DOI: 10.17117/na.2016.02.03.263

<http://ucom.ru/doc/na.2016.02.03.263.pdf>

Поступила (Received): 28.02.2016

Авлиев В.Н., Шураева Б.Н. Понятие и предмет брачного договора по законодательству России и Беларуси

Avliev V.N., Shuraeva B.N.
**Definition and the subject of the marriage
contract on legislation of Russia and Belarus**

Данная работа посвящена вопросам исследования брачного договора по законодательству России и Беларуси. Главным образом уделяется внимание на проблеме понятия и предмета брачного договора. В работе авторы предлагают пути совершенствования законодательства в изучаемом аспекте проблемы

Ключевые слова: брак, договор, наследование, имущество, супруги, сделка

Авлиев Вячеслав Николаевич

Кандидат исторических наук, доцент
Калмыцкий государственный университет им. Б.Б. Городовикова
Городовикова
г. Элиста, ул. Пушкина, 11

Шураева Баира Николаевна

Магистр
Московская академия экономики и права
г. Элиста, проспект Городовикова, 5

This work is devoted to research on the marriage contract under the laws of Russia and Belarus. The main attention is paid to the problem of the concept and the subject of the marriage contract. In this paper the authors suggest ways of improving the legislation in the studied aspect of the problem

Key words: marriage, contract, inheritance, property, marrieds, deal

Avliev Viacheslav Nikolaevich

Candidate of Historical Sciences, Associate Professor
Kalmyk state university named B.B. Gorodovikova
Elista, Pushkin st., 11

Shuraeva Baira Nikolaevna

Master
Moscow academy of economics and law
Elista, Gorodovikov ave., 5

С появлением моногамной семьи брак представлял собой основную форму взаимоотношения полов, объединяя различные виды отношений, вытекающих из брачного союза. Представления о браке развивались таким образом, что исторически первым было понимание брака как договора. Теория такого брака берет свое начало в Древнем Риме. В римском праве классического периода все основные формы вступления в брак носили признак простой гражданской сделки. Правовому регулированию в Риме подвергалась только определенная сфера брачных отношений, их цивилистическая сторона, а нравственная и сакральная оставались за рамками права [1, с.163].

Действующий Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ) позволяет супругам самим договориться, какие права они будут иметь в отно-

шении доходов и имущества семьи. Эти права закрепляются в брачном договоре, который можно заключить в любое время, как до вступления в брак, так и в уже сложившейся семье.

Однако впервые заключение брачного договора стало возможным после вступления в законную силу Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), то есть с 1 января 1995 г. и Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК РБ), который вступил в силу 1 июля 1999 г. В статье 256 ГК РФ и ст. 259 ГК РБ указано, что имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим супружеского имущества [2; 3].

Таким образом, как ГК РФ, так и ГК РБ, регламентируя отношения общей совместной собственности, в том числе и супругов, предусматривают диспозитивность ряда норм, указывая, что соглашением между собственниками может быть определено иное. Это, в частности, относится и к порядку владения и пользования общим имуществом, определения долей в общем имуществе, изменения статуса личного имущества одного из супругов в случае, если за счет имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества.

Стоит отметить, что, к великому сожалению, в наших странах давно укоренилось и существует до сих пор к брачному договору весьма скептическое отношение. У большинства сограждан брачный договор ассоциируется лишь с хитроумным расчётом и с корыстью, но никак ни со счастливым или спокойным браком.

Брачному договору посвящены ст. 40–44, главы 8 СК РФ, которая называется «Договорный режим имущества супругов». На отсутствие в СК РФ законодательного определения данного выражения обратил А.В. Мыскин [4, с.47]. Действительно, СК РФ в ст. 33 на этот счет дает лишь косвенное указание относительно того, что законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное.

Что касается выражения брачный договор, то некоторые авторы используют близкое по смыслу выражение «брачный контракт» [5, с.309]. Если принять во внимание опыт зарубежных стран, то там действительно используют данное выражение, а именно «contract de marriage».

В отличие от СК РФ, в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье (далее – КРББС) порядок заключения, расторжения, изменения и признания недействительным брачного договора регулируется лишь одной статьей – статьей 13.

СК РФ в ст. 40 и КРББС в ст. 13 устанавливает, что брачный договор может быть заключен как супругами, так и лицами, вступающими в брак [6; 4].

В соответствии со статьей 40 СК РФ брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Важно отметить, что заключение брачного договора не обязанность, а право супругов (лиц, вступающих в брак). То есть заключение брачного договора, должно быть свободно от какого бы то ни было внешнего воздействия. Пожелание одного из супругов (или одного из лиц, собирающихся вступить в

брак) другим или обоих супругов третьими лицами (например, родителями) к заключению брачного договора является грубым нарушением закона [7, с.38].

Стоит обратить внимание на то, что в белорусском законодательстве отсутствует определение брачного договора.

В теории дискуссионным является вопрос о правовой природе брачного договора. В юридической литературе выработались две противоположные позиции относительно его отраслевой принадлежности.

К сторонникам первой позиции относятся юристы, которые считают, что брачный договор имеет семейно-правовую принадлежность. Так, О.Н. Низамиева полагает, что семейно-правовая природа брачного договора обусловлена его специфическими особенностями, среди которых она выделяет: строго определенный субъектный состав (супруги и лица, вступающие в брак); тесную зависимость от брака, вне которого он не может существовать; своеобразие предмета договора (не только наличное, но и еще не приобретенное имущество); особое содержание, поскольку перечень существенных условий законом не установлен; нерасторжимую связь с личными отношениями» [8, с.49-50].

И.В. Злобина, соглашаясь с тем, что брачный договор направлен на урегулирование гражданско-правовых последствий брака и что порядок заключения и основания действительности данного договора подчинены действию норм гражданского права, полагает, однако, что из этого не следует делать вывод о гражданско-правовом характере брачного договора. Данный автор пытается обосновать его семейно-правовую природу, сосредоточив внимание на «тех приметах, признаках, которые невозможно объяснить с помощью традиционных конструкций гражданского права, и, прежде всего, на брачном договоре между лицами, вступающими в брак» [9, с.16].

Можно согласиться с доводами О.Н. Низамиевой в той части, которая касается специфических особенностей брачного договора. Вполне логично, к ним относится строго определенный субъектный состав (мужчина и женщина; супруги и лица, вступающие в брак).

Сторонники второй позиции считают, что брачный договор относится к гражданско-правовой отрасли. Так, С.А. Муратова пишет: «По своей правовой природе брачный договор представляет собой гражданско-правовой договор со специфическими особенностями, которые касаются субъектного состава, предмета, времени заключения и содержания договора. Поэтому к брачному договору, помимо норм СК РФ, могут быть применены общие положения ГК РФ о договорах. Прежде всего, брачный договор должен отвечать общим условиям действительности сделок: соответствовать требованиям закона; стороны брачного договора должны обладать дееспособностью к заключению брачного договора; воля сторон должна соответствовать их волеизъявлению; должна быть соблюдена требуемая законом форма брачного договора» [10, с.121].

Действительно, мы должны принять высказывание С.А. Муратовой о том, что возможность заключения брачного договора наряду с СК РФ предусмотрена и ГК РФ. Кроме того, его изменение и расторжение осуществляются по основаниям и в порядке, установленным также нормами обоих кодексов.

М.В. Антокольская считает, что брачный договор представляет собой особый вид гражданского договора; он входит в группу договоров, направленных на установление или изменение правового режима имущества. К этому же виду следует отнести договор о разделе общей совместной собственности и соглашение о порядке использования объектов, находящихся в общей собственности [11, с.167].

По мнению Л.М. Пчелинцевой, брачный договор по своей природе представляет собой одну из разновидностей гражданско-правовых договоров. Брачный договор должен отвечать тем требованиям, которые ГК РФ предъявляет к гражданско-правовым договорам. Кроме того, изменение и расторжение брачного договора производится по основаниям и в порядке, предусмотренным ГК РФ для изменения и расторжения договора [12, с.203].

И, наконец, С.С. Дороженко также выражает свое согласие на то, что по своей природе брачный договор относится к гражданско-правовой отрасли. Он пишет: «Брачный договор является разновидностью сделки и одним из видов гражданско-правовых договоров. Определение брачного договора, данное в ст. 40 СК РФ, вытекает из общего определения договора в гражданском праве как соглашения двух или нескольких лиц об установлении, изменении, прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК РФ). О гражданско-правовой природе брачного договора говорит тот факт, что изменение и расторжение его осуществляются по основаниям и в порядке, которые предусмотрены ГК РФ (п. 2 ст. 43 СК РФ). Кроме того, ст. 4 СК РФ гласит, что к отношениям, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений» [13, с.92].

Таким образом, мы видим, что вторая точка зрения среди исследователей преобладает, и они, на наш взгляд, вполне убедительно обосновывают свои доводы. С их выводами мы согласны.

Действительно, брачный договор – это в первую очередь договор (если определять его правовую принадлежность). В свою очередь понятие «договор», порядок его заключения, изменения и расторжения изначально регулирует именно ГК РФ. Как уже было сказано, в соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Таким образом, при заключении брачного договора его стороны становятся участниками гражданско-правовых отношений. А что касается специфических особенностей, которыми обладает брачный договор в виде субъектного состава, времени вступления его в силу, то они никоим образом не влияют на его правовую природу.

Отметим, что в абсолютном большинстве зарубежных стран, в которых законодательством предусмотрен брачный договор, его понятие и порядок заключения, изменения и расторжения регламентированы гражданскими кодексами. Впервые такой институт, как брачный договор, был закреплен в Гражданском кодексе Франции в 1804 г.

Отметим на одно преимущество ст. 13 КРББС – вопрос о цели заключения брачного договора, которая откровенно сказать, отсутствует в отечественном законодательстве и это, несмотря на то, что в белорусском законодательстве отсутствует определение понятие брачного договора.

Видится вполне возможным внесение цели заключения брачного договора в наше семейное законодательство с некоторым нашим пояснением (например, то, что он позволяет обезопасить супругов от лишних эмоциональных потрясений, которые могут возникнуть в связи с финансовыми потерями в случае развода), к примеру, первым абзацем в ст. 40 СК РФ, а существующий первый абзац переместить во второй:

«Статья 40. Брачный договор

В целях укрепления брака и семьи, повышения культуры семейных отношений, осознания прав и обязанностей супругов, ответственности за детей и друг за друга лица, вступающие в брак, и супруги могут заключить Брачный договор. Он позволяет обезопасить супругов от лишних эмоциональных потрясений, которые могут возникнуть в связи с финансовыми потерями в случае развода.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения».

Данная компиляция части нормы из законодательства соседнего государства, на наш взгляд, принесет в отечественное законодательство о брачном договоре конкретику для людей (для чего необходимо заключать брачный договор), которые думают о заключении брачного договора. Также это поможет побороть стереотипы российского негативного общественного мнения о брачном договоре как о расчете, бездушности и корысти.

В отличие от белорусского законодательства предметом брачного договора в России являются только имущественные отношения между супругами, и какие-либо другие семейные отношения брачным договором регулироваться не могут. Нельзя, например, включить в договор личные отношения супругов: любить друг друга, не изменять, не обманывать и т.п. На наш взгляд, вполне достаточно регулировать брачным договором лишь имущественные отношения, тем более, что прописанные в законодательстве Беларуси взаимоотношения родителей и детей (говорится о формах, методах и средствах воспитания детей; месте проживания детей, порядке общения с детьми отдельно проживающего родителя, а также другие вопросы воспитания детей в случае расторжения брака) могут решаться в России в судебном порядке.

С помощью брачного договора супруги могут реализовать свое право на изменение по собственному усмотрению установленного законом режима совместной собственности супругов (п. 1 ст. 42 СК РФ). Необходимо добавить, что предметом брачного договора может быть как уже нажитое имущество, так и то, которое будет нажито супругами в будущем. Возможно включение в предмет соглашения и условий по поводу имущества, принадлежащего только одному из супругов. Однако такой договор будет уже иметь признаки смешанного дого-

вора, т.е. содержать в себе элементы различных договоров (брачного и, например, мены). Поскольку брачный договор является разновидностью двусторонней сделки, на него распространяются те же правила, которые действуют в отношении сделок (гл. 9 ГК РФ), в том числе относящиеся к их форме [14, с.47].

Список используемых источников:

1. Закирова С.А. К вопросу о сущности и правовой природе брака и его отличии от нетрадиционных форм брачных отношений // *Власть Закона*. 2014. №2(18). С. 162-167.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // *Собрание законодательства* (далее – СЗ) РФ. 1994. № 32. Ст. 3301. № 50. Ст. 5279.
3. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 28 октября 1998 г. №218-З. Минск, 2015.
4. Мышкин А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора // *Юрист*. №3. 2006. С. 47-51.
5. Давыдова А.А., Семина А.А. Брачный контракт в России: теория и практика // *Наука и современность*. 2010. № 2-3. С. 308-312.
6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 30.12.2015).
7. Потапова Н.В. Ограничение свободы брачного договора и вопросы действительности брачного договора // *Нотариальный вестник*. 2013. № 8. С. 34-41.
8. Низамиева О.Н. Договорное регулирование имущественных отношений в семье. Казань: Таглитат, 2014.
9. Злобина И.В. О юридической сущности брачного контракта: гражданско-правовая сделка или супружеский контракт // *Закон и право*. 2001. № 8. С. 16-21.
10. Муратова С.А. Семейное право. М.: Эксмо, 2010.
11. Антокольская М.В. Семейное право России. М.: Юристъ, 2011.
12. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. М.: Норма, 2012.
13. Дороженко С.С. Брачный договор. Понятие и содержание // *Закон и право*. №11. 2006. С. 92-93.
14. Гонгало Б.М., Крашенинников П.В. Брачный договор. Комментарий семейного и гражданского законодательства. М., 2013.

© 2016, Авлиев В.Н., Шураева Б.Н.

Понятие и предмет брачного договора по законодательству России и Беларуси

© 2016, Avliev V.N., Shuraeva B.N.

Definition and the subject of the marriage contract on legislation of Russia and Belarus