

Савкина Анастасия Сергеевна

студентка

ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический
университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»

г. Москва

Абросимов Владлен Евгеньевич

консультант

АНО «Ярославское правовое научно-исследовательское общество»

г. Ярославль, Ярославская область

ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ БРАКА С ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

***Аннотация:** автор уделяет особое внимание смешанным бракам, так как в современных условиях с каждым годом растет их количество, получают широкое распространение случаи разного гражданства членов семьи, соответственно, растет и количество разводов, совершаемых между супругами – гражданами различных государств, т.е. имеют место брачные отношения с участием иностранного элемента. Следовательно, в теории права вопросы заключения, прекращения или признания недействительным брака с участием иностранного элемента представляют значительный интерес и требуют своего научно-практического разрешения.*

***Ключевые слова:** брачно-семейные отношения, институт брака, гражданское право, семейное право, иностранный гражданин, иностранный элемент, лица без гражданства.*

Брачно-семейные отношения с участием иностранцев в правовой доктрине подпадают под категорию частноправовых отношений, осложнённых иностранным элементом. Термин «иностранный элемент» закреплён законодательно в п. 1 ст. 1186 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ), который предусматривает применение права к гражданско-правовым отношениям

с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей. Таким образом, иностранный элемент может выражаться:

- а) в иностранном гражданстве его участников;
- б) в нахождении объекта прав за границей;
- в) в иных характеристиках.

Подобная структура понятия «иностранный элемент» по своему содержанию в целом, на наш взгляд, применима и в семейно-правовых отношениях с участием иностранцев, регулируемых российским законодательством. Однако раздел VII Семейного Кодекса Российской Федерации (далее СК РФ) применительно к данным отношениям имеет название «Применение законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства». В данном случае, видимо, законодатель считает, что «иностранная характеристика» непосредственно затрагивает только субъектов правоотношения. Ряд авторов международно-правовой и семейно-правовой доктрины считают необходимым и оправданным с точки зрения правовых условий употребление термина «иностранный элемент», применимым к семейно-правовым отношениям. Так, В.П. Звеков считает, что «иностранный элемент», конечно, условное, не совсем точное понятие, но едва ли следует отказываться от устоявшегося термина, тем более что он уже употреблён законодателем [3, с. 20].

В юридической науке также приводились различные доводы и против применения термина «иностранный элемент», среди которых и тот, что использование этого понятия нарушает доктринальную структуру правоотношения – субъект, объект, права и обязанности, – как бы дополняя ещё одним элементом [1, с. 67]. При этом однако, на наш взгляд, более логичным представляется то, что «иностранный элемент» не является самостоятельным элементом правоотношения, а представляет его некоторую «характеристику», выявляющую связь с иностранным государством, поэтому нельзя подменять этой «характеристи-

кой» самостоятельный элемент правоотношения – его субъект. «Необходимо обратить внимание на то, что иностранный элемент, – пишет Н.И. Марышева, – характеризует именно правоотношение. Поэтому, например, тот факт, что в качестве представителя стороны выступает иностранный гражданин или что стороной предъявляется в суд документ, выданный иностранными властями, не даёт основания для рассмотрения правоотношения как правоотношения с иностранным элементом» [4, с. 24].

Термин «иностранец» в российском законодательстве обычно не употребляется. Он используется в доктрине, как синоним понятия «неграждане». В юридической литературе при употреблении термина «иностранец» имеются в виду иностранные граждане и лица без гражданства.

В СК РФ отсутствует легальное определение брака как юридического факта и одного из главных институтов семейного права, что является, на наш взгляд, закономерным, т.к. отрицательный подход к законодательному закреплению понятия брака существовал и для ранее действовавшего семейного законодательства России, включая три предыдущих брачно-семейных кодекса. Как отмечается в современной юридической литературе, отсутствие нормативно установленного определения брака связано с тем, что брак является сложным комплексным социальным явлением, находящимся под воздействием не только правовых, но и этических, моральных норм, а также экономических законов, что ставило бы под сомнение полноту определения брака только с правовых позиций, тем более, что «духовные и физические элементы брака, безусловно, не могут регулироваться правом» [5, с. 73].

В связи с отсутствием легального определения брака, возникает вопрос: а какое же определение тогда можно дать браку с иностранным элементом? Для начала, опираясь на признаки брака, закреплённые законодательно, и на традиционное представление о браке как социальном явлении, в целях устранения указанного пробела предлагаем закрепить в ст. 10 Семейного кодекса РФ следующее определение: «Брак – это оформленный в установленном законом порядке, основанный на взаимном соглашении, добровольный, свободный, равноправный и моногамный

союз мужчины и женщины, заключаемый с целью создания семьи и порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности».

И уже основываясь на данном определении, учитывая, что спецификой брака с иностранным элементом является наличие последнего, предлагаем в Разделе VII Семейного кодекса РФ закрепить понятие брака с участием иностранного элемента, определив его как оформленный в установленном законом порядке, на территории иностранного государства и (или) с участием иностранных граждан либо лиц без гражданства, основанный на взаимном соглашении, добровольный, свободный, равноправный союз мужчины и женщины, заключаемый с целью создания семьи и порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности.

В пункте 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации закреплено одно из важнейших положений: «Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации». То есть в основе правового статуса не состоящих в российском гражданстве лиц лежит принцип национального режима и к отношениям с иностранным элементом применяется по общему правилу законодательство РФ. Несмотря на то, что, Конституция РФ по общему правилу предусматривает равные права и обязанности граждан РФ и иностранцев на территории РФ, существует целый ряд особенностей и ограничений. Этим обуславливается и наличие особенностей применения к правоотношениям с иностранным элементом законодательства РФ, в частности семейного законодательства. Это выражается в применении к правоотношениям с иностранным элементом не только норм российского законодательства, но и норм международных договоров, соглашений и конвенций, и даже норм иностранного законодательства в случаях, предусмотренных законом.

Говоря об условиях регистрации брака с иностранным элементом, прежде всего, нужно руководствоваться основополагающим предписанием СК РФ,

а именно п.2 ст. 156 СК РФ, которое гласит: «Условия заключения брака на территории Российской Федерации определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент заключения брака, с соблюдением требований статьи 14 настоящего Кодекса в отношении обстоятельств, препятствующих заключению брака». Из этого, во-первых, следует, что основные требования к брачующимся определяются законодательством государства, чьими гражданами они являются. Например, при заключении брака гражданки РФ с гражданином Италии в отношении последнего в обязательном порядке должны быть соблюдены требования законодательства Италии о брачном возрасте, необходимости согласия на вступление в брак, препятствиях к заключению брака и т. д., а в отношении гражданки РФ – требования СК РФ. Другая ситуация, если в России заключается брак двух иностранных граждан. Здесь к каждому из них будет применяться законодательство государства, гражданином которого данное лицо является. То есть, для каждого иностранца нужно смотреть свое национальное законодательство. Нельзя не согласиться с М.В. Антокольской, которая по этому поводу пишет следующее: «Выбор законодательства страны гражданства не случаен. Как правило, с этим государством лицо состоит в наиболее тесной связи и его собственные представления о личном статусе, в том числе и правоспособности, связываются им с законодательством этой страны» [2, с. 319].

Список литературы

1. Ануфриева Л.П. Соотношение международного публичного и международного частного права: правовые категории [Текст] / Л.П. Ануфриева. – М.: Спарк, – 2010. – 415 с.
2. Антокольская М.В. Семейное право [Текст]: учеб. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт-Издат, – 2010. – 336 с.
3. Звеков В.П. Коллизии законов в международном частном праве [Текст] / В.П. Звеков. – М.: Волтерс Клувер, – 2007. – 392 с.
4. Марышева Н.И. Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России [Текст] / Н.И. Марышева. – М., 2007. – 328 с.

5. Максимович Л.Б. Фиктивный брак [Тест] / Л.Б. Максимович // Закон. – 1997. – №11. – С. 73–76.