

Copyright © 2015 by Academic Publishing House *Researcher*



Published in the Russian Federation  
Zhurnal grazhdanskogo i ugovornogo prava  
Has been issued since 1871.  
ISSN 2409-4528  
Vol. 3, Is. 1, pp. 11-16, 2015

DOI: 10.13187/zngup.2015.3.11

<http://ejournal22.com>



UDC 347.0

### To the Issue of Construction the Marriage Contract By Right of Foreign Countries

Oleg G. Ershov

Omsk Academy of the Ministry of the Interior of the Russian Federation, Russian Federation  
PhD, Associate Professor  
E-mail: [ershov\\_@rambler.ru](mailto:ershov_@rambler.ru)

#### Abstract

The article based on the analysis of foreign family law reveals various modes of joint property and the effects of the marriage contract. Given the arguments over the possibility of introduction the premarital agreements in domestic family law in order to avoid the disputes over property acquired before the marriage. It is proposed to take into account the German principles of the marriage contract in the further reform of domestic family law.

**Keywords:** family law; the marriage contract; foreign law.

#### Введение

Современное исследование отдельных институтов семейного права предопределяет необходимость анализа зарубежного опыта законодательной регламентации отношений. Это обусловлено тем, что такой анализ позволяет сделать вывод о возможности заимствования и закрепления отдельных правовых конструкций при дальнейшем совершенствовании отечественного семейного законодательства. Известная зарубежному праву и принятая отечественным законодателем (глава 8 «Договорный режим имущества супругов» СК РФ) конструкция брачного договора в этой части не является исключением. Однако, нормы отечественного семейного права о брачном договоре, весьма несовершенны. В частности, окончательно не определена правовая природа брачного договора, не установлены признаки, по которым брачный договор можно разграничить с соглашением о разделе совместно нажитого имущества, есть и другие проблемы. В связи с этим, необходимо еще раз обратиться к зарубежным моделям брачного договора.

Следует обратить внимание на то, что в зарубежных государствах действуют различные системы регулирования имущественных отношений супругов: режим общности, режим раздельности и режим отложенной общности (смешанный режим). Например, во Франции действует режим общности и режим раздельности супружеского имущества. Вступающие в брак могут избрать один из легальных режимов, в том числе посредством брачного договора установить промежуточный режим, соединяющий правила различных режимов в отношении отдельных видов собственности и доходов [1].

По-сути, выбор легального режима общности предоставлен самим супругам. Юридическим основанием применения того или иного режима может быть либо брачный договор, либо сам закон. По общему правилу при режиме общности супруги имеют право

общей совместной собственности на имущество, нажитое совместно в браке. Имущество, полученное во время брака в дар или по наследству, остается в раздельной собственности. Режим раздельности означает, что каждому из супругов принадлежит не только их добрачное имущество, но и имущество, нажитое в браке на собственные средства. Режим отложенной общности означает, что в период нахождения в браке супруги распоряжаются имуществом раздельно, а в случае развода их имущество становится общим и делится поровну [2]. Объяснение такого подхода в юридической литературе дается применительно к социальному положению разных семей [3].

Вместе с тем, для каждого легального режима имущества супругов в зарубежном семейном праве заложены проблемы, которые касаются двух ключевых вопросов: что входит в состав имущества и каким образом осуществляется управление. Посредством брачного договора супруги имеют право установить, какому режиму они подчиняют свои отношения. При отсутствии брачного договора действует законный режим имущества супругов, но это характерно не для всех стран. Например, в Мексике легальный режим имущества супругов не предусмотрен законодательством и здесь обязательно супруги должны заключить брачный договор. Также в англо-американском праве роль брачного договора играют сделки, посредством которых устанавливается так называемая «доверительная собственность» [4].

Напротив, в некоторых странах прямо запрещается изменение законного режима имущества супругов посредством заключения брачного договора (Аргентина, Боливия, Куба, Румыния и др.), а в других - заключение брачного договора возможно только до регистрации брака (Бразилия, Колумбия, Япония, Португалия, Венесуэла и др.) [5]. Условия, с которыми в разных странах связывается действительность изменения легального режима в брачном договоре, также различаются. Это может быть соблюдение супругами определенных сроков (Франция, Люксембург), или наличие судебного контроля (Бельгия, Греция, Израиль) [6].

Содержание брачного договора в различных странах определяется по-разному. Например, в Швейцарии супруги вправе только указать избираемый режим, но не имеют право вносить в него существенные изменения. Во Франции, напротив, супруги могут не только избирать один из режимов, но и вносить в него существенные изменения, включая комбинирование нескольких режимов. Порядок заключения брачного договора в зарубежных странах следующий: во-первых, для данного договора предусмотрена письменная форма; во-вторых, заключение брачного договора возможно только в присутствии обеих сторон (супругов); в третьих, в некоторых странах предусмотрена обязательная регистрация договора. Например, в Италии брачный договор имеет юридическую силу только после того, как он будет зарегистрирован в местных органах власти. При этом, если в брачном договоре содержатся условия о недвижимом имуществе супругов, то регистрация также необходима и в органе, который осуществляет регистрацию сделок с недвижимостью [7].

Что касается условий брачного договора, то семейное законодательство зарубежных стран идет по пути их подробного определения и закрепления. Особое место занимают положения связанные с правовым режимом имущества. Так, например, согласно ст. 1497 Французского гражданского кодекса допускается в брачном договоре определять следующие правовые режимы: общность всего имущества супругов; общность движимого имущества и имущества, приобретенного каждым из супругов после вступления в брак; определения неравных прав супругов в общем имуществе; определение, что на момент расторжения брака один из супругов будет иметь право выбора определенной части из общего имущества. Помимо этого, в брачном договоре необходимо определить способы управления общим имуществом. В частности, допускается: совместное (по взаимному согласию) управление; раздельное (каждым супругом самостоятельно) управление; комбинированное управление общим имуществом.

Некоторые особенности, касающиеся брачного договора, характерны американскому праву. Например, здесь получили широкое развитие так называемые «добрачные соглашения», которые связывают лиц только вступающих в брак. В этих соглашениях могут быть определены способы регламентации, как имущественных отношений, так и отношений, связанных с воспитанием и содержанием детей. С позиции правоприменения

конструкция добрачных соглашений выглядит весьма удачной. Несмотря на то, что такое соглашение не является брачным договором, однако с помощью него возможно определить кому будет принадлежать совместно приобретенное имущество и как данным имуществом лица будут пользоваться. Это позволяет избежать сложностей доказывания общей долевой или раздельной собственности при возникновении спора. Полагаем, что такое рода соглашения также могут быть включены и в отечественное семейное право.

При разработке зарубежного семейного законодательства, основная проблема, которая подлежит разрешению в первую очередь юридической наукой, заключается в том, чтобы создать правовой механизм, который будет способствовать заключению супругами брачного договора, т.е. стимулировать их выбор в пользу договорного, а не законного режима. В этом случае, детальная регламентация содержания такого договора позволит с одной стороны свести споры между супругами относительно пользования совместно нажитым имуществом и его раздела, с другой – обеспечит защиту кредиторов при обращении взыскания на имущество. Такая тенденция обусловлена тем, что законный режим общности имущества является пока несовершенным. Судебная практика столкнулась с тем, что при рассмотрении споров возникла неопределенность по поводу доходов от имущества, которое принадлежало каждому из супругов. Следует ли на эти доходы распространить право общей совместной собственности, или они должны принадлежать тому супругу, чье имущество – вопрос остается открытым.

С другой стороны, требуется закрепление более четкого механизма имущественной защиты женщин, состоящих в браке и ведущих домашнее хозяйство. Например, в настоящее время в некоторых странах супругам предоставлено право в течение брака, либо на момент его расторжения обращаться в суд с иском об установлении долей в их имуществе. Известны случаи, когда женщине дозволено обратиться с иском в суд против третьих лиц, для того, чтобы обеспечить свое право проживания в жилище и закрепить это право путем записи в ипотечной книге. Такого рода проблемы могут быть решены брачным договором.

Кроме этого, брачный договор позволит более удачно определить какие возникшие в период брака обязательства будут погашать супруги. При разделе общего имущества супруги сначала должны погасить общие обязательства [8]. Е.А. Суханов справедливо в этой части заметил, что в состав имущества супругов могут входить не только вещи, но и имущественные права. Собственник имущества в действительности оказывается не только собственником вещей, но и управомоченным лицом в отношении имеющихся у него прав требования или пользования (а также обязанным лицом в отношении лежащих на нем долгов) [9]. В этом случае, совершенно очевидно, что брачный договор может избавить супругов от необходимости разделения имущественных прав.

Обратим внимание на договорное регулирование имущественных отношений супругов нормами романо-германского права, поскольку нормы российского семейного права во многом имеют схожие начала. Но есть и отличия, которые требуют обсуждения и анализа в целях заимствования положительного опыта.

Договорному режиму имущества супругов посвящены нормы §§1408-1413 подраздела 2 «Имущественные отношения по договору» раздела 6 «Режим имущественных отношений супругов» Гражданского уложения Германии [10]. Особенности здесь следующие.

Во-первых, супруги могут регулировать свои имущественно правовые отношения путем заключения брачного договора, которым возможно отменить или изменить предусмотренный законом режим имущественных отношений также после вступления в брак. В брачном договоре по прямой договоренности супруги могут исключить уравнивание в правах на социальное обеспечение. Речь идет о справедливо сбалансированном установлении обеспечения при разводе, например пенсии независимо от того заработка, который супруг получал во время брака. При этом происходит уравнивание в правах на социальное обеспечение, что не зависит ни от предоставления содержания другому супругу, ни от установленного режима имущественных отношений. Такое уравнивание в правах гарантирует супругу, который в период брака имел небольшой доход, достойное обеспечение в старости.

Во-вторых, закреплено ограничение свободы брачного договора относительно иностранного права и порядка его заключения. В частности, режим имущественных отношений супругов не может устанавливаться на основании отсылки к нормам

недействующего иностранного права. Брачный договор должен быть заключен только в присутствии обеих супругов у нотариуса. Допускается заключение брачного договора ограниченно дееспособным супругом только с согласия законного представителя. За недееспособного супруга брачный договор заключает его законный представитель, который не может установить или отменить режим общности имущества. В том случае, если законным представителем является опекун или попечитель, то он вправе заключить брачный договор только с разрешения суда по делам опеки.

В третьих, предусмотрен правовой механизм защиты третьих лиц, когда супруги заключили брачный договор. После заключения брачного договора супруги могут заявить третьему лицу свои возражения только при условии, что брачный договор зарегистрирован в реестре имущественных прав в соответствующем участковом суде, либо доказать, что третье лицо знало о наличии такого договора до совершения сделки. Аналогичное правило действует в том случае, если супруги изменяют или отменяют в брачном договоре порядок имущественных отношений, зарегистрированный в реестре имущественных прав. Также, если супруг передал в управление свое имущество другому супругу, то брачным договором может быть исключено или ограничено право отменить в любое время передачу.

В четвертых, брачным договором может быть предусмотрен режим раздельности, либо общности имущества. Особенность в том, что предусмотрены специальными нормами развернутые правила, которые действуют при режиме общности. Так, например, в состав общего имущества входят предметы, которые не могут быть переданы посредством сделки и этим имуществом каждый супруг управляет самостоятельно; из общего имущества исключается выделенное имущество, т.е. предметы, которые по брачному договору были объявлены выделенным имуществом одного из супругов либо приобретены одним из супругов на основании права, входящего в состав выделенного имущества; каждый из супругов управляет выделенным имуществом самостоятельно. В брачном договоре, которым устанавливается режим общности имущества, супруги должны определить кем будет управляться имущество. Юридическое значение такого определения в том, что, если имущество управляется одним супругом, то при заключении различных сделок требуется каждый раз спрашивать согласие другого, и, напротив, если управление осуществляется сообща, то согласие предполагается.

Выделенные особенности конструкции брачного договора применительно к отечественному семейному праву отсутствуют, однако есть все основания полагать, что отдельные правовые механизмы могут быть заимствованы. Так, например, ограничение свободы договора при отсылке к нормам недействующего иностранного права позволит внести определенность в регулировании отношений между супругами, которые являются гражданами различных государств. В настоящее время такая определенность отсутствует. Учетная регистрация брачного договора необходима, поскольку зачастую возникают ситуации, когда один из супругов вступает в имущественные отношения, является не добросовестным и не уведомляет контрагента о наличии брачного договора, которым определен режим раздельной собственности не позволяющий обеспечить гарантии контрагента-кредитора.

Таким образом, некоторый анализ конструкции брачного договора в семейном праве зарубежных стран позволяет сделать выводы, которые могут быть приняты во внимание и при совершенствовании норм отечественного семейного права.

Первое. В семейном праве зарубежных стран режим имущества супругов может быть разным. В частности, следует выделить режим общности, режим раздельности, и смешанный режим. Выбор отдельного режима возможен по усмотрению супругов через заключение брачного договора. В ряде стран заключение брачного договора обязательно, поскольку законный режим общей совместной собственности не предусмотрен законодательством, в других странах изменение посредством брачного договора законного режима имущества супругов недопустимо. Иногда заключение брачного договора возможно до регистрации брака. Также в странах англо-американского права наряду с брачным договором возможно заключение добрачных соглашений, которые также целесообразно закрепить и в отечественном семейном праве.

Второе. Некоторый анализ германского семейного законодательства позволяет утверждать, что есть основания для рассмотрения более глубоко вопроса о заимствовании

положительного опыта применительно к отечественному семейному праву. В частности, здесь интерес представляет отсутствующий пока в отечественном праве механизм уравнивания в правах на социальное обеспечение независимо от предоставления содержания одному из супругов; ограничения свободы брачного договора относительно иностранного права и возможности заключения такого договора через представителя, если один из супругов ограниченно дееспособный; в целях защиты интересов кредиторов супругов обязательная регистрация брачного договора в участковом суде; правила о выделенном имуществе в брачном договоре.

**Примечания:**

1. Гражданское и торговое право капиталистических государств / отв. ред. К.К. Яичков. М.: Международные отношения, 1968. С. 502.
2. Зенин И.А. Гражданское и торговое право капиталистических стран: учебное пособие. М.: МГУ, 1992. С. 180.
3. Гражданское и торговое право капиталистических стран: учебное пособие / отв. ред. В.П. Мозолин, М.И. Кулагин. М.: Высшая школа, 1980. С. 350.
4. Гражданское и торговое право капиталистических стран: учебное пособие / отв. ред. В.П. Мозолин, М.И. Кулагин. М.: Высшая школа, 1980. С. 351.
5. Паненкова М.А. Регулирование брачного договора в российском и иностранном праве // Бюллетень нотариальной практики. 2009. № 2.
6. Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 106.
7. Гражданское и торговое право зарубежных государств: учебник Т. II / отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М.: Международные отношения, 2006. С. 535.
8. Чефранова Е.А. Ограниченные вещные права в составе общего имущества супругов // Семейное и жилищное право. 2007. № 2. С.11-16.
9. Маттеи У., Суханов Е.А. Основные положения права собственности. М., 1999. С. 334-335.
10. Гражданское Уложение Германии (пер. с нем.) / науч. ред. А.Л. Маковский. М.: Волтерс Клувер, 2006. С.347-355.

**References:**

1. Grazhdanskoe i torgovoe pravo kapitalisticheskikh gosudarstv / отв. red. K.K. Yaichkov. M.: Mezhdunarodnye otnosheniya, 1968. S. 502.
2. Zenin I.A. Grazhdanskoe i torgovoe pravo kapitalisticheskikh stran: uchebnoe posobie. M.: MGU, 1992. S. 180.
3. Grazhdanskoe i torgovoe pravo kapitalisticheskikh stran: uchebnoe posobie / отв. red. V.P. Mozolin, M.I. Kulagin. M.: Vysshaya shkola, 1980. S. 350.
4. Grazhdanskoe i torgovoe pravo kapitalisticheskikh stran: uchebnoe posobie / отв. red. V.P. Mozolin, M.I. Kulagin. M.: Vysshaya shkola, 1980. S. 351.
5. Panenkova M.A. Regulirovanie brachnogo dogovora v rossiiskom i inostrannom prave // Byulleten' notarial'noi praktiki. 2009. № 2.
6. Medvedev I.G. Mezhdunarodnoe chastnoe pravo i notarial'naya deyatel'nost'. M.: Volters Kluver, 2005. S. 106.
7. Grazhdanskoe i torgovoe pravo zarubezhnykh gosudarstv: uchebnyk T. II / отв. red. E.A. Vasil'ev, A.S. Komarov. M.: Mezhdunarodnye otnosheniya, 2006. S. 535.
8. Chefranova E.A. Ogranichennye veshchnye prava v sostave obshchego imushchestva suprugov // Semeinoe i zhilishchnoe pravo. 2007. № 2. S.11-16.
9. Mattei U., Sukhanov E.A. Osnovnye polozheniya prava sobstvennosti. M., 1999. S. 334-335.
10. Grazhdanskoe Ulozhenie Germanii (per. s nem.) / nauch. red. A.L. Makovskii. M.: Volters Kluver, 2006. S.347-355.

УДК 347.0

### **О конструкции брачного договора по праву зарубежных стран**

Олег Геннадьевич Ершов

Омская академия МВД РФ, Российская Федерация  
кандидат юридических наук, доцент  
E-mail: ershov\_@rambler.ru

**Аннотация.** В работе на основе анализа зарубежного семейного права раскрываются различные режимы совместно нажитого имущества и влияние на них брачного договора. Высказываются суждения о возможности введения в отечественное семейное право добрачных соглашений в целях исключения споров об имуществе нажитом до регистрации брака. Предлагается при дальнейшем реформировании отечественного семейного законодательства учесть германскую конструкцию брачного договора.

**Ключевые слова:** семейное право; брачный договор; зарубежное право.