

ГОД СЕМЬИ 2024

СЕРИЯ УЧЕБНЫХ ИЗДАНИЙ
ЧАСТНО-ПРАВОВЫЕ ДИСЦИПЛИНЫ

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Третье издание



УДК 347.61/.64(470+571)(075.8)

ББК 67.404.5(2Рос)я73-1

С30

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор *Т.В. Дерюгина*;

доктор юридических наук, профессор *А.Н. Кузбагаров*

Главный редактор издательства *Н.Д. Эриашвили*,
кандидат юридических наук, доктор экономических наук,
профессор, почетный работник сферы образования РФ,
лауреат премии Правительства РФ в области науки и техники,
лауреат премии Правительства РФ в области образования

С30 Семейное право: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция» / под науч. ред. О.Ю. Ильиной, А.Н. Левушкина; под общ. ред. А.О. Иншаковой, Н.Д. Эриашвили. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2024. — 391 с. — (Серия «Dura lex, sed lex»).

ISBN 978-5-238-03891-9

В учебнике раскрыты базовые вопросы, изучаемые в рамках учебной дисциплины «Семейное право». На основе действующего семейного, иного отраслевого законодательства и положений правоприменительной практики определены основные виды семейных правоотношений. Особое внимание уделено наиболее важным доктринальным и практическим проблемам семейного права, наибольшую актуальность среди которых приобрели вопросы, возникающие при рассмотрении семейных споров.

Оригинальная, но в рамках традиционного подхода система изложения учебного материала позволила не только определить основные положения семейного права, но и установить особенности выделенных институтов семейного права.

Материал изложен с учетом последних изменений гражданского, семейного и иного законодательства, а также тенденций российской судебной практики.

Книга рассчитана на широкий круг читателей. Учебник может быть рекомендован преподавателям, аспирантам, магистрантам, студентам юридических вузов и всем, кто интересуется проблемами семейного права.

ББК 67.404.5(2Рос)я73-1

ISBN 978-5-238-03891-9

© ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2019, 2023, 2024

Принадлежит исключительное право на использование и распространение издания. Воспроизведение всей книги или любой ее части любыми средствами или в какой-либо форме, в том числе в интернет-сети, запрещается без письменного разрешения издательства.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
ГЛАВА 1. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД И ИСТОЧНИКИ	10
1.1. Место семейного права в системе отраслей права. Понятие семейного права	10
1.2. Предмет семейного права	13
1.3. Метод семейного права	17
1.4. Принципы семейного права	19
1.5. Источники семейного права	22
1.6. Система семейного права	29
1.7. Применение норм семейного права в пространстве и во времени	32
Модульная программа к главе 1 «Семейное право: понятие, предмет, метод и источники»	42
Контрольные вопросы и задания	42
ГЛАВА 2. ИСТОРИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА	43
2.1. Древний (дохристианский) период развития семейного права	43
2.2. Христианский (допетровский) период развития семейного права	45
2.3. Период брачного права Российской империи	46
2.4. Советский период развития семейного права	47
2.5. Современный период развития семейного права	49
Модульная программа к главе 2 «История семейного права»	52
Контрольные вопросы и задания	53
ГЛАВА 3. СЕМЕЙНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ	54
3.1. Семейные правоотношения: понятие, виды, элементы	54
3.2. Юридические факты в семейном праве	59
3.3. Понятие семьи, родства и свойства	62
3.4. Осуществление и защита семейных прав	67
3.5. Сроки в семейном праве	72
Модульная программа к главе 3 «Семейные правоотношения	86
Контрольные вопросы и задания	87
ГЛАВА 4. БРАК ПО СЕМЕЙНОМУ ПРАВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	88
4.1. Понятие брака. Условия и порядок его заключения	88
4.2. Условия и порядок прекращения брака	99
4.3. Недействительность брака и ее правовые последствия	103
4.4. Брачный договор	108
Модульная программа к главе 4 «Брак по семейному праву Российской Федерации»	166
Контрольные вопросы и задания	167
ГЛАВА 5. ЗАКОННЫЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА СУПРУГОВ	168
5.1. Имущественные права и обязанности супругов. Законный режим имущества супругов	168

5.2. Имущество каждого из супругов	174
5.3. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов	181
5.4. Раздел общего имущества супругов: добровольный и судебный порядок	188
Модульная программа к главе 5 «Законный режим имущества супругов»	198
Контрольные вопросы и задания	199
ГЛАВА 6. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ	200
6.1. Установление происхождения детей	200
6.2. Права несовершеннолетних детей	206
6.3. Права и обязанности родителей	210
6.4. Ответственность за ненадлежащее исполнение родительских прав и обязанностей	213
Модульная программа к главе 6 «Личные неимущественные и имущественные правоотношения между родителями и детьми»	237
Контрольные вопросы и задания	238
ГЛАВА 7. АЛИМЕНТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА	239
7.1. Алиментные обязательства: понятие, виды и признаки	239
7.2. Алиментные обязательства родителей и детей	243
7.3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов	250
7.4. Алиментные обязательства других членов семьи	253
7.5. Порядок взыскания и уплаты алиментов	261
Модульная программа к главе 7 «Алиментные обязательства»	279
Контрольные вопросы и задания	280
ГЛАВА 8. ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ	281
8.1. Выявление детей, оставшихся без попечения родителей	281
8.2. Понятие, условия и порядок усыновления	288
8.3. Основания и порядок установления опеки и попечительства над детьми	295
8.4. Понятие и порядок образования приемной семьи	306
Модульная программа к главе 8 «Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей»	331
Контрольные вопросы и задания	332
ГЛАВА 9. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА	333
9.1. Коллизионные нормы в семейном праве	333
9.2. Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранного элемента	340
Модульная программа к главе 9 «Правовое регулирование семейных отношений с участием иностранного элемента»	383
Контрольные вопросы и задания	384
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	385
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	387

ГЛАВА 1

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД И ИСТОЧНИКИ

После изучения главы обучающиеся должны:

- **знать** основные понятия, категории, институты семейного права, источники семейного права, регулирующие личные неимущественные и имущественные отношения семейных правоотношений
- **уметь** использовать знания об основных институтах семейного права в практической деятельности, систематизировать источники семейного права по их юридической силе в целях применения в конкретных сферах юридической деятельности
- **владеть** методами сбора, анализа и оценки информации семейно-правового характера, необходимыми в правоприменительной деятельности

1.1. Место семейного права в системе отраслей права.

Понятие семейного права

Семейное право занимает особое место среди всех отраслей российского права. Семейные отношения затрагивают практически все сферы жизнедеятельности общества и имеют особый порядок правового регулирования, определяющийся их природой.

Исторически сложилось, что область семейно-правовых отношений стремилась к отделению от гражданского права, к которому была отнесена изначально. Тем не менее во многих странах (Франция, Германия и др.) отношения, возникающие из брака и принадлежности к семье, регулируются соответствующими главами гражданских кодексов. Поэтому до сих пор на страницах научной литературы ведутся споры о месте семейного права по отношению к праву гражданскому. Существует две точки зрения:

- *семейное право* — *подотрасль гражданского права*. Ее придерживаются О.С. Иоффе, М.В. Антокольская, М.И. Брагинский;
- *семейное право* — *самостоятельная отрасль права*. Данную точку зрения высказывают И.Г. Оршанский, А.И. Загоровский, Л.М. Пчелинцева, В.Д. Рузанова, А.М. Нечаева.

Противоположные точки зрения до настоящего момента вызывают острую полемику среди ученых. Наиболее обоснованной видится позиция юристов, рассматривающих семейное право как самостоятельную отрасль, тесно связанную с гражданским правом. В качестве обоснования этого можно привести следующие аргументы:

- в соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство является предметом ведения Российской Федерации, в то время как семейное законодательство — предмет совместного ведения Российской Федерации и субъектов (п. «о» ст. 71, п. «к» ст. 72);
- каждая из отраслей имеет свой предмет правового регулирования, хотя на первый взгляд в них много общего. Напомним, что предмет гражданского права — имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, в то время как предмет семейного права — личные неимущественные и имущественные отношения;
- имеются различия и в субъектном составе сопоставляемых отраслей права. Участниками регулируемых гражданским правом общественных отношений являются граждане и юридические лица, а также публичные образования. Участниками отношений, регулируемых семейным правом, выступают члены семьи: супруги, родители и дети, другие родственники и иные лица;
- семейные правоотношения возникают из особых юридических фактов, характеризующихся как состояния. К ним относятся брак (супружество), родство, материнство, отцовство, усыновление и др.;
- нормами семейного права устанавливается юридическая ответственность, обладающая определенной самостоятельностью, базирующейся на исключительности санкций.

В пользу позиции о самостоятельности семейного права говорит сохраняющееся законодательное обособление гражданского и семейного права, выражающееся в принятии отдельных кодексов — Гражданского кодекса РФ (в четырех частях) и Семейного кодекса РФ.

Таким образом,

современное российское семейное право — самостоятельная отрасль права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие из брака, родства, усыновления, а также принятия на воспитание в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

А.М. Нечаева также последовательно придерживалась взгляда на семейное право как самостоятельную отрасль. При этом приводятся в общих чертах следующие соображения¹:

1) семейное право отвечает требованиям, предъявляемым к отрасли права как таковой;

2) предмет семейно-правового регулирования не только обозначен семейным законодательством, но и содержит в качестве своей основы все характерные для семейно-правовых отношений признаки;

3) ядро семейно-правовых отношений составляют их духовность, нравственные начала человеческого поведения, что относится к непреходящим ценностям российского общества;

4) соображения экономического свойства не превалируют при регулировании семейных правоотношений;

5) методы регулирования семейных и гражданских правоотношений (императивно-диспозитивные) имеют лишь внешнее, сугубо формальное сходство;

6) для гражданских правоотношений характерны частноправовые начала, с которыми связана свобода гражданина в гражданско-правовой сфере современного общества. В регулировании семейных правоотношений, которые уже возникли, преобладают в основном начала публичные, особенно когда речь идет о защите нарушенных прав ребенка;

7) семейное право в отличие от гражданского несет большую воспитательную нагрузку, выполняет воспитательную миссию по отношению к самым широким слоям населения, а потому тяготеет не к экономике, а к нормам нравственного порядка;

8) внедрение экономических начал в семейное право чревато моральным опустошением человеческой личности;

¹ *Нечаева А.М.* Семейное право как самостоятельная отрасль // Государство и право на рубеже веков (Материалы всероссийской конференции). М., 2001. С. 25.

9) нормы гражданского и семейного права преследуют принципиально разные цели, поэтому существует разная степень заинтересованности государства в их осуществлении;

10) семейное право по сути своей тяготеет к праву естественному. Оно ближе к человеческой природе, имеющей свои ценности. Большинство его предписаний непосредственно касается прав каждой личности, которыми она наделяется со дня рождения, что составляет одну из главных особенностей человеческого бытия.

Несмотря на имеющуюся дискуссию, преобладающей продолжает оставаться традиционная точка зрения на семейное право, как на самостоятельную отрасль права, имеющую свое собственное законодательство, а также как одно из направлений науки и соответствующую учебную дисциплину.

Видится необходимой разработка категориального аппарата семейного законодательства, дополнение Семейного кодекса Российской Федерации статьей, определяющей содержание основных терминов семейного права, таких как брак, семья, родители и лица, их заменяющие, место жительства ребенка и др.¹

Таким образом, учитывая данную аргументацию, а также принятие СК РФ, есть основания принять точку зрения, согласно которой: *семейное право* — это самостоятельная отрасль права, регулирующая имущественные и личные неимущественные отношения между членами семьи, возникающие на основании брака, родства и принятия детей на воспитание в предусмотренных законом формах.

1.2. Предмет семейного права

Как и каждая самостоятельная отрасль права, семейное право имеет свой собственный предмет правового регулирования. Предметом семейного права является особая группа общественных отношений, которые условно именуется *семейными правоотношениями* или семейно-правовыми отношениями (суть — правоотношения в семье). Однако такое определение предмета является не совсем точным, потому что не все семейные правоот-

¹ Левушкин А.Н. Направления совершенствования Семейного кодекса Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 1. С. 56.

ношения регулируются исключительно нормами семейного права. Некоторые отношения между членами семьи одновременно регулируются нормами гражданского права, например наследственные отношения.

«Входящие в предмет регулирования СК РФ отношения, действия не существуют изолированно, поскольку существующие в семейно-правовой сфере отличаются сложностью, тем более что имеются в виду особые отношения, по-своему автономные. Вот почему их нельзя смешивать с другими, имеющими свой предмет регулирования, что не исключает их взаимодействия с СК РФ»¹.

Согласно ст. 2 Семейного кодекса РФ, семейное законодательство:

- устанавливает порядок осуществления и защиты семейных прав, условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным;
- регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами;
- определяет порядок выявления детей, оставшихся без попечения родителей, формы и порядок их устройства в семью, а также их временного устройства, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Таким образом, семейное законодательство ограничивает состав семейных отношений, регулируемых семейным законодательством. Как видно из приведенного перечня, они (отношения) являются конкретными и исчерпывающими. Следовательно, предмет семейного права — не просто семейные отношения, а отношения, строго определенные семейным законодательством.

Как и в гражданском праве, семейные правоотношения разделяются на два основных вида — личные неимущественные и имущественные.

¹ *Нечаева А.М.* К вопросу о совершенствовании Семейного кодекса РФ // Российская юстиция. 2017. № 4. С. 17; *Левушкин А.Н.* Научное наследие и значение трудов А.М. Нечаевой для развития науки семейного права // Семейное и жилищное право. 2018. № 5. С. 15—18.

Личные неимущественные отношения не имеют непосредственного материального содержания: касаются вступления в брак и прекращения брака, отношений между супругами при рассмотрении вопросов жизни семьи, выбора фамилии при заключении и расторжении брака, отношений между родителями и детьми по воспитанию и образованию детей и др.

Имущественные отношения — отношения, возникающие из алиментных обязательств членов семьи (родителей и детей, супругов (бывших супругов), других членов семьи), а также отношения между супругами по поводу их общего и раздельного имущества.

Семейные отношения — это отношения, складывающиеся между супругами и бывшими супругами, между родителями и детьми, между лицами, заменяющими родителей, и ребенком, оставшимся без попечения родителей, а также отношения между иными субъектами семейного права¹.

Структура СК РФ характеризуется отсутствием логики построения, нет и единства критериев при объединении правовых норм в структурные подразделения системы.

Конечно, входящие в предмет регулирования Семейным кодексом РФ отношения, действия не существуют изолированно, поскольку существующие в семейно-правовой сфере отличаются сложностью, тем более что имеются в виду особые отношения, по-своему автономные. Вот почему их нельзя смешивать с другими, имеющими свой предмет регулирования, что не исключает их взаимодействия с СК РФ².

Необходимо не только вычленив в составе кодифицированных актов Особенную часть, но и, как вариант, предусмотреть в ней два раздела — «Личные неимущественные отношения между членами семьи» и «Имущественные правоотношения между членами семьи», соответственно, в каждом разделе обособить главы, руководствуясь субъектным критерием (личные права и обязанности супругов (бывших супругов), личные права и обязанности

¹ Левушкин А.Н. Направления совершенствования Семейного кодекса Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 1. С. 56.

² См.: Нечаева А.М. К вопросу о совершенствовании Семейного кодекса РФ // Российская юстиция. 2017. № 4. С. 17.

родителей и детей и т.д.). Данное предложение не носит императивного характера, равно приемлемым является и вариант структурирования Особенной части кодифицированных актов семейного законодательства исходя из семейно-правовых связей.

«Государство постоянно расширяет сферу своего вмешательства в частноправовую сферу семейных отношений в целях выполнения функций защиты прав гражданина и обеспечения его частных интересов в семейно-правовой сфере»¹.

Таким образом,

предметом семейного права являются личные неимущественные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из брака, родства, усыновления и принятия детей в семью на воспитание.

Цели семейно-правового регулирования, задачи по их достижению, а также принципы как руководящие ориентиры семейно-правового регулирования выступают предпосылками публицизации семейного законодательства. Безусловно, признание семейного права самостоятельной отраслью права, гармонично сочетающей частноправовые и публично-правовые начала, обосновывает проецирование такого подхода и в плоскость семейного законодательства.

Исследование семейного законодательства Российской Федерации позволяет говорить о новых тенденциях в его развитии. В частности, не только об изменении традиционных отраслевых критериев (предмет и метод правового регулирования, основные начала и система законодательства), но и о появлении новых признаков, свидетельствующих о трансформации системы семейного законодательства².

На сегодняшний день семейное право — одна из важнейших отраслей права Российской Федерации, регулирующая частно-публичные отношения в рамках семьи, не лишенная публично-правового начала и императивного регулирования отношений, вытекающих из брака и принадлежности к семье. Семейное право

¹ Левушкин А.Н. Теоретическая модель построения системы семейного законодательства государств — участников СНГ: Монография. М.: ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2013. С. 16.

² Левушкин А.Н. Направления совершенствования Семейного кодекса Российской Федерации // Семейное и жилищное право. 2018. № 1. С. 56.

в его сегодняшнем состоянии — это полноценная самостоятельная отрасль права, включающая подотрасли, институты и субинституты. Следует подчеркнуть, что семейное право имеет многоаспектный характер, семейные отношения пронизывают все бытие человека, поэтому следует считать оправданным рассмотрение семейного права и как отрасли права, и как системы законодательства, и как науки и учебной дисциплины. Семейное право — важная социально ориентированная отрасль в системе права РФ. Его полноценное и качественное регулирование должно способствовать дальнейшему экономическому и социальному развитию государства, укреплению семьи, балансу публичных и частных интересов в семейно-правовой сфере.

Семейное право занимает самостоятельное положение в системе права. Данная отрасль занимает промежуточное положение между публичными и частными отраслями и, следовательно, семейное право относится к частно-публичной отрасли права.

Полагаем, что семейное право занимает самостоятельное положение в системе права. Данная отрасль, по нашему мнению, занимает промежуточное положение между публичными и частными отраслями и, следовательно, семейное право относится к частно-публичной отрасли права¹.

1.3. Метод семейного права

Самостоятельность отрасли права определяется не только наличием «своего» собственного предмета. Вторым значимым признаком существования отрасли права является наличие собственного *метода регулирования отношений*.

Вопрос о методе семейного права относится к числу дискуссионных. Антокольская считает, что метод семейного права может быть охарактеризован в целом как диспозитивный и ситуационный². Е.М. Ворожейкин указывал, что советское семейное право характеризуется императивностью большинства норм,

¹ Левушкин А.Н. К вопросу о понятии, предмете и системе семейного права России и других государств — участников СНГ на современном этапе развития // Семейное и жилищное право. 2013. № 5. С. 38.

² См.: Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2004. С. 21—31.

но не отрицал целесообразности применения диспозитивных правил¹.

Л.М. Пчелинцева и В.Ф. Яковлев полагали, что метод семейного права по содержанию воздействия на отношения является дозволительным, а по форме предписаний — императивным².

С учетом того, что отраслевой метод правового регулирования общественных отношений раскрывается в четырех основных признаках:

- характер правового положения участников;
- особенности возникновения правовых связей между ними;
- специфика разрешения возникающих конфликтов;
- особенности мер принудительного воздействия на правонарушителей, мы можем сделать вывод, что к методам регулирования семейных правоотношений можно отнести преимущественно диспозитивный метод, а также императивный и ситуационный метод.

Представляется необходимым разделить понятие метода на две категории. Уместно вести речь о *методе регулирования семейных отношений* и *методе семейного законодательства*. Безусловно, свои отношения члены семьи строят на чувствах взаимной любви, уважения и взаимного согласия. Исходя из этого, государство признает за ними право в регулировании отношений между собой на основе диспозитивности (*диспозитивный метод*). Что же касается семейного законодательства (как совокупности норм, установленных государством), то, несмотря на увеличение диспозитивных норм, число императивных предписаний (*императивный метод*) все же достаточно велико.

Итак, семейное право как самостоятельная отрасль права имеет свой метод. На основе анализа мнений ученых метод семейного права можно охарактеризовать как *дозволительно-императивный*.

Таким образом, сочетание особенностей предмета и метода семейного права позволяет рассматривать его в качестве самостоятельной правовой отрасли, входящей в частноправовую подсистему системы российского права.

¹ См.: Белякова А.М., Ворожейкин Е.М. Советское семейное право. М.: Юрид. лит., 1974. С. 12.

² См.: Советское семейное право: Учебник / Под ред. В.А. Рясенцева. М., 1982. С. 11.

1.4. Принципы семейного права

В соответствии с общими принципами права выстраивается и вся совокупность правовых принципов семейного права. Правовым принципам семейного права как руководящим положениям права придается особое значение, которое заключается в высокой степени важности и обязательности для всех без исключения участников семейных правоотношений. Вследствие этого им необходимо надлежащее и соответствующее выполняемым ими функциям нормативное закрепление. Как правило, основные правовые принципы семейного права закрепляются в Конституции РФ и СК РФ. Объясняется это, в частности, тем, что в большинстве случаев на вершине иерархической лестницы нормативных актов находится Конституция, чьи положения общеобязательны при нормотворчестве и правоприменении. Это также подчеркивает высокую стабильность принципов семейного права, которые в отличие от иных норм семейного права имеют высокую степень устойчивости к изменениям. От обычных норм семейного права принципы отличаются тем, что всегда носят императивный характер, при этом в них отсутствуют санкции и зачастую другие элементы семейно-правовой нормы (гипотезы или диспозиции)¹.

1. Признание брака, заключенного только в органах ЗАГС. Брак признается не всякий союз мужчины и женщины, а лишь тот, который получил государственное признание в форме государственной регистрации его заключения в органах ЗАГС. Поскольку закон признает только гражданский (светский) брак, состояние граждан в фактических брачных отношениях или заключение ими брака по религиозным обрядам является личным делом каждого гражданина, но не влечет правовых последствий законного брака.

2. Добровольность брачного союза мужчины и женщины на началах единобрачия (моногамии). Выбор супруга и вступление в брак зависят исключительно от воли лиц, в него вступающих. Принуждение к вступлению в брак, нарушение воли ведут к признанию брака недействительным, так же как и вступление в дру-

¹ Левушкин А.Н. Роль принципов (основных начал) семейного права в формировании системы семейного права // Законодательство и экономика. 2012. № 8. С. 30—36.

гой брак без прекращения уже существующего. Принцип добровольности брака предполагает и свободу расторжения брака, но под контролем государства.

3. Равенство супругов в семье. Этот принцип вытекает из конституционной нормы (ст. 19 Конституции РФ), устанавливающей равные права и свободы мужчины и женщины. Говоря о равенстве супругов как об одном из принципов семейного законодательства, надо иметь в виду следующие обстоятельства:

- (1) под равенством обычно понимают равноправие, т.е. наличие у субъектов одинаковых прав (по содержанию и объему);
- (2) в гражданском праве под равенством субъектов понимается отсутствие власти и подчинения, т.е. один субъект не может распоряжаться другим.

Как правило, в семейном законодательстве о равенстве супругов говорится в обоих значениях этого слова. Давно пропали права личной власти мужа над женой.

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

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

Детализация принципа равенства супругов в семье проведена в ст. 31 СК РФ.

4. Разрешение всех семейных вопросов по взаимному согласию. Все вопросы жизни семьи решаются супругами и другими членами семьи совместно (т.е. по взаимному согласию, исходя из принципа равенства супругов в семье, интересов детей и с учетом мнения детей). Так, супруги вправе устанавливать удобный для них режим собственности, заключать соглашения по уплате алиментов. Вмешательство третьих лиц в разрешение внутрисемейных вопросов не допускается, за исключением случаев, прямо установленных законом. В случае недостижения согласия по внутрисемейным спорам разрешение споров может быть вынесено на судебное рассмотрение по правилам ГПК РФ, если такие споры подведомственны суду, по требованию одного или обоих супругов.

5. Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение защиты их прав и интересов. Правовое положение ребенка в семье определяется с

учетом прав и интересов ребенка, а не прав и обязанностей родителей. К таким правам и интересам можно отнести:

- (1) право жить и воспитываться в семье, знать своих родителей, выражать свое мнение;
- (2) право на общение с обоими родителями и другими родственниками;
- (3) право на заботу и воспитание, защиту от насилия в семье, уважение человеческого достоинства;
- (4) право на образование;
- (5) право на защиту своих прав, в том числе и от родителей;
- (6) право на получение содержания;
- (7) право собственности на принадлежащее ребенку имущество.

Специальный раздел VI СК РФ посвящен правовым вопросам воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление как одна из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, объявляется приоритетным (п. 1 ст. 124 СК РФ).

6. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. Реализация этого принципа осуществляется путем возложения на членов семьи (добровольно или принудительно) обязанностей по оказанию взаимопомощи и содержанию в случае нетрудоспособности кого-либо из них в установленном законом порядке (ст. 87—90 СК РФ).

7. Недопущение ограничений прав в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Данный принцип вытекает из соответствующих норм конституционного права РФ (ст. 19 Конституции РФ).

8. Ограничение прав граждан в семье допускается только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан. Так, например, ограничивается право мужа возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка (ст. 17 СК РФ). Данная мера установлена в целях защиты здоровья матери и ребенка. Ограничение и лишение родителей родительских прав рассматриваются как вынужденная мера в случае уклонения от исполнения своих обязанностей в отношении ребенка (ст. 69 СК РФ). Применение указанных мер воздействия осуществляется исключительно судом.

9. Защита семьи государством, охрана материнства и детства. Этот принцип вытекает из конституционной нормы, закрепленной в ст. 38 Конституции РФ, и предполагает административную и судебную защиту семьи, проведение целенаправленной семейной политики государства, использование для этого правовых, экономических и прочих средств.

Системность отрасли семейного права обеспечивается единством принципов правового регулирования семейных отношений, которые закреплены в ст. 1 СК РФ. Принципы не всегда прямо сформулированы в норме семейного права, однако их воздействие на семейные отношения от этого не уменьшается, поскольку они пронизывают всю систему права (не только семейного), они сами сформированы в виде стройной системы¹.

Итак, принципы семейного права обуславливаются характером и содержанием общественных отношений, они должны правильно отражать объективные закономерности семейного общественного развития. Система общественных отношений регулируется определенными принципами, которые присущи данной системе права.

Таким образом, основные начала семейного законодательства представляют собой фундаментальные положения, руководящие идеи, служащие базисом правового регулирования семейных отношений. Принципы семейного права способствуют пониманию существа семейных отношений, входящих в предмет семейного права и закрепленным в ст. 2 СК РФ.

1.5. Источники семейного права

Большое значение в познании сущности и особенностей семейного права имеет знание его источников. Характеризуя семейное законодательство, его часто отождествляют с источниками семейного права.

Полагаем, что на современном этапе доктринального познания заслуживает особого научного осмысления наметившаяся тенденция межотраслевых взаимосвязей между семейными, гра-

¹ *Левушкин А.Н.* Роль принципов (основных начал) семейного права в формировании системы семейного права // *Законодательство и экономика.* 2012. № 8. С. 36.

жданскими, корпоративными и предпринимательскими отношениями¹.

В настоящее время состояние системы семейного законодательства России свидетельствует о наличии двух тенденций:

- сохранение традиций правового регулирования отношений между членами семьи со времен союзного законодательства;
- попытка законодателя частично изменить предмет и метод семейно-правового регулирования за счет его расширения. Однако эти попытки не слишком активны, что негативно сказывается на правовом регулировании. Законодательство не успевает за развитием и усложнением отношений, возникающих из брака и принадлежности к семье.

В настоящее время состояние системы семейного законодательства России свидетельствует о наличии двух тенденций:

- сохранение традиций правового регулирования отношений между членами семьи со времен союзного законодательства;
- попытка законодателя частично изменить предмет и метод семейно-правового регулирования за счет его расширения. Однако эти попытки не слишком активны, что негативно сказывается на правовом регулировании. Законодательство не успевает за развитием и усложнением отношений, возникающих из брака и принадлежности к семье².

При изучении источников семейного права необходимо помнить об актах, обладающих наибольшей юридической силой, — о *международных договорах*. В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ международные договоры, ратифицированные в установленном порядке, являются составной частью правовой системы РФ и в случае противоречия между положениями национальных нормативных актов и международных договоров применяются положения международного договора. Указанное положение повторяется в ст. 6 СК РФ.

¹ Левушкин А.Н. Научное наследие и значение трудов А.М. Нечаевой для развития науки семейного права // Семейное и жилищное право. 2018. № 5. С. 17.

² Левушкин А.Н. Реформа семейного законодательства: совершенствование структуры Семейного кодекса Российской Федерации и правового регулирования отдельных брачно-семейных отношений // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 5. С. 32.

Одним из основных международных актов является Всеобщая декларация прав человека. Специальную направленность имеет Конвенция о правах ребенка 1989 г. В ней приводится перечень подлежащих защите прав несовершеннолетних в публичной сфере и в семье. В целях обеспечения семейных прав граждан, проживающих в государствах СНГ, принята Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, ратифицированная Российской Федерацией в 1994 г.

Конституция РФ в области определения и гарантирования прав человека в семейной сфере полностью соответствует нормам международного права. В области правового регулирования семейных отношений имеют следующие положения Конституции РФ. Часть 2 ст. 17 определяет, что основные права и свободы принадлежат человеку от рождения. Тем самым ребенок с момента его рождения обладает правами, перечень которых содержится в Семейном кодексе РФ и других федеральных законах. Важным принципиальным положением Конституции РФ является закрепление равенства прав мужчины и женщины (п. 3 ст. 19). Прямое отношение к семейному праву имеет ст. 38 Конституции РФ. Она определяет, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Пункт 2 данной статьи устанавливает права и обязанности родителей заботиться о детях и осуществлять их воспитание, а п. 3 обязывает трудоспособных совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях.

Главным в системе источников семейного права является *Семейный кодекс РФ*.

К семейным отношениям применяются нормы *Гражданского кодекса РФ* об основаниях и порядке возникновения и осуществление права собственности и других вещных прав, о регулировании договорных и иных обязательств. Гражданский кодекс РФ определяет порядок распоряжения и отчуждения имущественных прав несовершеннолетних и др.

Гражданский кодекс РФ и Семейный кодекс РФ по отношению друг к другу выступают как общий и специальный законы. Следовательно, если существуют нормы Семейного кодекса РФ, то применяются они, их отсутствие восполняется нормами Гражданского кодекса РФ, если отсутствуют прямые указания Семей-

ного кодекса РФ о применении норм других актов. Это явление получило наименование «субсидиарное применение норм».

В состав источников семейного права входят принимаемые в соответствии с Семейным кодексом РФ *федеральные законы*. Например, Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» регулирует отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства над недееспособными или не полностью дееспособными гражданами.

Положения СК РФ об обязательности учета детей, оставшихся без попечения родителей, детализируются в Федеральном законе от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

Кроме федеральных законов источниками семейного права являются *законы субъектов РФ*, которыми регулируются семейные отношения, отнесенные к ведению субъектов РФ, а также по вопросам, СК РФ не урегулированным.

В частности, СК РФ предусматривает, что субъекты РФ своим законодательством должны установить:

- (1) порядок и условия, при которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обязательств может быть разрешено до достижения возраста 16 лет (п. 2 ст. 13 СК РФ);
- (2) выбор фамилии супругами при заключении брака (п. 1 ст. 32 СК РФ);
- (3) присвоение фамилии и отчества ребенку (п. 2—3 ст. 58 СК РФ);
- (4) организацию и деятельность органов местного самоуправления по осуществлению опеки и попечительства (п. 2 ст. 121 СК РФ) и др.

В качестве примера можно привести: Закон Московской области от 30 апреля 2008 г. № 61/2008-ОЗ «О порядке и условиях выдачи разрешения на вступление в брак лицам, не достигшим возраста шестнадцати лет», Закон Орловской области от 04.03.2011 № 1177-ОЗ «О порядке и условиях выдачи разрешения на вступление в брак лицам, не достигшим возраста шестнадцати лет».

К источникам семейного права относятся также *подзаконные акты*. Указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные правовые акты федеральных органов исполнитель-

ной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ принимаются указанными органами в случаях, непосредственно предусмотренных Семейным кодексом РФ, федеральными законами и законами субъектов РФ, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ. При принятии подзаконных актов действует правило — нижестоящий орган принимает акты, регулирующие семейные правоотношения, если на то есть указание вышестоящего органа и определен круг вопросов, которые необходимо урегулировать. В качестве примера подзаконных актов можно привести постановление Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 (ред. от 10.02.2020) «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан».

Принятие подзаконных актов федеральными органами исполнительной власти определяется Правительством РФ. Например, постановлением Правительства РФ от 19.03.2001 № 195 «О детском доме семейного типа» (вместе с «Правилами организации детского дома семейного типа») предусматривается, что супруги, желающие получить заключение о возможности быть воспитателями и взять на воспитание детей, обязаны иметь медицинское заключение медицинской организации о состоянии здоровья, оформленное в порядке, установленном Министерством здравоохранения Российской Федерации. Порядок медицинского освидетельствования и выдачи заключений определен приказом Минздрава России от 18 июня 2014 г. № 290н «Об утверждении Порядка медицинского освидетельствования граждан, намеревающихся усыновить (удочерить), взять под опеку (попечительство), в приемную или патронатную семью детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, а также формы заключения о результатах медицинского освидетельствования таких граждан». Естественно, данный акт предназначен для регулирования не только семейных отношений, в значительной степени он регулирует административно-правовые отношения.

Аналогично осуществляется правотворчество на уровне субъектов РФ. Органы исполнительной власти субъектов РФ издают свои акты во исполнение положений законодательства субъектов.

В семейном праве до сих пор сохраняет силу правовой обычай, согласно которому при решении в судебном порядке вопроса о месте жительства ребенка с одним из разведенных родителей

суды в подавляющем числе случаев принимают решение (при прочих равных условиях) о проживании ребенка с матерью, а не с отцом. Между тем ни из одного закона такой вывод не следует. Напротив, ст. 19 Конституции РФ провозглашает равные права и свободы мужчин и женщин и равные возможности для их реализации. Другим примером правового обычая в семейном праве является упоминание в ряде законов субъектов РФ о необходимости регистрировать в органах ЗАГС фамилию, имя и отчество ребенка в соответствии с местными обычаями и традициями.

Завершая обзор источников семейного права, стоит обратить внимание на спор, имеющий место в юридической науке, относительно судебной практики как источника права. Имеются сторонники точки зрения, рассматривающей судебную практику, особенно постановления и разъяснения Верховного Суда РФ, постановления и определения Конституционного Суда РФ, как источник права. Однако большинство ученых сходятся во мнении, что судебная практика источником семейного права никогда не являлась и не может являться.

Исключительным источником семейного права может быть признано *иностранное семейное законодательство*. В соответствии с разделом 7 Семейного кодекса РФ «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства» предусматривается возможность регулирования семейных отношений, особенно при разрешении споров, иностранного законодательства. В частности, п. 1 ст. 166 СК РФ определяет, что при применении норм иностранного семейного права суд или орган ЗАГС и иные органы устанавливают содержание этих норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве¹.

Таким образом, *к источникам семейного права относятся:*

(1) международные договоры;

¹ См., например: *Конвенция о правах ребенка* (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989 г., вступила в силу для СССР 15.09.1990 г.) // Сборник законодательных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI; *Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам* // СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1472.

- (2) Конституция РФ;
- (3) Семейный кодекс РФ;
- (4) Гражданский кодекс РФ;
- (5) другие федеральные законы, принимаемые в соответствии с Семейным кодексом РФ;
- (6) законы субъектов РФ;
- (7) указы Президента РФ;
- (8) постановления Правительства РФ;
- (9) нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти;
- (10) нормативные правовые акты органов исполнительной власти субъектов РФ.

В настоящее время состояние системы семейного законодательства России свидетельствует о наличии двух тенденций:

- сохранение традиций правового регулирования отношений между членами семьи со времен союзного законодательства;
- попытка законодателя частично изменить предмет и метод семейно-правового регулирования за счет его расширения. Однако эти попытки не слишком активны, что негативно сказывается на правовом регулировании. Законодательство не успевает за развитием и усложнением отношений, возникающих из брака и принадлежности к семье.

Укрепление системных основ и внутрисистемных связей семейного законодательства РФ представляется целесообразным по следующим направлениям:

- структурирование кодифицированного акта — СК РФ — на основании единых, теоретически обоснованных критериев. По нашему мнению, основанием обособления семейно-правовых норм в правовые институты и, возможно, подотрасли должны быть семейно-правовые связи (супружество, кровное родство, акт усыновления и т.д.);
- использование в структуре СК РФ конструкции Общей и Особенной частей, что фактически имеет место. Однако, кроме формального признания уже существующего подхода в последовательности изложения семейно-правовых норм, это позволит включить в состав Особенной части семейно-правовые нормы, на сегодняшний день содержащиеся

ся в специальных (может быть, даже комплексных по своей природе) законах, в частности об актах гражданского состояния и др.

Разработанная в цивилистике концепция организационных отношений может быть распространена на семейно-правовую сферу. На сегодняшний день очевидна необходимость включения в предмет семейного права организационных отношений, то есть тех, которые «направлены на упорядочение (нормализацию) иных общественных отношений, действий их участников». Поскольку организационные отношения входят в предмет семейного права, то есть регулируются нормами семейного права, представляется необходимым дополнить ст. 2 СК РФ фразой «регулирует иные организационные отношения, связанные с осуществлением гражданами своих семейных прав».

Является актуальным вопрос о целесообразности включения в СК РФ норм, регламентирующих регистрацию актов гражданского состояния, подпадающих в настоящее время под гражданско-правовую юрисдикцию.

Цели семейно-правового регулирования, задачи по их достижению, а также принципы как руководящие ориентиры семейно-правового регулирования выступают предпосылками публикации семейного законодательства. Безусловно, признание семейного права самостоятельной отраслью права, гармонично сочетающей частноправовые и публично-правовые начала, обосновывает проецирование такого подхода и в плоскость семейного законодательства.

В завершение рассмотрения видов источников семейного права уместно повторить, что *источники права* — это форма существования права, то, где содержатся нормы семейного права.

1.6. Система семейного права

Нормы семейного права в своей совокупности представляют систему. Соответственно по отношению к правовой системе Российской Федерации семейное право представляет подсистему. Система как научная категория изучается в вузах в разных учебных дисциплинах: философии, теории государства и права и др.

Система как правовая категория представляет собой внутреннее строение права, заключающееся в разделении единых по назначению, внутренне согласованных норм на определенные части, называемые отраслями и институтами.

Непосредственно *систему семейного права образуют:*

- части (группы норм, различающиеся предназначением регулирования);
- институты (обособленные группы норм, регулирующих определенные специфические отношения);
- нормы (общеобязательные правила, регулирующие семейные правоотношения).

Система семейного права состоит из двух частей: Общей и Особенной. Принцип деления норм семейного права на Общую и Особенную части такой же, как и у других отраслей права. Система семейного права — это его структура, состав отдельных его институтов и норм в их определенной последовательности. Система семейного права складывается объективно, так как отражает специфику общественных отношений, входящих в предмет семейного права, и представляет собой единство и разграничение взаимосвязанных семейно-правовых институтов. Под правовым институтом понимают законодательно обособленную совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений.

Общая часть семейного права содержит нормы, имеющие значение для всех институтов особенной части семейного права. Это нормы, определяющие:

- цели и принципы семейного права;
- круг регулируемых семейным правом отношений и субъектов этих отношений;
- источники семейного права;
- основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства и норм международного права;
- условия и порядок осуществления семейных прав и исполнения обязанностей;
- формы и способы защиты семейных прав.