

Тема 1 Семейное право как отрасль права

Учебные вопросы:

1. Семейное право как отрасль российского права.
2. Источники семейного права.

Вопрос 1

В соответствии со ст.38 Конституции в РФ материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Ст. 1 Семейного кодекса (далее – СК РФ) дополняет эту норму, вводя в этот перечень и отцовство. Государство проявляет заботу о семье путем принятия различных государственных мер по ее социальной поддержке, по обеспечению прав и интересов семьи. Особое место при этом отводится правовым нормам.

Семья в целом является объектом государственной семейной политики. Государственная семейная политика является составной частью социальной политики РФ и представляет собой целостную систему принципов, оценок и мер организационного, экономического, правового, научного, информационного, кадрового характера, направленных на улучшение условий и повышения уровня жизни семьи. Цель государственной семейной политики – обеспечение государством необходимых условий для реализации семьей ее функций и повышения качества жизни семьи.

Отношения в семье между ее членами (семейные отношения) относятся к числу таких, где существенно ограничивается применение норм права. Отношения между отдельными ее членами в основном носят лично-доверительный характер и опираются главным образом не на закон, а на нравственные императивы. Государство по возможности не вмешивается в личные отношения граждан, ограничиваясь установлением лишь таких обязательных норм, которые необходимы для укрепления семьи, для осуществления и защиты прав и законных интересов ее членов.

Семейное право регулирует не семью, а особый вид общественных отношений – отношения между людьми в связи с вступлением в брак,

созданием семьи, рождением и воспитанием детей. Круг отношений, которые регулируются нормами семейного права, определен в Семейном кодексе.

Таким образом, *семейное право* представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные семейные отношения, возникающие из брака и родства, и отношения, приравняемые законом к семейным, в целях защиты и укрепления семьи, прав и интересов ее членов.

Вне рамок правового регулирования семейным правом остаются отношения между семьей и государством, которые регулируются нормами других отраслей права.

На всем протяжении 20-го века велась дискуссия о самостоятельности семейного права как отрасли права, которая не утихает и в настоящее время. В ходе дискуссии по этой проблеме были высказаны две основные точки зрения:

- семейное право – самостоятельная отрасль права (О. А. Красавчиков, В. А. Дозорцев, В. А. Рясенцев, А. М. Нечаева, Л. М. Пчелинцева и др.);
- семейное право – подотрасль гражданского права (Г. Ф. Шершеневич, О. С. Иоффе, М. В. Антокольская).

Наиболее тесное взаимодействие существует между нормами *семейного и гражданского права*. Согласно ст. 4 СК РФ к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство в рамках, не противоречащих существу семейных отношений. Случаи такого применения рассматриваются в темах, посвященных отдельным семейно-правовым институтам.

Различие предметов семейного и гражданского права состоит в следующем:

- имущественные отношения в гражданском праве, в отличие от семейного, носят в основном стоимостный характер и строятся на возмездной основе;

- имущественные отношения, регулируемые семейным законодательством, тесно связаны с личными отношениями – в гражданском праве такой связи нет;

- семейные правоотношения складываются между строго определенными субъектами – юридические лица в семейных правоотношениях не участвуют;

- основной формой существования гражданских правоотношений является договор, а в семейном праве применение договоров ограничено: брачный договор, соглашение об уплате алиментов, договор о передаче детей на воспитание в семью.

Система семейного права – это его структура, состав отдельных институтов и норм в их определенной последовательности.

Под правовым институтом понимают законодательно обособленную совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений. Система семейного права получает свое выражение в законодательстве.

Система семейного права включает в себя общую и специальную (особенную) части. Общая часть содержит нормы, имеющие значение для всех институтов специальной части семейного права. Это нормы, определяющие основные задачи и принципы семейного права; круг регулируемых им отношений; источники семейного права; основания применения к семейным отношениям гражданского законодательства, условия осуществления семейных прав и исполнения семейных обязанностей, порядок и сроки защиты семейных прав.

Специальная часть семейного права включает в себя большое количество институтов, каждый из которых регулирует определенную разновидность общественных отношений.

К таким институтам относятся:

- брак (условия и порядок заключения брака, прекращение брака, его недействительность);

- права и обязанности супругов (личные права и обязанности супругов, законный режим имущества супругов, договорный режим имущества супругов, ответственность супругов по обязательствам);
- права и обязанности родителей и детей (установление происхождения детей, права несовершеннолетних детей, права и обязанности родителей);
- алиментные обязательства членов семьи (родителей и детей, супругов и бывших супругов, других членов семьи, соглашение об уплате алиментов, порядок уплаты и взыскания алиментов);
- формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей; усыновление (удочерение); опека и попечительство над детьми; приемная семья);
- применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Вопрос 2

Источники семейного права – это формы внешнего выражения (закрепления) семейно-правовых норм.

Брак и семья являются достаточно древней формой социальной жизни людей.

По историческим источникам они прошли различные стадии развития. В первобытном родовом обществе семейные отношения регулировались обычаями. С возникновением государства семейные отношения регулируются нормами права, обеспечиваемыми мерами государственного принуждения.

Как показывает анализ истории источников семейного права, возникновение семейного права и его развитие связано с уровнем развития экономического строя и общественного сознания. Оно возникло как результат объективной потребности общества.

В настоящее время источники семейного права по юридической силе можно подразделить на две группы:

- *законы*: Конституция РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ, федеральные законы, законы субъектов РФ;

- *подзаконные нормативные акты*: указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, нормативные акты федеральных министерств и ведомств

Семейное законодательство – это система законодательных актов, регулирующих семейные отношения, круг которых определен в ст. 2 СК РФ. П. 2 ст. 3 СК РФ в состав семейного законодательства включает СК РФ, другие федеральные законы, а также законы субъектов РФ. С учетом главенствующей роли Конституции РФ все нормативные акты, регулирующие семейно-брачные отношения, не должны противоречить Конституции РФ.

Конституция РФ – основной закон государства, обладающий высшей юридической силой по отношению ко всем другим семейно-правовым актам. В соответствии со ст. 15 Конституции РФ она имеет прямое действие и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции РФ. Согласно ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении РФ и ее субъектов. Это позволяет обеспечить, наряду с единообразием общих начал семейного законодательства, учет национальных особенностей, местных условий и традиций. Прямое закрепление нашли в Конституции положения о том, что: мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации (ст. 19); материнство и детство, семья находятся под защитой государства (ст. 38); забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей (ст. 38); трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38).

Основным источником, определяющим всю систему семейного законодательства, является СК РФ, который был принят Государственной Думой (далее – ГД РФ) 08.12.1995 г. и вступил в силу (за исключением отдельных положений) с 01.03.1996 г. Он включает в себя 170 статей и 8 разделов.

Семейный кодекс – основополагающий федеральный закон в области правового регулирования семейных отношений. В соответствии с ним могут приниматься другие федеральные законы и законы субъектов РФ. В соответствии со ст. 76 Конституции РФ нормы семейного права, содержащиеся в законах субъектов РФ, должны соответствовать СК РФ (п. 2 ст. 3 СК РФ), а при наличии других федеральных законов, регулирующих семейные отношения, – и этим федеральным законам. В случае их противоречия действуют нормы СК РФ (других федеральных законов). Положения самого СК РФ не должны в свою очередь противоречить Конституции РФ (ст. 15 Конституции РФ).

Семейный кодекс – систематизированный федеральный законодательный акт. В нем установлены основные начала семейного законодательства (ст.1 СК РФ), определен круг регулируемых семейным законодательством отношений (ст.2 СК РФ), общие положения, касающиеся осуществления и защиты семейных прав (ст.7 – 9 СК РФ), а также непосредственно урегулированы важнейшие вопросы брака и семьи, которые в целях обеспечения и защиты семейных прав граждан требуют единообразного решения на всей территории РФ. СК РФ содержит также нормы о праве, подлежащем применению (российского или иностранного государства) к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства (коллизийные нормы), которые в соответствии со ст.71 (п. «п» ч.1) относятся к исключительной компетенции РФ.

Порядок введения в действие СК РФ определен в ст. 168 и 169. В целом он вступил в действие с 1 марта 1996 г. (п. 1 ст. 168 СК РФ), и его нормы применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в

действие (п. 1 ст. 169 СК РФ). Некоторым нормам СК РФ придана обратная сила:

- положения СК РФ, регулирующие условия и порядок заключения брачных договоров и соглашений об уплате алиментов, применяются к названным договорам и соглашениям, заключенным до 1 марта 1996 г., если они не противоречат положениям СК РФ (п. 5 ст. 169 СК РФ);

- положения о совместной собственности супругов и каждого из них, установленные ст. 34 – 37 СК РФ, применяются к имуществу, нажитому супругами (одним из них) до 1 марта 1996 г. (п. 6 ст. 169 СК РФ);

- признается юридическая сила за браком граждан РФ, совершенным по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях органов записи актов гражданского состояния.

Отдельные нормы СК РФ введены в действие позднее, чем СК РФ в целом:

- судебный порядок усыновления детей, установленный ст. 125 СК РФ, был введен в действие с 27 сентября 1996 г. – со дня вступления в силу Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 21 августа 1996 г. (п. 2 ст. 169 СК РФ);

- ст. 25 СК РФ, определяющая, что моментом прекращения брака при его расторжении в суде является день вступления решения суда о расторжении брака в законную силу, стала применяться при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. (п. 3 ст. 169 СК РФ).

Среди *федеральных законов* (ФЗ), содержащих нормы семейного права можно назвать ФЗ от 16.04.2001 №44 – ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»; ФЗ от 24.07.1998 №124–ФЗ (ред. от 20.07.2000) «Об основных гарантиях прав ребенка в РФ» (принят ГД РФ 03.07.1998).

Законами субъектов РФ в соответствии с п. 2 ст. 3 СК РФ могут регулироваться семейные отношения в следующих случаях:

1. Законы субъектов РФ регулируют семейные отношения по вопросам, прямо отнесенным СК РФ к ведению субъектов РФ. К ним относятся:

- установление порядка и условий, при наличии которых вступление в брак может быть разрешено в виде исключения до достижения возраста 16 лет (ст. 13 СК РФ);
- выбор супругами двойной фамилии при заключении брака (ст. 32 СК РФ); присвоение фамилии и отчества ребенку (ст. 58 СК РФ);
- организация и деятельность органов местного самоуправления по осуществлению опеки и попечительства над детьми, оставшимися без попечения родителей (ст. 121 СК РФ);
- определение дополнительных, по сравнению с СК РФ, форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 123 СК РФ);
- установление размера и порядка выплаты денежных средств на содержание ребенка опекуну (ст. 150 СК РФ);
- установление размера оплаты труда приемных родителей и льгот, предоставляемых приемной семье (ст. 152 СК РФ).

2. Законы субъектов РФ в области семейных отношений могут приниматься по вопросам, непосредственно не урегулированным СК РФ. Это вытекает из принципа единства семейной политики, что предполагает дополнение и развитие на уровне субъектов РФ и органов местного самоуправления минимальных социальных гарантий и льгот, предоставленных семье на федеральном уровне. Однако в любом случае законы субъектов РФ, регулирующие семейные отношения, не должны противоречить Семейному кодексу и иным федеральным законам. В законодательстве некоторых субъектов РФ находят закрепление и иные вопросы регулирования семейных отношений. Так, в ряде регионов уточнены требования п. 1 ст. 59 СК РФ в части установления порядка изменения фамилии или имени ребенка, входящего в компетенцию руководителей органов местного самоуправления (глав администраций муниципальных образований). В частности, установлено, что данный вопрос должен

решаться на основании заключения соответствующих органов управления образованием (ст. 3 Закона Владимирской области от 2 апреля 1997 г. «Об организации работы по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних во Владимирской области»; ст. 4 Закона Мурманской области от 16 июня 1997 г. №70 – 01-ЗМО «Об организации и деятельности органов опеки и попечительству в Мурманской области»; ст. 4 Закона Пензенской области от 28 июня 1997 г. №44-ЗПО «Об органах опеки и попечительству в Пензенской области»).

Понятие «*семейное законодательство*» включает в себя только законодательные акты: СК РФ, другие федеральные законы и законы субъектов РФ (п. 2 ст. 3 СК РФ). Наряду с ними вопросы, относящиеся к кругу отношений, регулируемых семейным законодательством (ст. 2 СК РФ), могут быть решены актами Президента РФ и Правительства РФ, а на уровне субъектов РФ – нормативными правовыми актами органов исполнительной власти субъектов РФ, принимаемыми во исполнение и в соответствии с законами субъектов РФ.

Указы Президента РФ, не противоречащие СК РФ или другим федеральным законам, могут быть приняты по любому вопросу, который входит в компетенцию Президента РФ (ст. 80 – 90 Конституции РФ). Например, Указ Президента РФ от 05.05.1992 №431 (ред. от 25.02.2003) «О мерах по социальной поддержке многодетных семей».

В соответствии со ст.115 Конституции РФ Правительством РФ могут издаваться нормативные правовые акты на основании и во исполнение СК РФ, других федеральных законов и нормативных указов Президента РФ. Ведомственные нормативные акты по вопросам семейного права могут издаваться только по прямому поручению Правительства РФ, содержащемуся в принятом им постановлении на основании и во исполнение СК (других федеральных законов) и указов Президента РФ. Постановление Правительства РФ, противоречащее СК, другим федеральным законам и

указам Президента РФ, может быть отменено Президентом РФ (ст. 115 Конституции РФ).

СК РФ относит к компетенции *Правительства РФ* следующие вопросы:

1. Определение видов заработка и (или) иного дохода родителей, из которых производится удержание алиментов (ст. 82 СК РФ). Их перечень утвержден постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. №841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей».

2. Установление порядка организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 122 СК РФ). Такой порядок в настоящее время установлен постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. №217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием».

3. Определение перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять на воспитание в приемную семью (ст. 127 СК РФ). Такой перечень определен постановлением Правительства РФ от 1 мая 1996 г. №542.

4. Утверждение Положения о приемной семье (ст. 151 СК РФ). В настоящее время действует постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. №829, которым утверждено Положение о приемной семье.

5. Установление порядка выплаты и размера денежных средств, выплачиваемых ежемесячно на содержание детей приемной семьей (ст. 155 СК РФ). Уровень их материального обеспечения установлен в Положении о приемной семье, утвержденном постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. №829 «О приемной семье».

6. Определение порядка передачи детей на усыновление, а также осуществление контроля за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей на территории РФ (ст. 125 СК РФ). Он определяется

Постановлением Правительства РФ от 29.03.2000 №275 (ред. от 04.04.2002) «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории РФ и правил постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства».

7. Установление порядка деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению детей на территории РФ (ст. 126.1 СК РФ). Он установлен Положением о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ и контроле за ее осуществлением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. №268.

8. Определение порядка постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных гражданами РФ и лицами без гражданства (Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 №275 «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории РФ и правил постановки на учет консульскими учреждениями РФ детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства»).

Существует значительное количество нормативных *актов федеральных министерств и ведомств по вопросам семейного права*, развивающих и конкретизирующих отдельные положения, содержащиеся в постановлениях Правительства РФ. Поскольку в ст. 3 СК отсутствует упоминание о таких источниках семейного права, ведомственные нормативные акты могут издаваться только на основании, по поручению и во исполнение постановлений Правительства РФ. Так, на основании Постановления Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. №217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и

использованием» был издан Приказ Минобразования от 28 июня 2002 г. №2482 «Об организации работы по ведению государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

Нормы, регулирующие семейные отношения, содержатся также в *международных правовых актах* – многосторонних международных договорах (конвенциях) и двусторонних международных договорах, ратифицированных РФ.

В ст. 6 СК РФ в соответствии с п. 4 ст.15 Конституции РФ определено соотношение действия норм международного договора РФ и норм российского семейного законодательства, под которым следует понимать СК РФ и иные акты, содержащие нормы семейного права. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила договора (п. 5 с постановления Пленума Верховного Суда РФ №8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия»).

Среди международных актов с участием России, затрагивающих сферу семейных отношений, следует назвать Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г., Декларацию прав ребенка от 20 ноября 1959 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Международный пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г., Конвенцию ООН о правах ребенка 1989 г.

Наиболее широко применяются в практике судов и других учреждений договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенные Россией (ранее СССР) с отдельными зарубежными странами (например, Болгарией, Венгрией, Вьетнамом, Кубой, Монголией, Польшей, Румынией, Чехией и Словакией), которые содержат правила о законодательстве, подлежащем применению к тем или иным семейным отношениям (заключению и прекращению брака, личным и имущественным отношениям супругов, отношениям родителей и детей, усыновлению и т. д.).

Значительную роль в отношениях бывших республик Союза ССР стран СНГ играет Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Минске 22.01.1993г.), правила которой в области семейного права близки правилам указанных двусторонних договоров. Данную Конвенцию подписали Азербайджан, Армения, Белоруссия, Грузия, Казахстан, Киргизия, Молдавия, Россия, Таджикистан, Украина.

Субсидиарным (дополнительным) источником семейного права являются нормы Гражданского кодекса РФ. Основанием для применения норм гражданского права к семейным отношениям является наличие в совокупности следующих условий:

- отсутствие норм семейного законодательства, регулирующих отношения между членами семьи;
- наличие норм гражданского законодательства, регулирующих данные отношения;
- применение норм гражданского законодательства не должно противоречить существу семейных отношений. Такое ограничение связано с тем, что семейные отношения в ряде случаев обладают по сравнению с гражданскими определенной спецификой. Например, семейные отношения, как правило, безвозмездны, поэтому применение к ним норм гражданского права, регулирующих возмездные отношения, может вступить в противоречие с содержанием семейных отношений.

Применение гражданского законодательства к семейным отношениям может осуществляться в следующих формах:

- путем указания на конкретную статью ГК РФ. Например, в ст. 9 СК РФ указывается, что подлежат применению нормы ст. 198 – 200 и 200 – 205 ГК РФ, регулирующие исковую давность. В ст. 60 СК РФ указывается, что при осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка применяются правила ст. 37 ГК РФ;

- путем ссылки на необходимость применения норм ГК РФ без указания на конкретную статью (например, применение правил о долевой и совместной собственности, изменения или расторжения брачного договора, ответственность супругов за вред, причиненный их детьми, и др.);

- путем использования определений основополагающего характера, содержащихся в гражданском праве (право и дееспособность, место жительства, убытки, эмансипация, собственность, ответственность).

В семейном праве в случае необходимости применяется **аналогия закона**, т. е. если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения при условии:

1. Отсутствуют нормы гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям.

2. Если это не противоречит их существу.

При отсутствии таких норм применяется **аналогия права**, т. е. права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права, а также принципов гуманности, разумности и справедливости.

Также следует иметь в виду, что согласно п. 1 ст. 170 СК РФ впредь до приведения законов и иных нормативных правовых актов, действующих на территории РФ, в соответствие с СК РФ законы и иные нормативные правовые акты РФ применяются в пределах и в порядке, которые предусмотрены Конституцией РФ, постольку, поскольку они не противоречат СК РФ.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ, где обобщается практика по делам, вытекающим из брачно-семейных отношений, не являются источниками семейного права, но имеют важное значение для правильного применения норм семейного законодательства. К ним, в частности, относятся: Постановление Пленума Верховного Суда РФ

от 25 октября 1996 г. №9 «О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. №9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. №10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 №15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

До принятия соответствующих законодательных актов РФ разъяснения по применению ранее действовавшего законодательства могут применяться судами в части, не противоречащей ныне действующему законодательству.