Назарова Анна Сергеевна. Правовое регулирование фактических брачных отношений в Российской Федерации и США: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.03 / Назарова Анна Сергеевна;[Место защиты: ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»], 2018.- 190 с.

**Введение к работе**

**Актуальность** **темы** **исследования.** Глобальные изменения,

происходившие в ХХ веке, коснулись экономики, политики, государственного  
устройства и социальной инфраструктуры практически всех стран мира.  
Отличительной чертой современного общества является господство

многообразия, проявляющегося в плюрализме идей, ценностей, потребностей, нравственных идеалов, норм поведения и т.д. Поиск многообразия коснулся и брачно-семейной сферы, когда, помимо традиционных форм семьи, фиксируются ее новые, современные типы. Одной из тенденций является увеличение количества фактических брачных отношений, то есть брачно-семейных отношений мужчины и женщины, не зарегистрированных в установленном законом порядке.

Итоги Всероссийской переписи населения 2010 года показали, что 13% от общего числа супружеских пар состоят в фактических брачных отношениях 1. В то же время, действующее российское законодательство признает брак, заключенный только в органах загса, а семейное законодательство регулирует отношения, возникающие из предусмотренных законом юридических фактов, таких как брак, родство. Фактические брачные отношения не являются фактом, имеющим юридическое значение. Таким образом, несмотря на провозглашение в Конституции Российской Федерации, что семья находится под защитой государства, такая защита предоставляется не всем семьям. Семьи, основанные на фактических брачных отношениях, остаются вне специального правового регулирования*,* хотя, так же как и семьи, основанные на законном браке, выполняют основные функции семьи.

Отсутствие в российском законодательстве специальных правовых норм, направленных на регулирование фактических брачных отношений, приводит к

1 Федеральная служба государственной статистики // население // демография // Итоги всероссийской переписи населения 2010 г. URL: (дата обращения: 27.11.2016).

появлению проблем, связанных с защитой имущественных и неимущественных прав лиц, состоящих в фактических брачных отношениях.

Наличие проблем свидетельствует, что российское законодательство не соответствует уровню развития современного общества, которое, в целом, терпимо относится к фактическим брачным отношениям, к рождению детей вне брака, что подтверждается данными демографических и социологических исследований. В Концепции государственной семейной политики Российской Федерации на период до 2025 года справедливо отмечается, что одной из причин ослабления института семьи является отсталость семейного законодательства2. Семейный кодекс Российской Федерации был принят в 1995 году и ни разу не подвергался системному анализу и пересмотру.

В США также прослеживается тенденция по увеличению количества фактических брачных отношений, число которых с 2000 по 2010 гг. увеличилось почти на 30%3. В ряде штатов США фактические брачные отношения получили определенное правовое признание, путем закрепления отдельных прав и обязанностей за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, что позволило решить часть существующих проблем.

Анализ правового опыта иностранных государств, столкнувшихся со схожими проблемами по урегулированию фактических брачных отношений, способен помочь при решении таких проблем в России, поскольку использование сравнительно-правового метода позволяет учитывать как положительный, так и отрицательный опыт зарубежных стран.

Выбор в качестве объекта сравнительного исследования именно правового опыта штатов США обусловлен тем, что позволяет рассматривать сразу несколько вариантов правового регулирования фактических брачных отношений,

2 Концепция государственной семейной политики Российской Федерации на период до 2025  
года (общественный проект): в 3-х частях // Составитель Мизулина Е.Б. и др. / ЧАСТЬ 1. М.,  
2013. URL: (дата  
обращения: 17.06.2017).

3 Бюро переписи населения США (US Bureau of the Census), 2010. Краткие итого переписи  
(Census Briefs) // Домохозяйства и семьи (Households and Families): 2010. URL:  
(дата обращения: 12.08.2016).

так как в разных штатах США существуют различные варианты такого регулирования. К тому же законодательные положения большинства штатов США были существенно модернизированы в последние десятилетия в части регулирования фактических брачных отношений.

Все изложенное делает тему настоящего диссертационного исследования особенно актуальной.

**Степень научной разработанности темы исследования.** В последние годы в научном сообществе отмечается рост интереса к исследованию фактических брачных отношений, что, в свою очередь, также свидетельствует об актуальности избранной темы.

По данной тематике защищены несколько кандидатских диссертаций, затрагивающих вопросы регулирования фактических брачных отношений4.

Отдельные аспекты правового регулирования фактических брачных отношений освещаются в работах таких отечественных авторов, как Д.С. Борминская, Л.Ф. Галимова, К.Д. Гайбатова, А.С. Иванов-Кулигин, Е.Ю. Ламейкина, А.Н. Левушкин, Е.Н. Киминчижи, О.Г. Куриленко, И.Ю. Кухалашвили, A.B. Слепакова, Т.П. Солодкова, В.Б. Паничкин и другие.

В то же время указанные исследования основаны на анализе российского права либо затрагивают опыт зарубежных стран лишь частично. В настоящем исследовании проведен комплексный, сравнительный анализ правового регулирования фактических брачных отношений в Российской Федерации и штатах США; сделаны конкретные предложения по реформированию российского законодательства в части правового регулирования семейных отношений и фактических брачных отношений.

**Цель диссертационного исследования** состоит в том, чтобы на основе анализа правового регулирования фактических брачных отношений в России и штатах США, определить оптимальный вариант защиты в России правового

4 См.: Альбиков И.Р. "Фактические брачно-семейные отношения мужчины и женщины: теория и практика правоприменения" (М., 2014); Выборнова М.М. "Фактический брак мужчины и женщины в гражданском и семейном законодательстве и доктрине" (М., 2011); Панин B.C. "Фактические брачные отношения: проблемы теории, законодательства и практики" (М., 2013).

положения лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, и лиц, с ними связанных.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие

**задачи:**

- исследовать историю развития и регулирования фактических брачных  
отношений в России и штатах США;

- определить социальную сущность фактических брачных отношений;

- разработать критерии, позволяющие определять фактические брачные  
отношения, и способ их установления;

- проанализировать правовое регулирование фактических брачных  
отношений нормами действующего российского законодательства и нормами  
законодательств штатов США, установив положительные и отрицательные  
стороны такого регулирования;

- выявить проблемы, возникающие при регулировании фактических  
брачных отношений нормами действующего российского законодательства;

- подготовить предложения по совершенствованию отечественного  
законодательства, в части регулирования семейных отношений и фактических  
брачных отношений, с учетом опыта, имеющегося в законодательствах штатов  
США, но, в то же время, учитывая особенности российского общества.

**Объектом диссертационного исследования** являются фактические брачные отношения мужчины и женщины, проживающих совместно с целью создания семьи, но не заключивших брак в установленном законом порядке.

**Предметом диссертационного исследования** являются правовые нормы Российской Федерации, федерации и штатов США, применяемые при регулировании отношений, складывающихся между лицами, состоящими в фактических брачных отношениях; единообразные законы в США.

**Теоретической основой исследования являются работы российских ученых:** М.В. Антокольской, А.И. Антонова, Е.М. Ворожейкина, A.П. Вихровой, В.И. Данилина, А.И. Загоровского, В.В. Залесского, М.В. Золотухиной, И.А. Косаревой, О.Ю. Косовой, Ю.А. Королева, В.И. Лафитского, А.Н. Левушкина,

Р.П. Мананковой, Л.Ю. Михеевой, A.M. Нечаевой, B.C. Панина, Л.М. Пчелинцевой, С.И. Реутова, Н.С. Румянцева, А.П. Сергеева, A.B. Слепаковой, С.В. Соловьевой, Н.Н. Тарусиной, А.Д. Толстой, O.A. Хазовой, Е.А. Чефрановой, М.Л. Шелютто, Г.Ф. Шершеневича, В.М. Шумилова и других.

В процессе исследования изучен также ряд трудов иностранных ученых, таких как J. Bernam, M. Bosanach, D. Bradley, C.S. Bruch, J.M. Hannah, А. Каrlson, F. Lawrence, C. Osakwe, D. Popenoe, К. Rodgers, D.K. Weisberg, J.M. Yarwood и других.

**Эмпирическую основу диссертационного исследования** составляют статистические данные о количестве фактических брачных отношений, о брачной и внебрачной рождаемости в России и США, полученные Федеральной службой государственной статистики в России и Бюро переписи населения в США; материалы социологических опросов о представлениях в обществе о фактических брачных отношениях; итоги выборочных обследований о возможности рождения ребенка вне брака; материалы правоприменительной практики по судебным делам, возникающим из фактических брачных отношений и семейных отношений, в России и США; решения Европейского Суда по правам человека, касающихся тех же отношений.

**Нормативную базу** составляют правовые акты Российской Федерации; правовые акты РСФСР, в том числе недействующие; правовые акты федерации и штатов США; единообразные законы в США.

**Методология** **диссертационного** **исследования**. При написании

диссертации использовались общенаучные и частнонаучные методы

исследования. Общенаучные методы: аналитический, диалектический,

исторический, логический, синтетический, системный. Частнонаучные методы:  
догматического анализа нормативно-правовых актов, сравнительного

правоведения, формально-юридический и др.

**Научная новизна диссертационного исследования** заключается в том, что автор обосновал необходимость расширения предмета правового регулирования

российского семейного права, включив в него фактические брачные отношения, поскольку такие отношения являются семейными отношениями.

Диссертант, одним из первых, обосновывает концепцию о необходимости признания за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, возможности установления всех прав и обязанностей законных супругов, поскольку фактические брачные отношения, так же как и законный брак, образуют семью, в которой выполняются наиболее значимые функции семьи -репродуктивная и функция социализации, в связи с чем лица, состоящие в фактических брачных отношениях, как члены семьи, нуждаются в определенных правовых гарантиях, необходимых для нормального осуществления функций, имеющих значение для всего человечества в целом.

Разработаны критерии, позволяющие отделить фактические брачные отношения от иных общественных отношений; определен способ установления фактических брачных отношений; порядок признания прав и обязанностей лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, и лиц, связанных с ними.

**На защиту выносятся следующие положения и выводы:**

1. Исторический анализ регулирования фактических брачных отношений позволил установить, что, несмотря на появление специальных правил оформления брака, в различные исторические периоды как в России, так и в штатах США за фактическими брачными отношениями признавалось определенное правовое значение. Выявлены общие предпосылки признания правовых последствий за фактическими брачными отношениями, которыми являются: фиксация увеличения количества фактических брачных отношений и детей, рожденных в таких отношениях; появление правовых споров между лицами, состоящими в фактических брачных отношениях; необходимость защиты лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, и лиц, связанных с ними.

Изучение исторического опыта позволяет прогнозировать тенденцию дальнейшего развития института фактических брачных отношений, которая заключается в неизбежности правового признания таких отношений в России,

поскольку фиксируются те же предпосылки, которые привели к признанию фактических брачных отношений в прошлом.

2. Необходимо расширить предмет правового регулирования российского  
семейного права, включив в него фактические брачные отношения, поскольку  
между лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, возникают те же  
самые отношения, которые регулируются нормами семейного права - семейные  
отношения, что было неоднократно подтверждено международными и  
российскими правовыми актами, а семья, созданная на основе фактических  
брачных отношений, выполняет социально значимые функции семьи, такие как  
репродуктивная функция (биологическое появление человека) и функция  
социализации (воспитание детей и передача опыта следующему поколению).  
Названные функции присущи семьям независимо от национальной  
принадлежности, поскольку главной задачей любого биологического вида  
является сохранение жизни самого этого вида.

Следует признать, что в современном мире семья, являясь сложным социальным элементом, видоизменилась, и основаниями создания семьи являются не только зарегистрированный брак, но и сложившиеся фактические брачные отношения. Правовые формы семьи должны отражать сложившееся многообразие видов семьи в обществе, ведь основной задачей права является регулирование возникающих в обществе наиболее значимых отношений.

3. Разработаны понятие и критерии установления фактических брачных  
отношений, которые позволят отделить стабильный семейный союз от иных  
общественных отношений. Фактическими брачными отношениями является  
незарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния союз  
мужчины и женщины, не состоящих в зарегистрированном браке и иных  
фактических брачных отношениях, не имеющих предусмотренных семейным  
законодательством препятствий для вступления в брак, длительно проживающих  
совместно с целью создания семьи и ведущих общее хозяйство.

В отличие от штатов США, где для каждой правовой цели закреплены различные критерии, необходимые для установления фактических брачных

отношений, в России фактические брачные отношения предлагается

устанавливать по единым критериям для любых правовых целей. Такими критериями являются: отсутствие состояния лиц в зарегистрированном браке и иных фактических брачных отношениях; длительное совместное проживание мужчины и женщины; совместное проживание с целью создания семьи; ведение лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, общего хозяйства; отсутствие предусмотренных семейным законодательством препятствий для вступления в брак. Полагаем, что в исключительных случаях возможно отступление от названных критериев. Во избежание субъективных оценок при установлении фактических брачных отношений предлагается законодательно закрепить закрытый перечень таких исключительных случаев (например, рождение общего ребенка).

4. Доказано, что для решения проблем, возникающих при регулировании фактических брачных отношений нормами действующего российского законодательства, необходимо признать за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, те же права и обязанности, которые признаются за законными супругами, поскольку такие лица, так же как и законные супруги, являются членами семьи, а семья, для нормального выполнения возложенных на нее функций, нуждается в определенных правовых гарантиях. Не существует причин, по которым семьи, основанные на фактических брачных отношениях, подвергались бы дискриминации по сравнению с семьями, основанными на зарегистрированном браке.

Обзор правового регулирования фактических брачных отношений в штатах США позволил сделать вывод, что признание за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, отдельных прав и обязанностей не решает всех возникающих проблем, так как остаются пробелы, требующие правовой регламентации. В штатах США прослеживается тенденция по расширению прав и обязанностей, признаваемых за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, поскольку возникают новые ситуации, требующие урегулирования.

Полагаем, в России нецелесообразно идти длинным путем, постепенно закрепляя отдельные права и обязанности за лицами, состоящими в фактических брачных отношениях, как это происходит в штатах США, а необходимо признать возможность установления всех прав и обязанностей законных супругов.

5. Предлагаем признавать фактические брачные отношения семейным  
союзом, с формой выражения согласия на вступление в такой союз в виде  
фактического начала совместного проживания с целью создания семьи.  
Устанавливать фактические брачные отношения предлагается в судебном порядке  
по законодательно закрепленным критериям (постфактум), что позволит учесть  
именно неформальный характер таких отношений, возникающих фактически, без  
какого-либо оформления и регистрации.

Установление в суде фактических брачных отношений как факта, имеющего юридическое значение, необходимо для признания спорного права и/или обязанности, за которым заинтересованное лицо обратилось в суд. Суду необходимо устанавливать начало фактических брачных отношений, дату, с которой у лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, возникает право на признание прав и обязанностей, аналогичных правам и обязанностям законных супругов.

Фактические брачные отношения должны признаваться только при отсутствии зарегистрированного брака, поскольку исторический опыт показал негативные последствия равнозначного признания формального и неформального браков, а также это позволит исключить конкуренцию зарегистрированного брака и фактических брачных отношений. Во избежание многоженства, лицо может быть признано состоящим только в одних фактических брачных отношениях, в которых суд установит наибольшее соответствие критериям, необходимым для установления фактических брачных отношений.

6. Правовое признание фактических брачных отношений предлагается  
считать одним из способов укрепления семьи, что позволит увеличить  
социальную ответственность лиц, состоящих в фактических брачных отношениях,  
которые будут понимать, что не избегут обязанностей, возложенных семейным

законодательством на членов семьи. Признание прав и обязанностей лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, будет иметь воспитательное значение, стимулируя должное поведение в семье.

Правовое признание фактических брачных отношений будет

способствовать увеличению привлекательности зарегистрированного брака, в котором все более детально регламентировано и определено, в то время как признание прав и обязанностей лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, не исключает уход от обязанностей. Все это позволит сохранить приоритетное положение законного брака по сравнению с фактическими брачными отношениями.

7. Необходимо устранить противоречия положений Семейного РФ и Федерального "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", согласно которым право на применение вспомогательных репродуктивных технологий имеют мужчины и женщины, как состоящие, так и не состоящие в браке между собой, но Семейный кодекс РФ предусматривает специальный порядок установления происхождения ребенка, зачатого с применением репродуктивных технологий, только для лиц, состоящих в браке между собой.

Удачными видятся модернизированные положения Единообразного закона "Об отцовстве и материнстве" в США, закрепляющие применение специальной процедуры установления происхождения ребенка, зачатого с применением репродуктивных технологий, вне зависимости от состояния родителей в браке между собой (ст. 703, 704). Примечательно, что предыдущий единообразный закон закреплял специальный порядок установления происхождения таких детей только для лиц, состоящих в браке между собой.

Необходимо также законодательно конкретизировать, кто может

использовать репродуктивные технологии в форме имплантации эмбриона другой женщине (суррогатной матери), поскольку, несмотря на отсутствие запретов на применение лицами, не состоящими в браке, репродуктивных технологий в форме имплантации эмбриона другой женщине (суррогатной матери), такие лица

сталкиваются с проблемами при регистрации своих "суррогатных" детей, так как регистрирующие органы, неправильно применяя пункт 4 статьи 51 СК РФ, согласно которому лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка, делают из него вывод о невозможности участия в программе суррогатного материнства лиц, не состоящих в браке.

**Теоретическая значимость диссертационного исследования** состоит в возможности развития российского гражданского и семейного права на основе сформулированных теоретических выводов, обосновывающих, что фактические брачные отношения являются семейными отношениями, которые должны подлежать особой правовой охране и защите. Рассмотренные концепции и доктрины, имеющиеся в США, послужат базой для последующих научных исследований семейных отношений и фактических брачных отношений. Теоретические выводы, сделанные на основе российского гражданского и семейного права, могут стать предметом для дальнейших научных дискуссий.

**Практическая значимость диссертационного исследования** заключается в том, что его результаты могут использоваться при реформировании действующего российского законодательства. Материалы диссертационного исследования могут использоваться в правоприменительной практике адвокатов, нотариусов, судебных и правоохранительных органов, поскольку помогут в определении правовых норм, которыми следует руководствоваться при регулировании отношений, складывающихся между лицами, состоящими в фактических брачных отношениях.

Материалы диссертационной работы могут быть использованы при  
социологических и правовых исследованиях, посвященных изучению

фактических брачных отношений, подготовке учебных пособий, а также при преподавании курсов гражданского и семейного права.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация выполнена и обсуждена в отделе гражданского законодательства иностранных государств

федерального государственного научно-исследовательского учреждения

"Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации" (г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34).

Основные выводы и предложения нашли отражение в публикациях диссертанта, явились предметом обсуждения на VI международной научно-практической конференции "Гармонизация российской правовой системы в условиях международной интеграции" (Москва, Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина, 03.04.2014 - 05.04.2014); XI международной школе-практикуме молодых ученых-юристов "Эффективное правоприменение: доктрина и практика" (Москва, Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 26.05.2016-27.05.2016); XII международной школе-практикуме молодых ученых-юристов "Композиция правового пространства: динамика обновления" (Москва, Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 24.05.2017-25.05.2017).

**Структура диссертации.** Цели и задачи диссертационного исследования обусловили его содержание. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, включающих девять параграфов, заключения и библиографического списка.