлении содержания иностранного семейного права. Семейный кодекс содержит оговорку о публичном порядке (ст.167) - нормы иностранного семейного права не применяются, если их применение противоречит основам правопорядка (публичному порядку) РФ. Семейный кодекс РФ. - М.: Проспект. - 2000. - 72 с. В подобных случаях применяются нормы российского права.

Из выше изложенного, можно сделать вывод, что основной проблемой брачно-семейных отношений в международном частном праве, является не слишком хорошо разработанная система подзаконных актов, конвенций, соглашений между государствами. И конечно то, что во многих странах отсутствует семейное право, как самостоятельная отрасль права.

Ранее коллизионные проблемы в вопросах личных и имущественных отношений между супругами возникали значительно реже, чем в других аспектах семейного права, поскольку эти отношения реже были отягощены иностранным элементом: гражданство супругов обычно совпадало. Ныне практически во всех странах перестал господствовать принцип, согласно которому женщина приобретает гражданство мужа. Нью-Йоркская конвенция о гражданстве замужней женщины 1957 года устанавливает правило: «Ни заключение, ни расторжение брака,... ни перемена гражданства мужем во время существования брачного союза не будут отражаться автоматически на гражданстве жены». Конвенция о гражданстве замужней женщины от 29.01.1957г. - Права и свободы личности /Международные документы и комментарии // Библиотечка «Российской газеты». - 2006. - 185 с. В

современном мире участились случаи разного гражданства супругов, что нередко приводит к возникновению коллизионных проблем при регулировании отношений между ними.

По общему правилу коллизионное регулирование личных имущественных отношений супругов основано на применении личного закона мужа и личного закона жены. Основная коллизионная привязка - закон последнего совместного места жительства супругов. Определяющее начало имеет территориальный признак. Если супруги никогда не проживали совместно, то применяется право страны суда. Отмечается широкое применение оговорки о публичном порядке. В развитых странах законодательно установлены равные права мужа и жены. Своеобразное регулирование личных отношений супругов имеет место в англо-американском праве (Великобритания, США) - обязанность создать супружескую общность жизни (консорциум).

Проблема выбора применимого к регулированию личных 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 различного места жительства и различного гражданства супругов.

Французские суды в этих вопросах особенно часто прибегают к оговорке о публичном порядке, чтобы исключить применение во Франции иностранного права, предоставляющего замужней женщине большую самостоятельность, чем французское право. Доктрина немецкого права высказывается за создание единой коллизионной привязки для урегулирования правоотношений между супругами. В Англии в первую очередь применяется закон суда, но теоретически английское право исходит из закона домицилия мужа.

Все правоотношения между супругами, возникшие в результате заключения брака, подчиняются статусу общих последствий брака. Данное положение закреплено в законодательстве некоторых государств (ФРГ) и в Рекомендации Комитета министров ЕС 1981 года «О правах супругов в отношении занятия по ведению семейного хозяйства и использованию семейного дома». Этот статус включает в себя обязательство вести совместную жизнь в браке, пользование местом общего

проживания, право каждого из супругов принимать самостоятельные решения, право заключать сделки при ведении общего домашнего хозяйства, презумпцию принадлежности отдельных вещей одному из супругов. Международное частное право (действующие нормативные акты): / Сб. документов / Сост. Г.К. Дмитриева. - М. - 2007 г. Изменение фамилии супругов в браке подчиняется специальному статуту - статуту права на имя.

Имущественные отношения между супругами основаны на договорном или легальном режиме совместного имущества. Виды легальных режимов имущества - режим общности (Франция, Швейцария), режим раздельности (Великобритания, ФРГ), режим отложенной собственности (Дания, Швеция, Норвегия). Дарения супругов друг другу не входят в общий семейный статут, поскольку представляют собой обязательства, в отношении которых действует договорный статут (статут дарения). Вместе с тем анонимные пожертвования в пользу одного или обоих супругов имеют семейно-правовую природу. Они квалифицируются как объекты имущественно-правовых отношений супругов и подчиняются статуту имущественных отношений.

В законодательстве большинства европейских стран предусмотрены обязанности по взаимному алиментированию супругов. Решение этого вопроса возможно как в судебном, так и по соглашению между супругами об уплате алиментов. Коллизионные проблемы алиментных обязательств разрешаются на основе применения права юридического домицилия (совместного места жительства). Проблемы могут возникнуть при отсутствии совместного места жительства супругов. В подобных случаях применяется субсидиарное коллизионное начало - закон общего гражданства (при его совпадении). При разном гражданстве супругов, не имеющих совместного жительства, основным коллизионным началом выступает закон места расторжения брака (статут развода).

Алиментные обязательства регулируются не только на национальном, но и на универсальном международном уровне - Гагская конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам в отношении детей, 1956 г. и Гагская конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам, 1973 г. Международное частное право (действующие нормативные акты): / Сб. документов / Сост. Г.К. Дмитриева. - М. - 2007 г. В связи с наличием этих конвенций в зарубежной литературе даже используется термин «международное алиментное право». Обе конвенции содержат унифицированные коллизионные нормы. Основная проблема, урегулированная в Конвенции 1956 г.: в каких размерах и у каких лиц одинаковой степени родства с ребенком, возможно требовать алименты на его содержание.

Конвенция действует в отношении всех несовершеннолетних (до 21 года) лиц, не состоявших в браке и имеющих постоянное место жительства в одном из государств - участников Конвенции. Алиментные обязательства в отношении детей регулируются законом места жительства ребёнка.

Гагская конвенция 1973 г. имеет приоритетное применение перед Конвенцией 1956 г. Конвенция 1973 г. регулирует алиментные обязательства во всей сфере семейного права, а не только в отношении детей. Основной коллизионной привязкой является закон обычного места пребывания (постоянного места жительства) лиц, имеющих право на получение материальной помощи (алиментов). В интересах таких лиц возможно применение и субсидиарной коллизионной привязки - закона общего гражданства и закона суда. Таким образом, основной коллизионный принцип международного алиментного права - закон места жительства лица, наделённого правом на получение алиментов.

В современном праве закреплён принцип равенства имущественных прав и обязанностей супругов. Статус имущественных отношений супругов соответствует статусу общих последствий брака. В западных странах при вступлении в брак обязательно заключается брачный контракт. Возможно заключение такого контракта под условием (отлагательным или отменительным). В законодательстве большинства стран предусмотрена неограниченная автономия воли относительно содержания брачного контракта. Единственное ограничение - соответствие положений брачного контракта публичному порядку государства. Установлена также возможность неограниченной автономии воли по вопросу применимого права. Применяется также право общего гражданства или общего domicilia супругов, закон страны суда.

В сфере имущественных отношений между супругами в Англии и во Франции в первую очередь становится вопрос о брачном контракте, в отношении которого могут возникнуть коллизионные проблемы, аналогичные любым договорным обязательствам. При отсутствии брачного договора (что является очень редким исключением) во Франции применяется закон общего места жительства супругов, в Англии - закон domicilia мужа.

Во многих странах к имущественным отношениям супругов применяется национальное право обоих супругов (или только мужа), действовавшее в момент заключения брака (ФРГ, Греция, Италия, Португалия). В этом выражается принцип неизменяемости статуса супружеского имущества. Исключения из этого принципа допускаются только в отношении брачных контрактов, которые могут изменить



такой режим. Из общего принципа единства статута супружеского имущества также делаются исключения в отношении недвижимости (ФРГ, Великобритания).

В Чехии и Польше к личным и имущественным отношениям супругов применяется право государства, гражданами которого они являются. При разном гражданстве отношения подчиняются: в Чехии - закон суда, в Польше - праву государства совместного жительства, субсидиарно-польскому праву. Польское и чешское законодательства содержат и некоторые специальные нормы о договорном урегулировании имущественных прав супругов.

Международно-правовое регулирование личных неимущественных и имущественных супружеских правоотношений предусмотрено во многих международных актах: в Гаагских конвенциях о коллизиях законов относительно личных и имущественных отношений супругов 1905 г.; о праве, применимом к режиму имущества супругов, 1978 г.; в Рекомендации Комитета ЕС «Об алиментах, которые причитаются в результате развода»; в Конвенции СНГ 1993 г. о правовой помощи. Основная коллизионная привязка, применяемая при регулировании правоотношений между супругами, это право страны постоянного совместного места жительства. Возможно и применение права общего гражданства, права последнего совместного места жительства и закона суда. Определение правового статуса семейной недвижимости основано на законе государства места нахождения недвижимости. Двусторонние договоры о правовой помощи устанавливают аналогичную цепочку коллизионных норм.

В российском праве по вопросу личных и имущественных отношений между супругами также установлена «цепочка» коллизионных норм - право страны совместного места жительства, право страны последнего совместного места жительства, российское право (на территории РФ) как закон суда (ст.161 СК РФ). Понятие и порядок заключения брачного контракта от брачного контракта в зарубежном праве - право сторон урегулировать только имущественные отношения. При заключении брачного договора и соглашения об уплате алиментов в браках с иностранным элементом сторонам предоставлена возможность выбора применимого права. При отсутствии соглашения сторон о применимом праве регулирование осуществляется посредством применения «цепочки» коллизионных норм, установленной в ст.161 СК РФ.

Брачно-семейные отношения представляют собой комплексные отношения личного неимущественного и имущественного характера, основанные на родственных связях и регулируемые нормами гражданского (в широком смысле слова) права. Во

многих странах отсутствует семейное право как самостоятельная отрасль права, и семейные правоотношения регулируются гражданским законодательством.

Семейные отношения с иностранным элементом являются составной частью международных гражданских правоотношений. Они включают в себя: вопросы заключения и расторжения брака; признание брака недействительным; права и обязанности супругов; определение режима имущества супругов; правоотношения между родителями и детьми; вопросы алиментных обязательств; формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей (опеки, попечительства, усыновления).

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.

Вопросы, касающиеся брачно-семейных отношений, занимают в доктрине и практике международного частного права особое место. Нормы, регулирующие семейные отношения, настолько тесно связаны с господствующими в стране моралью, религией, основными принципами жизни, что их применение зачастую зависит от существующего в данной стране понятия публичного порядка. Унификация законодательства в этой сфере международного частного права наиболее трудно осуществима.