

УДК 347(477.54)
ББК 67.304(4УКР-4ХАР)
Х-23

*Утверждено к изданию ученым советом
Национального университета «Юридическая академия Украины
имени Ярослава Мудрого»
(протокол № 6 от 19 февраля 2013 г.)*

Рецензенты:

Я. Н. Шевченко – доктор юридических наук, зав. отделом гражданского, трудового и предпринимательского права Института государства и права им. В. М. Корещкого НАН Украины;

В. И. Труба – кандидат юридических наук, декан Одесского национального университета им. И. И. Мечникова

Авторский коллектив:

В. К. Антошкина – гл. 2 разд. 2; *В. И. Борисова* – гл. 2 разд. 5; *И. В. Жилинкова* – гл. 1 разд. 5; *Р. М. Замуравкина* – гл. 2 разд. 4; *В. А. Кройтор* – гл. 3 разд. 5; *В. Ф. Маслов* – разд. 1; *В. В. Наден* – гл. 4 разд. 2; *Я. В. Новохатская* – гл. 2 разд. 3; *О. П. Печень* – гл. 3 разд. 3; *О. М. Пономаренко* – гл. 1 разд. 4; *М. Н. Сибилев* – гл. 1 разд. 2; *С. Е. Сиротенко* – гл. 4 разд. 3; *А. Н. Соловьев* – гл. 3 разд. 2; *И. В. Спасибо-Фатеева* – гл. 1 разд. 3; *Р. И. Ташьян* – гл. 3 разд. 4

Харьковская цивилистическая школа: антология семейного права : монография / В. К. Антошкина, В. И. Борисова, И. В. Жилинкова и др. ; под общ. ред. д-ра юрид. наук, проф. И. В. Спасибо-Фатеевой. – Харьков : Право, 2013. – 240 с.

ISBN 978-966-458-474-3

Монография содержит аналитические исследования важнейших проблем семейного права – от общих начал регулирования брачно-семейных отношений, договоров между супругами, до проблем содержания ими детей.

Для ученых, аспирантов, студентов, правоведов и широкого круга читателей.

УДК 347(477.54)
ББК 67.304(4УКР-4ХАР)

ISBN 978-966-458-474-3

© Антошкина В. К., Борисова В. И.,
Жилинкова И. В. и др., 2013
© «Право», 2013

бракоразводный процесс может быть инициирован в суде любого из договаривающихся государств, причем каждый суд будет применять законодательство своей страны¹.

Глава 4 К вопросу о брачном возрасте

Брак – это многогранное социальное явление, которое имеет различные аспекты своего проявления и может рассматриваться с разных точек зрения. Существуют несколько правовых теорий, объясняющих правовую природу брака. В наиболее общем виде их можно свести к пониманию брака как договора², как таинства³ и как института особого рода (*sui generis*)⁴. В этой работе брак рассматривается как отдельный правовой институт.

Основные принципы правового регулирования брака в Украине закреплены в ст. 51 Конституции Украины, которая устанавливает,

¹ См.: ст. 26 Договора между Украиной и Республикой Польша «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских и уголовных делах» от 24.05.1993 г., ратифицированный Украиной 04.02.1994 г.; ст. 26 Договора между Украиной и Латвийской Республикой «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских, семейных, трудовых и уголовных делах» от 23.05.1995 г., ратифицированный Украиной 22.11.1995 г.; ст. 27 Договора между Украиной и Литовской Республикой «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских, семейных и уголовных делах» от 07.07.1993 г., ратифицированный Украиной 17.12.1993 г.; ст. 27 Договора между Украиной и Эстонской Республикой «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских и уголовных делах» от 15.02.1995 г., ратифицированный Украиной 22.11.1995 г.; ст. 27 Договора между Украиной и Республикой Грузия «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских и уголовных делах» от 09.01.1995 г., ратифицированный Украиной 22.11.1995 г.; ст. 26 Договора между Украиной и Республикой Молдова «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских и уголовных делах» от 13.12.1993 г., ратифицированный Украиной 10.11.1994 г.; статьи 28, 29 Договора между Украиной и Республикой Узбекистан «О правовой помощи и правовых отношениях в гражданских и семейных делах» от 19.02.1998 г., ратифицированный Украиной в 05.11.1998 г.

² Антокольская, М. В. Семейное право [Текст] : учебник / М. В. Антокольская. – М. : Юристъ, 1996. – С. 114.

³ Загоровский, А. И. Курс семейного права [Текст] : учебник / А. И. Загоровский. – Одесса: Тип. «Экономическая», 1902. – С. 530–533.

⁴ Суворов, Н. С. О гражданском браке [Текст] / Н. С. Суворов. – Ярославль, 1887.

что семья, детство, материнство и отцовство охраняются государством. Оно заинтересовано в укреплении и стабильности брака, поэтому осуществляет контроль за его заключением и прекращением, защищает только браки, заключенные в органах регистрации актов гражданского состояния (далее – орган РАГС).

СК Украины впервые закрепляет понятие брака как семейного союза женщины и мужчины, зарегистрированного органом РАГС (ст. 21).

Государство видит в браке инструмент демографической политики. Любая власть заинтересована в увеличении рождаемости, сохранении нации, недопущении снижения народонаселения. Демографическая функция является главной и специфической функцией брака как социального организма. Об обязательности рождения детей в браке английский ученый Р. Флетчер писал так: «...для многих людей настоящая брачная жизнь начинается не с формальной регистрации брака, а с того момента, когда появляется ребенок или признаки беременности...»¹.

Брак – уникальная форма удовлетворения потребности отдельных людей в детях (в своем продолжении), а для человечества в целом – это основной способ простого воспроизводства населения. На протяжении всей человеческой истории брак является социальным основанием, порождающим отношения супружества и родительства. Г. М. Свердлов указывал на то, что брак является основой семьи, предназначение которой – прежде всего в воспитании детей и заботе об их будущем, что не может не затрагивать интересы современного общества. Именно поэтому условия вступления в брак, основания его расторжения не могут считаться частным делом самих супругов. Вступая в брак, они берут на себя определенные обязанности, главная из которых – воспитание детей. В этом и состоит тот общественный интерес, во имя которого государство сохраняет за собой право вмешиваться в данную сферу человеческой жизни. В связи с этим абсолютно бесспорно, что лицу, вступающему в брак, необходимо достичь определенного уровня физиологической и психической зрелости, что приходит лишь с годами².

Брачное совершеннолетие как необходимое условие вступления в брак устанавливается правом любого государства. Вместе с тем

¹ Fletcher. R. The Family and Marriage in Britain / R. Fletcher. – L., 1970. – P. 38.

² Свердлов, Г. М. Советское семейное право [Текст] / Г. М. Свердлов. – М. : Госюриздат, 1958. – С. 111.

брачное совершеннолетие исторически определялось по-разному, и в праве современных государств не существует не только единого брачного возраста, но и отсутствует единый подход к его установлению.

З. В. Ромовская отмечает, что брачный возраст – сложная правовая категория, основой для определения которой есть не только и не столько способность к половой жизни и зачатию ребенка. Брачный возраст определяется с учетом половой зрелости, завершение физического роста организма, состояния психического, морального и социального развития человека, которые в комплексе должны обеспечить способность ее (его) к исполнению новой общественной роли – жены, матери, мужа, отца¹. Достижение физического развития необходимо для того, чтобы лица, создавшие семью, без ущерба для своего здоровья могли произвести на свет здорового ребенка. Психическое развитие позволяет осознанно принимать жизненно важные решения. Социальное развитие означает, что мужчина и женщина способны получить специальность, работать и содержать свою семью.

Первыми законодательными актами, положившими начало становлению новых семейных отношений на территории бывшего СССР, был Декрет СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о введении книг актов гражданского состояния»². В соответствии с нормами этого Декрета брачный возраст для мужчин определялся в 18 лет, а для женщин – в 16 лет. Такой же брачный возраст был закреплен и в ст. 109 Кодекса законов о семье, опеке, браке и актах гражданского состояния Украинской РСР³. В Российской Федерации с принятием Кодекса законов о браке, семье и опеке 1926 г. брачный возраст для мужчин и женщин составлял 18 лет⁴.

Право на брак закрепила Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей 10 декабря 1948 г. В ее ст. 16

¹ Ромовска, З. В. Коментар до розділу II «Шлюб. Права та обов'язки подружжя» Семейного кодексу України [Текст] / З. В. Ромовска // Законодавство України. Науково-практичні коментарі. – 2004. – № 5. – С. 5.

² О гражданском браке, о детях и о введении книг актов гражданского состояния: Декрет СНК РСФСР [Текст] // Сборник указов РСФСР. – 1917. – № 9.

³ Кодекс законов о семье, опеке, браке и акты гражданского состояния Украинской РСР [Текст] // Сборник указов УРСР. – 1926. – № 5.

⁴ Кодекс законов о браке, семье и опеке РСФСР [Текст]. – М. : Юрид. лит., 1953.

говорится, что мужчины и женщины, достигшие совершеннолетия, имеют право без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии вступать в брак и основывать семью. Они пользуются одинаковыми правами в отношении вступления в брак. Согласно ст. 12 Конвенции о защите прав человека и основных свобод мужчины и женщины, достигшие брачного возраста, имеют право вступать в брак и создавать семью в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление этого права. Отсюда следует, что достижения брачного возраста лицами, которые желают вступить в брак, предусмотрено правовыми источниками всех государств. В большинстве из них возраст брачного совершеннолетия ниже возраста общего совершеннолетия; брачный возраст для женщин, как правило, ниже, чем для мужчин. В соответствии со ст. 16 КоБС 1969 г. брачный возраст для мужчины был установлен в 18 лет, а для женщин – в 17 лет. Известно, что во времена СРСР семейное законодательство Украины в этом вопросе существенно отличалось от законодательства других советских республик, которое устанавливало общий брачный возраст в 18 лет. В Украине этот вопрос решался по-иному до 8 апреля 2012 г., и соответственно брачный возраст составлял 17 лет – для женщин, и 18 лет – для мужчин.

С 8 апреля 2012 г. в СК Украины установлен единый возраст, с которого гражданам Украины, как женщинам, так и мужчинам, разрешено вступать в брак. Это – 18 лет (ч. 1 ст. 20 СК Украины). Законодатель изменение брачного возраста объясняет тем, что данным нововведением норма СК Украины о брачном возрасте приводится в соответствие с Конвенцией ООН о правах ребенка, в которой установлено, что человек находится в детском возрасте до достижения им 18 лет, когда он достигает физической, интеллектуальной и психической зрелости.

Законодатель считает это изменение введением более цивилизованного и ответственного отношения подрастающего поколения к брачно-семейным отношениям, присущим этическим и культурным традициям украинского общества. С точки зрения готовности к семейной жизни по критериям физической, моральной, социальной зрелости женщины и мужчины должны иметь равные права на санкционированное вступление в брак.

Изменение нормы о брачном возрасте согласуется с Конституцией Украины, а именно с ч. 1 ст. 51, которая закрепляет равные права женщины и мужчины в браке и семье. Таким образом, уравнив брачный возраст женщины и мужчины, можно утверждать об их равных правах на вступление в брак. Также приведено в соответствие изменение нормы СК о брачном возрасте с ГК Украины, а именно с ч. 1 ст. 34, в которой закреплено, что полную гражданскую дееспособность имеет физическое лицо, которое достигло 18 лет (совершеннолетия), т. е. с наступлением совершеннолетия физические лица могут свободно вступать в брак без каких-либо ограничений.

Законодатель этими изменениями пытается сократить количество разводов, объясняя данный фактор тем, что по статистике, когда браки заключаются в более взрослом возрасте, они обдуманнее, а поэтому и крепче. Когда же браки заключаются в более молодом возрасте (когда лица не достигли полной дееспособности), они первоначально неосознанно идут на этот шаг и вообще не задумываются о последствиях, которые приводят в скором будущем к разводу. Поэтому остается надеяться на целесообразность изменения брачного возраста.

Итак, обязательным условием заключения брака считается достижение брачного возраста лицами, вступающими в брачный союз. И. В. Жилинкова отмечает, что брачный возраст – это биологический возраст лица, определенный законом или в определенных случаях судом, с достижением которого лицо приобретает право на брак¹.

При этом государственная политика направлена на снижение брачного возраста в исключительных случаях. На сегодняшний день (до 8 апреля 2012 г. минимальный брачный возраст составлял 14 лет) в брак могут вступать лица, достигшие 16-летнего возраста по решению суда (п. 2 ст. 23 СК Украины), причем согласие родителей таких брачующихся не требуется, с желанием на получение разрешения обращаются сами несовершеннолетние граждане.

Полагаем, что такой подход законодателя не совсем оправдан, поскольку в основном несовершеннолетние, даже достигнув 16-летнего возраста, еще не способны вести самостоятельную жизнь, материально зависят от родителей и потом «родительская власть» распространяется на детей до их совершеннолетия, т. е. до достижения 18 лет. Участие родителей, усыновителей или иных законных представителей в решении вопроса о снижении брачного возраста

¹ Семейный кодекс Украины : науч.-практ. комментарий [Текст] / за ред. И. В. Жилинковой. – Х. : Ксилон, 2008. – С. 89.

представляется правильным ввиду естественной зависимости от них несовершеннолетних. На обязательность такого порядка указывала О. А. Хазова: «Необходимость контроля со стороны родителей за вступлением в брак своих детей обосновывалась необходимостью предупреждения совершения необдуманных, свойственных юности поступков»¹. Вместе с тем институт согласия третьих лиц на брак несовершеннолетних, так называемое родительское благословение, существует не одну сотню лет. Так, Ш. Л. Монтескье писал: «Требование получения согласия родителей на брак основывается на нерозумии детей, невежественных по причине их молодости и легко поддающихся опьянению страстей»².

Из сказанного следует необходимость внесения изменений в ч. 2 ст. 23 СК Украины, такого содержания: *«По заявлению лица, которое достигло 16 лет, с согласия родителей, усыновителей, других законных представителей по решению суда может быть предоставлено право на брак, если будет установлено, что это отвечает ее интересам»*.

В правилах регистрации актов гражданского состояния, утвержденных Министерством юстиции Украины 18 октября 2000 г. № 52/5 (в редакции указа Минюста от 18 ноября 2003 г. № 140/5) отмечено, что регистрация брака лиц, которым снижено брачный возраст, проводится на общих основаниях. Лицо, достигшее 16 лет, в случае, если ему был снижен брачный возраст, с момента вступления в брак приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме (п. 2 ст. 34 ГК Украины). Если в течение последующего времени до достижения лицом 18-летнего возраста брак будет расторгнут, приобретенная лицом дееспособность будет за ним сохранена (п. 2 ч. 2 ст. 34 ГК Украины).

Акцентируя внимание на гражданской дееспособности, нельзя не остановиться на семейной дееспособности. Действующее семейное законодательство не дает легального определения понятия «семейная дееспособность». В гражданском праве категория лиц, полностью дееспособных, более широкая, чем в семейном праве категория лиц, имеющих полную семейную дееспособность. Это происходит за счет эмансипированных (ст. 35 ГК Украины) и вступивших в брак до достижения 18 лет (п. 2 ст. 34 ГК Украины). Эмансипированные и

¹ Хазова, О. А. Брак и развод в буржуазном семейном праве. Сравнительно-правовой анализ [Текст] / О. А. Хазова. – М. : Наука, 1988. – С. 26.

² Монтескье, Ш. Л. Избранные произведения [Текст] / Ш. Л. Монтескье. – М., 1955. – С. 510.

вступившие в брак до достижения 18 лет приобретают полную гражданскую дееспособность, однако они не приобретают в связи с этим полную семейную дееспособность.

В СК Украины ничего не сказано относительно эмансипированного лица и его права вступления в брак, а это значит, что СК не допускает права вступления в брак такой категории лиц. То есть, эмансипированному лицу, чтобы вступить в брак, необходимо достичь брачного возраста, и только при наличии уважительных причин суд по просьбе такого лица вправе разрешить ему как лицу, не достигшему брачного возраста, вступить в брак.

Таким образом, можно констатировать, что эмансипированное лицо приобретает полную гражданскую дееспособность, но не приобретает семейную дееспособность.

Семейная дееспособность – это способность лица своими действиями приобретать семейные права и обязанности, их осуществлять исключительно по достижении совершеннолетия и не признанного судом недееспособным вследствие психического расстройства.

В СК Украины не закреплена норма о снижении брачного возраста ниже 16 лет. Можно предположить, что такой подход законодателя способствует укреплению брака, поскольку в столь раннем возрасте лица не обладают достаточно зрелой психикой, позволяющей правильно оценивать свое поведение и тот груз ответственности, который возлагает пребывание в браке на людей. Ведь ни для кого не секрет, что единственной «уважительной причиной» для ранних браков является беременность или рождение ребенка, которые служат одними из показателей социального, экономического и культурного состояния того или иного народа.

Следует отметить, что СК РФ, наоборот, допускает возможность вступления в брак до достижения 16 лет в порядке исключения и при наличии особых обстоятельств. На практике к ним могут быть отнесены и фактические брачные отношения, и призыв жениха на военную службу, и иные обстоятельства, не имеющие чрезвычайного характера.

Открытость этого перечня неоправданно расширяет возможности судебных органов в данном отношении. Перечень оснований снижения брачного возраста должен быть исчерпывающим и ограничиваться особыми обстоятельствами. К ним могут быть, видимо, отнесены только беременность, рождение ребенка и угроза жизни одного из лиц, желающих заключить брак. Иное решение вопроса способно повлечь чрезмерное упрощение снижения брачного возраста, что не

соответствует требованию СК РФ о заключении браков лицами моложе 16 лет.

Наше законодательство – противник столь ранних браков, и это вполне обосновано, поэтому СК Украины не содержит норму соответствующего содержания.

Повышение возраста на вступление в брак по мере социального прогресса характерно для развитых стран, где повышается благосостояние общества, растут жизненный уровень и продолжительность жизни отдельных граждан. Представляется целесообразным законодательно повысить брачный возраст, поскольку брак как основа семьи не столько преследует удовлетворение физиологической потребности полов, но прежде всего предполагает ведение совместного хозяйства мужчиной и женщиной, рождение и воспитание детей.

Истории известны периоды существования не только начального возможного, но и установления предельного брачного возраста (указ Синода 1744 г.: 80 лет – для мужчин, 60 лет – для женщин). Если исходить из того основного назначения брака, о чем уже говорилось, то абсолютно справедливо существование предельного брачного возраста. Проблема не только в том, что такие брачующиеся вышли из репродуктивного возраста, но также в том, что они сами нуждаются, как правило, в постороннем уходе.

Существовало в праве и установление запрета на брак при наличии большой разницы в возрасте брачующихся, причем конкретно такая разница нормативно не предусматривалась.

Что касается предельного возраста для вступления в брак, а также разницы в возрасте лиц, вступающих в брак, то они действующим СК Украины не установлены. Безусловно, не следует жестко законодательно закреплять подобные положения, но такого рода проблемы существуют в современном обществе, и следует предпринять определенные меры по предотвращению различных злоупотреблений при заключении «неравных» (исходя из возраста брачующихся) браков, хотя бы из нравственно-этических соображений. Может быть, следует установить эти обстоятельства как основания для признания брака недействительным. Так, если одна сторона недобросовестна, то у добросовестной стороны или иных заинтересованных лиц должна быть возможность потребовать признания брака недействительным именно по этому основанию со всеми последствиями такого признания, а не доказывать в суде недобросовестность супруга, допустим, отсутствие цели на создание семьи – фиктивный брак (п. 2 ст. 40 СК Украины).

Таким образом, нарушение условий о брачном возрасте влечет за собой недействительность брака (п. 4 ст. 41 СК Украины). Порядок признания брака недействительным – судебный. Если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения лицом брачного возраста, требовать признания брака недействительным могут сам несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства, прокурор (ст. 42 СК Украины). Следуя логике, после достижения несовершеннолетним супругом возраста 18 лет требовать признания брака недействительным вправе только этот супруг. Включение родителей (иных законных представителей) в состав лиц, имеющих право требовать признания брака недействительным, еще раз подтверждает правильность позиции о необходимости согласия родителей (иных законных представителей) на снижение брачного возраста несовершеннолетнего.

РАЗДЕЛ 3 ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ СУПРУГОВ

Глава 1 Правовой режим имущества супругов, переданного в уставный капитал хозяйственного общества и частного предприятия

Развитие предпринимательства и возникновение различных корпоративных организаций в Украине сказались на правовом регулировании ранее устоявшихся институтов гражданского права, таких как собственность, юридические лица и др. Наблюдается и усложнение имущественных отношений супругов, подвергающихся одновременному воздействию семейного, гражданского и корпоративного права. Возникают существенные противоречия по поводу понимания права на вклад (долю) в уставном капитале хозяйственных обществ как объекта права собственности супругов; установления надлежащих субъектов корпоративного права при внесении супругами (или одним из них) вкладов в уставный капитал хозяйственных обществ; порядка осуществления ими своих прав как участников хозяйственных обществ; защиты права собственности и т. п.

Корпоративные права являются достаточно сложным феноменом, трудно поддающимся восприятию в силу противоречивости их правового регулирования и весьма непростой правовой природы. Последняя усугубляется удвоением правоотношений, в которых пребывает субъект корпоративных прав.