

§ 2. Условия заключения брака. Препятствия к заключению брака

2.1. Условия заключения брака

2.2. Препятствия к заключению брака

2.1. Условия заключения брака

Право мужчины и женщины без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии вступать в брак и основывать семью в соответствии с внутренним законодательством, регулирующим осуществление этого права, является общепризнанным принципом. Основные международно-правовые документы в области прав человека, включая Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г. и Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., признают право за мужчинами и женщинами, достигшими брачного возраста, на вступление в брак и право на основание семьи при условии свободного и полного согласия вступающих в брак.

Данные требования закреплены и в ст. 12 СК, устанавливающей условия заключения брака в Российской Федерации. Условия заключения брака — это обстоятельства, необходимые для государственной регистрации заключения брака и для признания брака действительным, т. е. имеющим правовую силу. Условиями заключения брака являются:

- а) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;
- б) достижение ими брачного возраста.

Из текста ст. 12 СК следует, что брак в Российской Федерации может быть заключен только между мужчиной и женщиной, а моносексуальные браки, которые законодательно разрешены в некоторых западноевропейских странах (например, в Исландии, Бельгии, Швеции, Дании, Нидерландах), в России, как и прежде, не допускаются. Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, должно быть высказано ими свободно и независимо. Их обоюдная воля на заключение брака должна быть выражена лично, т. е. исходить непосредственно от лиц, сочетающихся браком. Соблюдение данного требования немаловажно, поскольку дает возможность должностным лицам органа загса убедиться в добровольности желания мужчины и женщины вступить в брак. В связи с тем, что воля на вступление в брак должна быть выражена лично, не допускается заключение брака через представителя по доверенности либо заочно. Представительство исключено законом даже в тех случаях, когда лицо, подавшее заявление с заключении брака, в силу уважительных причин (болезни его самого или близких родственников, отъезда в

командировку) не может явиться в орган загса для государственной регистрации заключения брака в назначенный день. В такой ситуации лица, вступающие в брак, могут лишь просить руководителя органа загса о сокращении или увеличении установленного срока государственной регистрации заключения брака. В современной юридической литературе взаимное согласие на вступление в брак рассматривается как «согласованное встречное волеизъявление будущих супругов, направленное на возникновение брачного правоотношения», или как «свободное, осознанное волеизъявление заключить союз с конкретным человеком, намерение создать с ним семью, приобрести права и обязанности супругов», что в целом согласуется с традиционным взглядом на данное условие вступления в брак, как свидетельство брачующихся об обоюдной готовности создать семью.

Волеизъявление сторон на вступление в брак должно быть осознанным, и они должны отдавать отчет в своих действиях. Г. Ф. Шершеневич подчеркивал: «В основании брака лежит соглашение между сочетающимися — брак не может быть законно совершен без взаимного и непринужденного согласия сочетающихся лиц. Как и всякий договор, брак предполагает свободу воли и сознания. Поэтому брак, совершенный по принуждению или по обману, будет недействителен, по отсутствию существенного элемента».

Немаловажно, что свободное вступление в брак свидетельствует не только о взаимной и осознанной готовности к созданию семьи лиц, вступающих в брак, но и означает отсутствие принуждения в форме физического или психического насилия на их волю со стороны кого бы то ни было (угрозы, избиения, истязания или иные способы воздействия на психику). Подобное принуждение может исходить как от одного из вступающих в брак, так и от их родителей, родственников, знакомых или иных лиц. Однако при этом следует отличать принуждение от родительских советов и рекомендаций по поводу целесообразности предстоящего брака.

Похищение женщины в целях принуждения ее к вступлению в брак при определенных условиях может повлечь уголовную ответственность по ст. 126 УК, предусматривающей наказание в виде лишения свободы от четырех до восьми лет, а если это деяние совершено группой лиц, — от пяти до десяти лет.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак выражается в их совместном письменном заявлении о заключении брака в орган загса. Если кто-то из них не имеет возможности явиться в орган загса для подачи совместного заявления, то волеизъявление на заключение брака может быть оформлено согласно ст. 26 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» отдельными письменными заявлениями. Подпись заявления лица, не имеющего возможности явиться в орган загса, должна быть нотариально удостоверена. Согласие на вступление в брак выражается также и устно лицами, вступающими в брак, непосредственно при государственной регистрации заключения брака в органе загса и подтверждается их подписями.

Другим обязательным условием заключения брака закон определяет достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста. В ст. 13 СК брачный возраст устанавливается в восемнадцать лет и совпадает с возрастом наступления гражданской дееспособности гражданина в полном объеме, как это предусмотрено ст. 21 ГК. В этой связи также важно иметь в виду, что лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет, считается несовершеннолетним ребенком со всеми вытекающими отсюда последствиями (п. 1 ст. 54 СК). Брачный возраст определен законом в качестве

минимально необходимого для вступления в брак и, как отмечается в литературе по семейному праву, свидетельствует о соответствующей степени зрелости лиц, вступающих в брак (социальной, физической и психической), о наличии у них зрелой воли и сознания и обусловлен мотивами не только юридического порядка, но и соображениями социальной гигиены. Что же касается предельного возраста для вступления в брак, а также разницы в возрасте лиц, вступающих в брак, то они СК не установлены. Общим правилом является то, что лицо, желающее вступить в брак, должно достигнуть установленного законом возраста на момент государственной регистрации заключения брака, а не на день подачи в орган загса заявления о вступлении в брак.

В п. 2 ст. 13 СК предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Согласно указанной статье при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет. Таким образом, снижение брачного возраста до шестнадцати лет отнесено законом к компетенции органов местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак. Для этого требуется наличие уважительных причин, которые законом не раскрываются, но на практике чаще всего такой причиной является беременность несовершеннолетней или рождение ею ребенка. К ним также могут относиться и некоторые другие обстоятельства (предстоящий призыв на военную службу или убытие в длительную командировку жениха, фактически сложившиеся брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста, и т. п.).

Решение о снижении брачного возраста выносится органом местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак. Причем в решении должно быть указано, кому и на сколько лет (месяцев) снижен брачный возраст в связи с намерением вступить в брак с конкретным лицом. В ст. 13 СК имеется прямое указание на то, что решение о снижении брачного возраста может быть принято только по просьбе самих лиц, вступающих в брак, тогда как ранее в законе подобных требований не имелось (ст. 15 КоБС). Отсюда следует, что заявление в орган местного самоуправления с просьбой о снижении брачного возраста должно быть подано ими самими. Согласия родителей несовершеннолетних на брак не требуется.

Федеральным законодательством (п. 2 ст. 13 СК) предусмотрена возможность снижения брачного возраста не более чем на два года. В то же время субъектам РФ предоставлено право в соответствующем законе устанавливать порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения возраста шестнадцати лет (т. е. речь идет о разрешении снижения брачного возраста более чем на два года). Данная норма является новеллой семейного законодательства, направлена на возрастание роли в урегулировании семейных отношений законодательства субъектов РФ. Соответственно такие специальные законы о порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет, были приняты в Белгородской, Вологодской, Владимирской, Калужской, Московской, Мурманской, Нижегородской, Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Самарской, Тамбовской, Тверской и других областях.

Особые обстоятельства (уважительные причины), дающие основания на вступление в брак до достижения возраста шестнадцати лет, чаще всего заключаются в

беременности несовершеннолетней или рождении ею ребенка. К ним также могут относиться и другие обстоятельства: отсутствие обоих родителей у вступающих в брак, непосредственная угроза жизни одному из вступающих в брак либо иные чрезвычайные обстоятельства. Например, ст. 3 Закона Вологодской области от 14 августа 1996 г. № 95-ОЗ «О снижении брачного возраста» (в ред. Закона Вологодской области от 21 ноября 2000 г. № 600-03) таким обстоятельством признан предстоящий призыв жениха на военную службу.

Как правило, решение о снижении брачного возраста (до четырнадцати или до пятнадцати лет) принимается соответствующими компетентными органами (главой областной (городской, районной) администрации или уполномоченными ими должностными лицами) по заявлениям несовершеннолетних лиц, желающих вступить в брак, и их родителей при обязательном представлении документов, подтверждающих наличие особых обстоятельств для заключения брака. Законодательством некоторых субъектов РФ в качестве дополнительной гарантии соблюдения требований СК при вступлении в брак лиц, не достигших возраста шестнадцати лет, установлена необходимость получения заключения органа опеки и попечительства об отсутствии препятствий к вступлению в брак. Государственная регистрация заключения брака лиц, которым снижен брачный возраст, осуществляется на общих основаниях. Вступление в брак гражданина до достижения им возраста восемнадцати лет влечет для него приобретение гражданской дееспособности в полном объеме со дня государственной регистрации заключения брака. Причем дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения совершеннолетия. Однако при признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (п. 2 ст. 21 ГК).

Предусмотренные ст. 12 СК условия заключения брака вытекают из сущности и назначения брака. Их соблюдение необходимо для того, чтобы брак приобрел правовую силу. В противном случае брак может быть признан недействительным, так как под условиями заключения брака в науке семейного права признаются обстоятельства, необходимые для того, чтобы брак был зарегистрирован и признан действительным. Рассмотренные условия заключения брака называют еще материальными условиями, чтобы подчеркнуть их отличие от условий, связанных с формой и процедурой заключения брака. Соблюдение этих условий необходимо в любом случае. Их перечень является исчерпывающим и не включает иных условий (например, получение согласия на брак родителей или начальства для лица, состоящего на службе, как это предусматривалось дореволюционным семейным законодательством).

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, а также достижение брачного возраста предусматриваются в качестве обязательных условий заключения брака и законодательством большинства зарубежных стран. Например, ст. 146 Гражданского кодекса Франции гласит: «Нет брака, если нет согласия». Брачный возраст во Франции различен для мужчин (восемнадцать лет) и женщин (пятнадцать лет). В Испании отсутствие согласия сторон на брак влечет его недействительность. Если же согласие на вступление в брак содержит какие-либо условия, то эти условия рассматриваются как несуществующие. При этом, как правило, считается, что формально выраженное согласие сторон на заключение брака должно соответствовать их фактическому желанию (воле) на вступление в брак. Что же касается брачного возраста, то в семейном праве зарубежных стран различается возраст гражданского

совершеннолетия (достижение которого автоматически свидетельствует о возможности вступить в брак) и возраст брачного совершеннолетия (который в основном колеблется в пределах от пятнадцати до восемнадцати лет для женщин и от восемнадцати до девятнадцати лет для мужчин). В большинстве государств (Англия, Австралия, Германия, Испания, Канада, Франция и др.) разрешается снижение брачного возраста (диспенсация — отступление от установленных законом условий) при определенных обстоятельствах по решению соответствующего компетентного органа. В некоторых странах существуют отдельные особенности в виде установления дополнительных условий заключения брака (разрешение родителей на брак, отсутствие определенных болезней и др.). О несомненной важности правового регулирования государством условий заключения брака свидетельствует их закрепление не только в семейном, но и в конституционном законодательстве ряда государств. Например, в Конституции Испании (ст. 32) закреплено право мужчины и женщины вступать в брак на основе полного юридического равноправия. Аналогичная норма содержится в ст. 36 Конституции Португалии.

В Конституции Японии (ст. 24) установлено, что брак может быть заключен только при взаимном согласии обеих сторон.

Право каждого человека, достигшего брачного возраста, свободно выбирать супруга и создавать семью закреплено новыми конституциями большинства стран Восточной Европы и Балтии (Албании, Болгарии, Литовской Республики, Румынии).

В конституциях стран — членов СНГ (Азербайджанской Республики, Республики Беларусь, Республики Таджикистан, Туркменистана) закреплено право на брак женщин и мужчин по достижении указанного в законе брачного возраста на основе добровольного согласия. Причем в Конституции Республики Таджикистан особо оговорено, что запрещается многобрачие. В Конституции Грузии брак назван добровольным союзом. В ст. 48 Конституции Республики Молдова закреплено, что семья основана на браке, заключенном по взаимному согласию мужчины и женщины. Аналогичная норма закреплена в ст. 63 Конституции Республики Узбекистан и ст. 51 Конституции Украины.

2.2. Препятствия к заключению брака

Наряду с условиями заключения брака СК устанавливает препятствия к заключению брака — обстоятельства, при наличии которых государственная регистрация заключения брака невозможна и неправомерна. Брак же, заключенный при наличии препятствий, может быть признан судом недействительным. Препятствия к заключению брака перечислены в ст. 14 СК и принципиально не изменились по сравнению с ранее действующим законодательством (ст. 16 КоБС). Их перечень является исчерпывающим, не подлежит расширительному толкованию и включает следующие обстоятельства:

а) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке. Под другим зарегистрированным браком понимается не прекратившийся в установленном законом порядке прежний зарегистрированный брак. Вместе с тем фактические (незарегистрированные) супружеские отношения не являются препятствием к заключению брака.

Данный запрет вытекает из принципа единобрачия (моногамии), согласно которому мужчина и женщина имеют право одновременно состоять только в одном зарегистрированном браке, что было обязательным и в семейном праве дореволюционной России. Как справедливо отмечал Г. Ф. Шершеневич, «вступить в брак может только холостой, вдовый или разведенный».

Необходимо отметить, что принцип моногамии закреплен в законодательстве большинства зарубежных стран. Исключение составляют страны, где сильно влияние ислама и соответственно обычаев, традиций, допускающих многоженство. Непременным условием заключения действительного брака является несостояние в другом браке.

Принцип моногамии нашел свое отражение также в ставшем «классическим» определении брака как «добровольного пожизненного союза одного мужчины и одной женщины при исключении всех остальных...», сформулированном судьей Пензансом в 1866 г. в связи с делом *Hyde v. Woodmansee*. В отечественном семейном праве принцип моногамии не только обоснованно связывается с европейской культурой и религиозной традицией, но и рассматривается как своеобразное средство охраны здоровья супругов и их потомства, а также обязательный элемент упорядочения отношений в области брака и семьи. В этой связи следует заметить, что эпизодически появляющиеся предложения об отказе от принципа единобрачия и законодательном разрешении полигамных браков (многоженства) путем внесения соответствующих изменений в СК выглядят совершенно неприемлемыми, как противоречащие основным началам семейного законодательства и традициям русского народа. В целях предотвращения случаев многоженства законом (ст. 26 Закона об актах гражданского состояния) предусмотрено обязательное указание в подаваемом в орган загса совместном заявлении лиц, желающих вступить в брак, на то, состояло ли каждое из них в другом браке или нет. Лица, состоявшие ранее в зарегистрированном браке, должны предъявить органу загса документ, подтверждающий прекращение прежнего брака. Это может быть свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга либо вступившее в законную силу решение суда о признании брака недействительным;

б) не допускается заключение брака между близкими родственниками: родственниками по прямой линии (восходящей и нисходящей), а также между полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами. К родственникам по прямой линии относятся лица, происходящие одно от другого (например, отец и дочь, бабушка и внук и т. п.). Прямая линия родства может быть восходящей и нисходящей. Восходящая родственная линия ведется от потомков к

предкам, нисходящая — от предков к потомкам. Полнородными являются братья и сестры, имеющие общих как отца, так и мать, а неполнородными — или общего отца (единокровные) или общую мать (единоутробные). Запрещение браков между близкими родственниками продиктовано медико-биологическими и морально-этическими соображениями, связанными как с заботой о здоровом потомстве супругов (поскольку в связи с накоплением патологических генов считается, что риск рождения детей с тяжелыми заболеваниями в результате подобных браков весьма значителен), так и с естественным отвращением цивилизованного современного общества к кровосмешению.

Заключению брака по названным соображениям препятствует не только родство, возникшее в браке, но также и внебрачное родство тех же степеней. Причем, как отмечается в литературе, не имеет значения, установлено внебрачное родство в порядке, предусмотренном законом (ст. 48, 49 СК), или нет. Препятствие к заключению брака следует признавать существующим и в отношении лиц, состоящих в юридически неоформленных родственных отношениях. Недопустимость браков между близкими по крови лицами относится к числу общепризнанных требований в современном обществе, хотя определение круга близких родственников в разных государствах неодинаково.

Родство более отдаленных степеней (дядя и племянница, двоюродные брат и сестра и т. п.) хотя теоретически может представлять опасность для здоровья детей супругов, но в меньшей степени, а поэтому согласно СК не является препятствием к заключению брака. Не входят в число препятствий и отношения свойства, так как они не основаны на кровной близости, происхождении. В свойстве состоят каждый супруг с родственниками другого супруга, а также родственники супругов между собой (пасынки, падчерицы, отчим, мачеха, теща, тесть, зять, свекор, сноха, золовка, шурин, брат жены, сестра мужа и т. д.). В этой связи закон не содержит ограничений и по возможному заключению брака между сводными сестрами и братьями, т. е. детьми каждого из супругов от их предыдущих браков с другими лицами;

в) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Согласно ст. 29 ГК недееспособным может быть признан судом гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Порядок признания гражданина недееспособным установлен гражданским процессуальным законодательством.

Вследствие того, что недееспособные лица не могут понимать значения своих действий или руководить ими, они не способны выразить свою осознанную волю на вступление в брак. Указанный запрет также вызван заботой со стороны государства и общества о создании нормальной семьи и здоровом потомстве супругов, так как некоторые заболевания психического характера могут передаваться по наследству. Приведенные обоснования введения в семейное законодательство данного запрета расценивались в качестве определяющих как в советской, так и в современной юридической литературе.

Следует обратить внимание на то, что препятствием к заключению брака является недееспособность лица, вступающего в брак, установленная решением суда до государственной регистрации заключения брака. Если же супруг признан недееспособным после заключения брака, то данное обстоятельство может рассматриваться в качестве основания для развода по инициативе другого супруга (ст. 19 СК), но не для признания брака недействительным.

Психическое расстройство в той или иной форме, а равно иные болезни, не послужившие основанием для признания лица судом недееспособным, не являются препятствием к заключению брака. В таком случае государственная регистрация заключения брака с указанным лицом может стать невозможной из-за отсутствия у него осознанной воли на вступление в брак. Если брак был зарегистрирован, несмотря на то что в момент его заключения психическое расстройство лица было очевидно, хотя решением суда недееспособность лица и не установлена, то брак в последующем может быть признан судом недействительным ввиду нарушения условия, предусмотренного ст. 12 СК, т. е. отсутствия добровольного осознанного согласия на вступление в брак. В то же время ограничение дееспособности гражданина вследствие злоупотребления им спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК) не является препятствием к заключению брака; г) не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, поскольку их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению (ст. 137 СК). В основу данного запрета положены нравственные и этические факторы. При отмене в судебном порядке усыновления при наличии для этого соответствующих оснований (ст. 141 СК) препятствия для заключения брака между бывшим усыновителем и усыновленным не существует. Запрет на заключение брака между усыновителем и усыновленным не распространяется на брак родственника усыновителя с родственником усыновленного. Что касается браков между усыновителями и потомством усыновленных, то в законе ничего прямо не говорится о недопустимости браков между ними. В литературе же высказано мнение, с которым следует согласиться, о невозможности подобных браков, так как на названных лиц должны распространяться те же правила, что и на родственников по прямой восходящей и нисходящей линии.

Рассмотренный перечень препятствий к заключению брака, как уже отмечалось выше, является исчерпывающим. Отказ органа загса в государственной регистрации заключения брака по иным основаниям будет неправомерным. Условия заключения брака и обстоятельства, препятствующие заключению брака, должны устанавливаться органом загса на момент государственной регистрации заключения брака. Поэтому сам установленный законом порядок государственной регистрации заключения брака предусматривает соблюдение определенных требований, направленных на выявление органом загса возможных препятствий к заключению брака. Так, об отсутствии препятствий к заключению брака должно быть обязательно указано в совместном заявлении лиц, вступающих в брак. Кроме того, эти лица — как мужчина, так и женщина — предупреждаются органом загса об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак. Однако конкретных норм, устанавливающих вид и форму данной ответственности, в федеральном законодательстве нет. Реально состоявшаяся государственная регистрация заключения брака при наличии предусмотренных ст. 14 СК препятствий к этому дает основание лицам, указанным в законе, требовать признания такого брака недействительным в судебном порядке в соответствии со ст. 27 и 28 СК. В том случае, если в орган загса поступает сообщение о наличии препятствий к заключению брака конкретными лицами, государственная регистрация его откладывается. Одновременно заявителю предлагается представить соответствующие доказательства. Орган загса по просьбе заинтересованных лиц может сам провести необходимую проверку. Естественно, что при этом лица, подавшие заявление о вступлении в брак, уведомляются об отсрочке государственной регистрации брака. В

соответствии с п. 9 ст. 27 Закона об актах гражданского состояния руководитель органа загса может отказать в государственной регистрации заключения брака, если располагает доказательствами, подтверждающими наличие обстоятельств, препятствующих заключению брака. Если же сведения о таких препятствиях не будут подтверждены, государственная регистрация брака производится на общих основаниях.