

Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение
высшего образования
«СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический институт
Кафедра теории и истории государства и права

УТВЕРЖДАЮ

Заведующий кафедрой

_____ С.А. Дробышевский
подпись

« _____ » _____ 2021 г.

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

Тема: «**Нотариальное удостоверение брачного договора**»

40.04.01 Юриспруденция

40.04.01.10 Технологии профессиональной юридической деятельности

Научный руководитель _____ к.и.н., доцент С.А. Бердникова
подпись, дата

тель

Выпускник _____ Н.В. Очередыко
подпись, дата

Рецензент _____ советник Президента Нотариальной
подпись, дата палаты Красноярского края по
правовым вопросам и судебной
защите К.В. Никифорова

Красноярск 2021

Содержание

Введение.....	4
1. ИСТОРИЯ УДОСТОВЕРЕНИЯ БРАЧНОГО ДОГОВОРА.....	7
1.1. История удостоверения брачного договора.....	7
1.2. Понятие, предмет, содержание брачного договора.....	14
2. НОТАРИАЛЬНОЕ УДОСТОВЕРЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА В СОВРЕМЕННЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ	45
2.1. Нотариальное удостоверение брачного договора в Федеративной Республике Германия.....	45
2.2. Нотариальное удостоверение брачного договора во Франции	53
3. НОТАРИАЛЬНОЕ УДОСТОВЕРЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ	61
3.1. Процедура заключения брачного договора.....	61
3.2. Изменение и расторжение брачного договора.....	73
3.3. Роль нотариуса и его функции при удостоверении, внесении изменений и расторжении брачного договора.....	78
Заключение	84
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	86

Введение

До середины 90-х гг. прошлого века традиционными нотариальными действиями, при совершении которых применялись нормы семейного права, являлись выдача свидетельства о праве собственности пережившему супругу, выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, а также удостоверение соглашений о разделе совместно нажитого имущества супругов. Введение в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), а затем и Семейного кодекса Российской Федерации (далее - СК РФ) способствовало появлению в нотариальной практике новых видов договоров-соглашений: брачного договора, соглашения об уплате алиментов, соглашения о проживании детей при раздельном проживании их родителей, договора о суррогатном материнстве и др.

Возникновение института брачного договора большинство исследователей считают закономерным этапом развития права и договорных отношений в частности. Несмотря на противоречивость прогнозов по поводу дальнейшего развития данного института, бесспорным остается право супругов на договорной режим имущества, то есть право на заключение брачного договора.

Интерес юридической науки к проблематике правового института брачного договора не случаен. Возникший на фоне возрождения института частной собственности и в условиях необходимости законодательного регулирования распорядительных актов в отношении различного имущества, брачный договор сегодня получил «второе дыхание» в свете наметившейся тенденции проникновения договорных элементов в различные сферы общественной жизни и построения отношений на началах юридического равенства сторон, автономии воли участников и диспозитивности правового регулирования.

И хотя проблемам правового регулирования брачного договора в Российской Федерации в настоящее время посвящено множество работ, ряд вопросов по-прежнему носят дискуссионный характер, не имеют на данный момент однозначного ответа. Также, несмотря на личностный характер родственных и

брачных отношений, целый ряд прав и обязанностей участников семейных правоотношений, прежде всего имущественных, требует четкой регламентации и судебной защиты, подкрепленной возможностью принудительного исполнения.

Разрешению данной задачи призван служить брачный договор, представляющий собой соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК РФ).

Законом установлено, что брачный договор должен быть заключен в письменной форме и нотариально удостоверен (п.2 ст.41 СК РФ).

Таким образом, оба взаимосвязанные требования (письменная форма заключения и обязательное нотариальное удостоверение) касающиеся формы брачного договора, обеспечивают следующее:

- 1) свободно, по собственному усмотрению распоряжаться своим правом;
- 2) предотвратить нарушение имущественных прав каждого из супругов;
- 3) предотвратить нарушение имущественных прав нетрудоспособного, нуждающегося супруга;
- 4) сохранить определенную стабильность в обеспечении имущественных прав супругов;
- 5) гарантировать соблюдение имущественных интересов не только физических лиц, но и государства.

Вышеизложенные обстоятельства обуславливают актуальность избранной темы, а также причины ее выбора.

Целью работы является – анализ правовых норм, судебной и нотариальной практики, посвященных отрасли семейного права, в том числе такой правовой конструкции, как брачный договор, выявление проблем, касающихся заключения, формы, содержания и прекращения брачного договора, а также предложение путей их решения.

Вышеуказанная цель определила ряд задач: рассмотреть основные вопросы имущественных взаимоотношений между супругами, возникающие при заключении брачного договора; определить круг отношений, регулируемых

брачным договором; рассмотреть порядок заключения, проблемы заключения, особенности предмета, а также прекращения брачного договора.

В процессе подготовки исследования применялись достижения наук гражданского, семейного, гражданско-процессуального права и др.

Теоретической основой научно-исследовательской работы послужили работы таких авторов, как: Алексеев С.С., Альбиков И.Р., Антропова И.Р., Бакуменко А.А., Брагинский М.И., Витрянский В.В., Ворожейкин Е.М., Долганова И.В., Дударев А.В., Загоруйко И.И., Зайцева Т.И., Звенигородская К.В., Злобина И.В., Калининченко Т.Г., Левушкин А.Н., Леженникова И.М., Максимович Л.Б., Мохов А.А., Нариньяни А., Низамиева О.Н., Пиепу Ж.-Ф., Ралько В.В., Репин Н.В., Слепакова А.В., Смолина Л.А., Сосипатрова Н.Е., Струцкая И.Н., Федорова О.А., Тарусина А.Н., Чашкова С.Ю., Чефранова Е.А., Чигрина Е.В., Щербина Г.А. и других.

Нормативную базу работы образуют: положения Конституции Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Семейный кодекс Российской Федерации, Основы законодательства РФ о нотариате, другие Федеральные законы, Указы Президента РФ, ранее действовавшее гражданское законодательство России.

Научная новизна работы выражается в комплексном подходе к исследованию проблемы нотариального удостоверения брачного договора. Для сравнительного и всестороннего анализа приводится опыт европейских стран, анализируются проблемы, возникающие на практике в зарубежных государствах.

1. ИСТОРИЯ УДОСТОВЕРЕНИЯ БРАЧНОГО ДОГОВОРА

1.1. История удостоверения брачного договора

Брачный договор как любой другой институт имеет свою историю, без которой невозможно понять его назначение в современном обществе. Издавна он выполнял функцию закрепления predetermined образцов, в частности, в брачно-семейных имущественных отношениях. Необходимо отметить, что репродуктивная миссия человечества способствовала развитию брака как обычая, а затем в нормативном порядке. Брак являлся по своей правовой квалификации одним из видов договоров, направленных на возникновение брачных отношений. Его следует рассматривать как один из первых видов договоров, поскольку исторически другие виды договоров в условиях натурального хозяйства носили эпизодический характер.

Уже в древнем мире было отмечено первое упоминание о брачном договоре. Так, параграф 128 Законов Хаммурапи гласит: «Если человек взял жену и не заключил с ней договора, то эта женщина – не жена»¹. Писец у городских ворот писал тексты брачных контрактов клинописью на глиняных табличках, которые затем обжигались и хранились на случай возможных в будущем конфликтов.

Схожие процедуры, предшествовавшие браку, можно найти в Ветхом Завете. Помолвка имела, прежде всего, правовое значение и состояла в передаче женихом денежной суммы или дара отцу невесты: «Назначьте самое большое вено и дары; я дам, что ни скажете мне, только отдайте мне девицу в жену» (Быт. 34, 12); «Если обольстит, кто девицу необрученную и переспит с нею, пусть даст ей вено [и возьмет ее] себе в жену» (Исх. 22, 16). В более позднее время происходило составление брачного контракта: «И призвал Едну, жену

¹ Волков, И.М. Законы Хаммураби [Электронный ресурс] / И.М. Волков // Законы вавилонского царя Хаммураби. – Москва, 1914. – Режим доступа: <https://ageiron.ru/byit-proshlogo/prestupleniya-i-nakazaniya/zakonyi-hammurapi-teksty-i-poyasneniya-k-nim#i-4>.

свою, и, взяв свиток, написал договор и запечатал» (Тов. 7, 13)². Через это устанавливался предварительный союз не только между женихом и невестой, но и между их семьями, который окончательно реализовывался в свадебной церемонии.

Более современную окраску брачный договор имел в римском праве. Обращение к римскому частному праву объясняется тем, что современное законодательство позаимствовало данный институт из римского частного права. Концепция брачного договора сложилась именно там. Следует сказать, что в частном праве древнего Рима брачные соглашения носили наиболее оправданный, убедительный и рациональный характер. В римскую эпоху существовали контракты (соглашения), связанные с заключением брака, имущественными отношениями супругов в браке, брачные соглашения, определяющие объем и качество приданого и предбрачного дара. Такого рода соглашения явились прообразами современного брачного договора.

Однако изучение гносеологических корней брачного договора невозможно лишь на примере римского права. Чтобы знать истинные корни брачных отношений в обществе, необходимо проанализировать историческое развитие брачных соглашений различных этносов.

Так, привилей (грамота) Великого князя Литовского Александра Каземировича 1492 года (один из древнейших памятников писаного права в Беларуси) устанавливал, что жена приносит свое приданое семье, которое переходит по наследству детям так же, как и имущество мужа. Муж, в свою очередь, должен был обеспечить целостность приданого жены путем залога на часть собственного имущества, что называлось веновой записью. В случае смерти мужа его имущество находилось в пользовании вдовы, пока та не выходила замуж, при условии, что у нее были дети. Если детей не было, то имущество мужа переходило к его родственникам. Но если муж оставил вено, то этим имуществом она

² Ветхий Завет [Электронный ресурс] // Библия. Синодальный перевод – Режим доступа: <https://www.planeta.one/bible/v.htm>.

могла распоряжаться по своему усмотрению. По мнению Н. Рулан, венная запись являлась своего рода брачным договором³.

Статуты Великого Княжества Литовского являлись основными систематизированными источниками права на территории современной Беларуси.

Личные и имущественные отношения супругов обстоятельно регулировались III Статутом 1588 года. Большое внимание уделялось вопросу имущественного обеспечения содержания жены, подробно излагались записи нормативного закрепления размера вена. Можно сделать вывод о том, что вышеизложенные нормы очень близки современному брачному договору, и что венную запись вполне можно считать его прообразом.

По мнению Н.С. Нижник, «если говорить о гносеологических корнях брачного договора в России, то до принятия христианства семейные отношения на Руси регулировались обычным правом. Выделялся такой способ заключения брака, как похищение невесты женихом без ее согласия; покупка невесты у ее родственников. Брак заключался по соглашению между родственниками невесты и женихом или его родственниками. При купле невесты и при заключении брака с приданым по соглашению между женихом и родственниками невесты возникали, простейшие договорные отношения между мужем и женой и между родственниками со стороны мужа и со стороны жены»⁴.

С принятием христианства на Руси брачно-семейные дела были отнесены к компетенции православной церкви. Содержание христианского брака противоречило пониманию брака в язычестве, допускавшем свободу разводов и независимое существование супругов. Согласно установлениям «Кормчей книги», венчанию предшествовало обручение-сговор, во время которого родители невесты и жених условливались о заключении брака и договаривались о прида-

³ Рулан, Н. Юридическая антропология: учебник для вузов / Н. Рулан. – Москва : Норма, 2010. – С. 201.

⁴ Нижник, Н.С. Правовое регулирование брачно-семейных отношений в контексте эволюции государственно-правовой системы России : дис. ... д-р юрид. наук : 12.00.01 / Нижник Надежда Степановна. – Санкт-Петербург, 2003. – С. 156.

ном. Акт обручения оформлялся специальной сговорной записью (рядной); на случай нарушения вступить в брак устанавливалась неустойка – заряд.

При обручении в сговорной записи могли устанавливаться условия, определяющие права и обязанности супругов по поводу имущества в браке и после его прекращения. Приданое давалось невесте ее родителями и родственниками. Относительно того, было ли в то время приданое общесемейным имуществом или отдельной собственностью жены, нет единого мнения среди ученых. А.И. Загорский считает его общим, а К. Неволин –раздельным⁵.

М.К. Цатурова в своем исследовании делает вывод, что «прообразы современного брачного договора в русском семейном праве были представлены соглашениями между родителями невесты и женихом по личным и имущественным правам и обязанностям будущих супругов, а также по вопросам о составе и размерах приданого»⁶.

С петровских времен приданое жены рассматривается как ее отдельное имущество, которым муж не может даже пользоваться. В ст. 109 Законов гражданских говорится о том, что «браком не создается общего владения в имуществе супругов, каждый из них может иметь и вновь приобретать отдельную собственность» - таким образом А.И. Загорский описывает законный режим супругов, который по нормативным источникам определялся как раздельный. Свод Законов Российской Империи регулировал имущественные права и обязанности супругов. Обратимся к лучшим монографиям по семейному праву дореволюционного периода, в частности, работе А.И. Загорского становится очевидно, что А.И. Загорский описывает существующий на тот момент законный режим имущества супругов – режим раздельности⁷. Современный исследователь правового регулирования семейных отношений в дореволюционный период А.В. Мышкин считает, что ответ здесь однозначен: ни Своду Зако-

⁵ Антокольская, М.В. Лекции по семейному праву: учебное пособие / М.В. Антокольская. – Москва : Юристъ, 1995. – С. 45.

⁶ Цатурова, М.К. Русское семейное право 16-18вв. / М.К. Цатурова. – Москва : Юридическая литература, 2010. – С. 362.

⁷ Загорский, А.И. Курс Семейного права / А.И. Загорский. – Москва : Юрист, 2009. – С. 34–47.

нов, ни каким-либо иным законодательным актам Российской Империи брачный договор известен не был. Позитивное законодательство предусматривало только один режим супружеского имущества - законный режим имущества супругов в виде режима раздельности⁸.

Достаточно интересна работа К.П. Победоносцева «Курс гражданского права», а именно ее второй том под названием «Права семейственные, наследственные и завещательные» (1871 г.). К.П. Победоносцев, пишет, что условия брачного договора носили исключительно «имущественный характер», что характерно для современного регулирования брачных договоров в России и большинства западных стран. Если же учесть то обстоятельство, что крестьянство составляло доминирующую часть населения России, то указанный обычай, судя по всему, был весьма распространен на практике⁹. К сожалению К.П. Победоносцев не говорит о моменте появления данного обычая в быту людей, что делает практически невозможным установление времени зарождения брачного договора в российском правовом порядке.

Таким образом, опираясь на выводы советских ученых К.П. Победоносцева, Г.Ф. Шершеневича, Д.И. Мейера, А.В. Мыскин в своей работе утверждает, что российское дореволюционное право не знало такого правового института как брачный договор, но существовали так называемые предбрачные соглашения, которые послужили прообразом брачному договору. Данные соглашения носили чисто имущественный характер и распространены были среди крестьянства как обычай.

Следует отметить, что положения брачных соглашений тех лет носили менее демократичный характер, нежели современный брачный договор. Это выражалось, во-первых, в том, что решение о вступлении в брак принималось родителями молодых, а не самими брачующимися, что нарушает один из главных принципов действующего семейного права о добровольности брачного

⁸ Мыскин, А.В. Брачный договор в системе российского частного права / А.В. Мыскин. – Москва : Статут, 2012. – С. 17.

⁹ Победоносцев, К.П. Курс гражданского права : в 3 т. / К.П. Победоносцев; под ред. В.А. Томсинова. – Москва : Зерцало, 2008. – Т. 2. – С. 127–133.

союза мужчины и женщины. Во-вторых, договор о заключении брака носил принудительный характер, поскольку лица, вступающие в брак, выступали не как субъекты, а как объекты, согласие или несогласие на вступление в брак, личные симпатии не принимались во внимание. Обычное право выбора жениху и невесте не предоставляло. Сватовство могло быть осуществлено еще до рождения детей, как правило, между тесно дружившими семьями, в младенческом возрасте будущих «жениха» и «невесты» либо уже во взрослом состоянии.

Брачный договор регулировался и до сих пор продолжает детально регулироваться Французским гражданским кодексом (Кодексом Наполеона), вступившим в силу в 1804 г. и действующим во Франции, правда со значительными изменениями, по сей день. Истории известно, что и сам Наполеон в 1810 г. заключил брачный договор со своей супругой - австрийской эрцгерцогиней Марией-Луизой¹⁰.

Впервые соглашения, заключаемые между супругами по поводу регулирования имущественных отношений в браке, стали называться брачными договорами в Гражданском кодексе Франции 1804 года. Статья 1101 французского Гражданского кодекса определяла договор как обязательство, устанавливаемое между конкретными людьми. Брачный договор определялся во французском Гражданском кодексе как заключаемый в нотариальной форме договор, определяющий режим имущественных отношений супругов, а при отсутствии одного устанавливалась так называемая законная общность имущества супругов, которая распространялась на их добрачное имущество и движимое имущество, приобретенное ими в браке.

Таким образом, имущественные отношения, которые складывались между супругами, определялись договором, который имел название *contract de mariage*. Существовали определенные условия для того, чтобы *contract de mariage* имел юридическую силу. Договор должен быть заключен в письменной форме, нотариально удостоверен в присутствии свидетелей. Как правило,

¹⁰ Орлова, Н.В. Брак и семья в международном частном праве / Н.В. Орлова. – Москва : Юридическая литература, 2009. – С. 61.

брачные договоры заключались представителями средней и крупной буржуазии. Если супругами не заключался брачный договор, имущественные отношения супругов подчинялись законному режиму общности.

Содержатся нормы о брачном договоре и в тексте Германского Гражданского Уложения (далее - ГГУ), принятого в 1896 г. и вступившего в силу в 1900 г. Более того, нормы о брачных договорах содержались и в нормативных документах, предшествовавших общегерманскому ГГУ – брачный договор регулировался нормами Прусского, Земского и Саксонского Уложений, действовавших в соответствующих частях Германии¹¹.

Резюмируя сказанное, можно сделать вывод, что в вышеупомянутых странах договоры, заключаемые между супругами, не назывались конкретно «брачным договором», но из их назначения в семейно-брачных отношениях прямо можно сказать, что эти договоры по характеру и материальному закреплению могут быть идентифицированы как брачный договор. Учитывая, что впервые появление такого юридического института, как брачный договор, было в Гражданском кодексе Франции 1804 года, можно сказать, что именно Франция является родиной брачного договора. Итак, можно констатировать сходство норм права в области семейно-брачных отношений у разных народов в разные времена. Корни брачного договора глубоко уходят в историю. Понятия «брак» и «брачный договор» признавались тождественными, иными словами, под брачным договором понимался договор о браке (сговор, калымный договор, брачный договор в древнем Риме). Безусловно, время вносит свои дополнения и коррективы. В современном понимании брачный договор выполняет иную, качественно эволюционировавшую функцию в правовом аспекте, нежели брачные соглашения, действовавшие ранее. В то же время принципиальным отличием термина брачный договор, применяемого современными законодательствами большинства стран, в том числе российским, состоит в том, что между браком и брачным договором нельзя поставить знак равенства.

¹¹ Шебанова, Н.А. Семейные отношения в международном частном праве / Н.А. Шебанова. – Москва : Юрист, 2011. – С. 211.

1.2. Понятие, предмет, содержание брачного договора

Возможность договорного определения режима имущества супругов впервые в нашем законодательстве возникла с 1 января 1995 г. и была предусмотрена на ст. 256 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой супруги могли изменить правовой режим общей совместной собственности на имущество, нажитое в период брака, установив иной, отличный от общей совместной собственности режим на это имущество.

Введенный в действие с 1 марта 1996 г. Семейный кодекс РФ конкретизировал указанную норму, дав понятие брачного договора, охарактеризовав его содержание, определив основной порядок его заключения, изменения и расторжения.

В соответствии со ст. 40 СК РФ брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

В ст. 40 СК РФ дается легальное определение понятия брачного договора в виде соглашения лиц, вступающих в брак, или соглашения супругов, определяющего имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Наличие в СК РФ данной дефинитивной нормы теоретически и практически значимо. В нем отражены его сущностные характеристики как соглашения (1) с особым субъектным составом участников (2) и правовой направленностью (3).

Следует поддержать мнение А.В. Мыскина о важности этого определения, что проявляется в следующих аспектах. Во-первых, оно говорит о высоком научно-теоретическом потенциале, достигнутом правовой наукой в определенной сфере регулирования общественных отношений. Во-вторых, законодательное определение того или иного термина важно в научно-практическом аспекте, поскольку в нем раскрываются правовая сущность и признаки, присущие дан-

ной юридической конструкции, что облегчает ее практическое применение и позволяет отграничить ее от смежных и однотипных правовых явлений. В-третьих, законодательное определение соответствующего понятия значительно способствует толкованию правовых норм, необходимому при наличии проблем в правоприменительной практике¹².

Как предмет брачного договора имущество супругов заслуживает отдельного рассмотрения, поскольку именно анализируемый договор выступает регулятором имущественных отношений супругов.

Только лишь имущественные отношения супругов могут выступать в качестве объекта брачного договора. Особенность предмета брачного договора заключается в том, что он может заключаться как в отношении имеющегося (нажитого в браке, добрачного имущества каждого из супругов), так и в отношении имущества, которое будет приобретено супругами в будущем.

В соответствии с действующим законодательством состав имущества супругов определяется имуществом, нажитым ими во время брака, и имуществом каждого из супругов. Все зависит от того, чем установлен порядок владения, пользования, распоряжения и управления имуществом, законом или брачным договором, в следствие чего следует различать законный и договорный режимы имущества супругов.

В связи с тем, что в законодательстве отсутствует определение понятия «правовой режим имущества супругов», целесообразно было бы предложить следующее определение указанного понятия: это система юридических правил, которые регулируют действия (бездействие) супругов по реализации их имущественных прав и обязанностей.

В части 1 статьи 34 СК РФ закреплено, что «...имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью». Провозглашенный законным указанный режим имущества супругов автоматически начинает свое действие с момента регистрации брака при отсутствии брачного дого-

¹² Мыскин, А.В. Брачный договор в системе российского частного права / А.В. Мыскин. – Москва : Статут, 2012. – С. 89.

вора. Законный режим имущества супругов регламентируется ст.ст. 33-39 СК РФ и ст.256 ГК РФ.

Следует принять во внимание тот факт, что с точки зрения юридической лексики определение режима имущества супругов как законного является не совсем корректным. Ведь получается, что по аналогии отличный от законного договорный режим имущества будет являться незаконным. В виду того, что совместная собственность устанавливается непосредственно в отношении такого имущества, которое было нажито в браке, определение указанного режима, например, как общего режима нажитого в браке имущества, звучало бы логичнее.

По мнению М.В. Антокольской, «...режим совместной собственности супругов, существующий в Российской Федерации, может быть назван режимом ограниченной общности или общности приобретений, постольку, поскольку общим становится только имущество, приобретенное супругами в период брака»¹³. Режим совместной собственности супругов означает то, что супруги обладают равными правами на имущество, которое было нажито ими в период их нахождения в браке, таким образом, пользуются, владеют и распоряжаются этим имуществом супруги по взаимному согласию, причем это не зависит от того, какой вклад был внесен каждым из супругов в нажитое имущество¹⁴. Совместная собственность в самом обобщенном виде определяется как бездолевая собственность¹⁵. В состав общего имущества супругов могут включаться как права требования (например, право на получение страхового возмещения, дивидендов), так и долги, обязанности по исполнению, (обязанность вернуть деньги по договору займа, если последний был заключен в интересах семьи; оплатить по договору ремонт квартиры и так далее)¹⁶. М.В. Антокольская при-

¹³ Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : АСВ, 2016. – С. 148.

¹⁴ Комментарий к Семейному кодексу РФ (постатейный) / под ред. А.В. Вишняковой, В.М., Хинчук. – Москва : ИНФРА-М, 2019. – С. 378.

¹⁵ Мыскин, А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора / А.В. Мыскин // Юрист. – 2016. – № 3. – С. 48.

¹⁶ Нерсесян, Д. Категория «совместное имущество супругов» в теории гражданского права и судебной практике / Д. Нерсесян // Арбитражный и гражданский процесс. – 2009. – № 2. – С. 13.

держивается того мнения, что в брачном договоре супруги могут даже предусмотреть и оговорить условие о том, какие долги будут относиться к категории общих, а какие - к категории личных долгов¹⁷.

Согласно статьи 34 СК РФ к имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся: - доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности; - полученные каждым из супругов пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и др.); - приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации; - любое другое имущество, не изъятое из гражданского оборота, нажитое супругами в период брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Супругу, в период брака который осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по иным уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, также принадлежит право на общее имущество супругов (ст.34 СК РФ). В целях однородного применения положений, которые регулируют процедуру определения права супруга на долю в общем имуществе супругов, Т.В. Краснова считает целесообразным обозначить перечень примерных обстоятельств, представляющих собой «другие уважительные причины», а именно¹⁸: - уход за членами семьи, нуждающимися в постороннем уходе; - отсутствие возможности получения дохода по состоянию здоровья (за исключением случаев, когда ухудшение состояния здоровья было вызвано злоупотреб-

¹⁷ Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : Оникс, 2016. – С. 169.

¹⁸ Краснова, Т.В. Правовой режим имущества супругов в Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 10.01.01 / Краснова Татьяна Владимировна. – Тюмень, 2017. – С. 7-8.

лением спиртными напитками, наркотическими веществами, связано с совершением супругом умышленного преступления или умышленным причинением вреда самому себе) или по иным не зависящим от супруга обстоятельствам (отсутствие возможности трудоустройства, служба в армии и т.п.).

Верховный Суд РФ (далее – ВС РФ) в п. 15 Постановления от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» дал следующее разъяснение судам¹⁹: имущество, которое было приобретено хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак, полученные в дар или в порядке наследования, не является общим совместным имуществом²⁰.

Согласно ст.36 СК РФ к собственности каждого из супругов относится следующее имущество: - которое принадлежало каждому из супругов до вступления в брак; - которое было получено одним из супругов во время брака в дар (для того чтобы подаренную вещь можно было отнести к собственности одного из супругов, нужно чтобы дар был сделан именно в пользу этого супруга, а не в пользу обоих), в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам²¹; - вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие (под вещами индивидуального пользования следует понимать вещи, обслуживающие потребности только одного из супругов)), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши (так как законодателем не определены критерии, согласно которым вещи могут быть отнесены к драгоценностям или предметам роскоши, на практике учитываются их значительная стоимость а также тот факт, что эти вещи не относятся к предметам первой необходимости), хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался; - исключительное право на результат

¹⁹ О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака : Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 05.11.1998 г. № 15 с изм. и доп. от 06.02.2007 // Российская газета. – 2007. – 18 нояб.

²⁰ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / под ред. А.В. Вишняковой. – Москва : Контракт, 2017. – С. 205.

²¹ О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации : закон Российской Федерации от 04 июл. 1991 г. № 1541-1 // Бюллетень нормативных актов. – 1992. – 17 июл.

интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов, принадлежит автору такого результата. Помимо этого, суд также может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них (ч.4 ст.38 СК РФ).

Руководствуясь ст.37 СК РФ, имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, которые значительно увеличивают стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.).

По правилам гражданского законодательства имущество, которое нажито совместно в не зарегистрированном браке, изначально считается имуществом двух граждан, принадлежащим им на праве общей долевой собственности. В сравнение можно взять, например, Семейный кодекс Украины, который содержит положения, распространяющие режим общей совместной собственности на имущество фактических супругов. При этом следует принять во внимание разъяснения Пленума ВС РФ, который в п. 18 Постановления № 15 указал следующее: Поскольку в соответствии с действовавшим до издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. законодательством незарегистрированный брак имел те же правовые последствия, что и зарегистрированный, на имущество, приобретенное совместно лицами, состоявшими в семейных отношениях без регистрации брака, до вступления в силу Указа распространяется режим общей совместной собственности супругов.

В отечественной юридической литературе бытует мнение о том, что в качестве предмета брачного договора может выступать имущество, как имеющееся в наличии, так и будущее, а также имущество каждого из супругов, которое было приобретено ими до вступления в брак. В частности, М.В. Антокольская высказывает по этому вопросу следующее мнение: «С помощью брачного договора супруги имеют право перераспределить и имущество, принадлежащее ка-

ждому из них, в том числе и добрачное. Они, например, могут установить, что все это имущество будет являться их общей собственностью»²².

Абсолютно противоположной точки зрения придерживается Н.Ф. Звенигородская, которая считает, что «...в данном случае мы имеем дело с конструкцией смешанного договора (п.3 ст.421 ГК РФ), которую нельзя применить к брачному договору, поскольку тогда им будут регулироваться отношения хоть и одних лиц... но разных субъектов - до брака их назовем субъектами гражданского права, а уже после брака - субъектами семейного права»²³.

Трудно согласиться с указанной позицией Н.Ф. Звенигородской. Ведь перечень условий брачного договора не является исчерпывающим, так как абз.3 п.1 ст.42 СК РФ предусматривает и тот случай, когда брачным договором можно предусмотреть и любые другие положения, которые касаются имущественных отношений супругов.

Отрасль семейного права является самостоятельной, так как непосредственно имеет свой предмет и свой метод правового регулирования. Но при этом согласно ст.4 СК РФ к семейным отношениям, которые не урегулированы СК РФ, подлежат применению положения гражданского законодательства, но только в том случае, если это не противоречит существу семейных отношений.

Согласно статье 421 ГК РФ у сторон есть свобода выбора в заключении договора, как предусмотренного законом либо иными нормативно-правовыми актами, так и не предусмотренного ими. Стороны имеют право заключать смешанный договор, где содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом либо иными нормативно-правовыми актами. По смешанному договору в соответствующих частях к отношениям сторон применяются такие правила о договорах, которые включены в состав смешанного договора, если иное не следует из такого смешанного договора.

Анализируя мнение сторонников смешанной природы брачного договора,

²² Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : РКИ, 2016. – С. 160 - 161.

²³ Звенигородская, Н.Ф. Действие брачного договора во времени / Н.Ф. Звенигородская // Нотариус. 2017. – № 2. – С. 17.

можно сделать вывод, что в брачный договор можно включать условие об определении правового режима имущества супругов, которое было нажито до брака.

Семейное законодательство включает в состав договорного режима имущества супругов режимы совместной, долевой и раздельной собственности.

Законный режим совместной собственности отличается от режима совместной собственности, определяемого ими в брачном договоре, в частности, тем, что супруги могут установить такой режим как и в отношении отдельных видов имущества обоих супругов, так и в отношении имущества каждого из супругов²⁴. Разделяя точку зрения С.В. Залучина, согласно ч.1 ст.42 СК РФ при жизни супруги имеют право устанавливать режим совместной собственности на имущество, которое было нажито до брака, а также имущество, полученное одним из супругов в дар, в порядке наследования или по другому безвозмездному основанию²⁵.

В статьях 244-252 ГК РФ изложено содержание режима долевой собственности. Долевая собственность, согласно ч.2 ст.244 ГК РФ, это такой режим, при котором имущество находится в общей собственности непосредственно с определением доли каждого из собственников в праве собственности. Основное отличие указанного режима от режима совместной собственности проявляется в возможности изменения соотношения долей супругов в имуществе, принадлежащем семье. Настоящий правовой режим возможно применять как к личному имуществу супругов, так и к имуществу, которое составляет совместную собственность супругов²⁶. Заключая брачный договор, супруги могут выбрать некоторые варианты установления долевой собственности на совместно нажитое имущество: - привести конкретный перечень имущества, в отношении которого будет применяться режим долевой собственности, - определить кон-

²⁴ Дворецкий, В.Р. Брачный договор / В.Р. Дворецкий. – Москва : ГроссМедиа, 2016. – С. 189.

²⁵ Залучин, С.В. Правовое регулирование имущественных отношений супругов / С.В. Залучин // Гражданское право. – 2017. – № 1. – С. 14.

²⁶ Мыскин, А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора / А.В. Мыскин // Юридический мир. – 2017. – № 3. – С. 48.

кретные доли каждого из супругов в отношении данного имущества или установить данный режим на все имущество супругов.

Главной мыслью режима раздельной собственности является то, что имущество, которое подчиняется этому режиму, находится в собственности лишь одного из супругов. Режим раздельной собственности может применяться к имуществу, являющемуся общим в соответствии с законным режимом. Данный режим может устанавливаться в отношении всего имущества супругов или непосредственно его отдельных видов. Следует признать тот факт, что применение режима раздельной собственности абсолютно ко всему имуществу супругов на практике оказывается наиболее проблематичным в связи с тем, что будет трудно доказать то, на чьи доходы было приобретено имущество в целях определения собственника имущества. В следствие чего, наиболее разумным будет установление режима раздельности только на регистрируемое имущество (в частности, объекты недвижимости, транспортные средства, вклады в кредитных организациях, доли в уставном капитале коммерческих организаций, в том числе акции). Устанавливая режим раздельной собственности, необходимо будет определить то, в какой мере каждый из супругов будет выделять средства на ведение общего хозяйства и иные общие расходы. Указанные вложения могут являться как равными, так и пропорциональными доходу каждого из супругов.

По мнению А.В. Мыскина «...установление режима раздельности и перечисление в брачном договоре личного супружеского имущества - это разные юридические отношения, с разной правовой природой и разными юридическими последствиями»²⁷. Между тем, как показывает анализ норм семейного законодательства, в отношении личного имущества супругов можно применять либо долевой режим, либо режим совместной собственности.

При составлении брачного договора нужно ограничивать супружеское имущество от имущества детей, ввиду того, что при жизни родителей ребенок

²⁷ Мыскин, А.В. Брачный договор: для кого он предназначен? / А.В. Мыскин // Юридический мир. – 2016. – № 2. – С. 26.

не имеет права собственности на их имущество, а родители - на имущество ребенка (п.4 ст.60 СК РФ). Так, к примеру, вклады, которые были внесены супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, будут считаться принадлежащими этим детям и, как следствие, не могут быть предметом брачного договора (п.5 ст.38 СК РФ).

Содержанием любого договора, в том числе брачного договора, выступает система условий, на которых заключено соответствующее соглашение сторон²⁸.

В частности, статья 42 СК РФ непосредственно раскрывает содержание брачного договора: супруги брачным договором имеют право изменять установленный законом режим совместной собственности, устанавливая режим совместной, долевой либо раздельной собственности как на все имущество супругов, так и на его отдельные виды либо на имущество каждого из супругов. Данное правомочие открывает широкие горизонты для того, чтобы супруги могли установить различные режимы собственности и их комбинации.

Ю.К. Толстой и А.П. Сергеев полагают, что содержание семейно-брачных отношений - есть права и обязанности супругов, а, как было сказано выше, брачный контракт - это непосредственно соглашение, посредством которого урегулированы имущественные правоотношения супругов, в свою очередь, порождающие права и обязанности по поводу их имущества²⁹. Согласно данным доводам, можно предположить, что права и обязанности сторон брачного договора, равно как и содержание договора — это равнозначные понятия. Л.М. Пчелинцева³⁰ считает, что содержание брачного договора – нечто иное, как условия анализируемого договора, где стороны устанавливают правовой режим супружеского имущества.

В отличие от формы договора содержание или, как указывалось ранее,

²⁸ Низамиева, О.Н., Брачный договор: актуальные проблемы формирования содержания / О.Н. Низамиева, Р.А. Сакулин // Юрист. – 2015. – № 12. – С. 8.

²⁹ Гражданское право : учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. – Москва : Проспект, 2018. – Т.3. – С. 868.

³⁰ Пчелинцева, Л.М. Семейное право России: учебник / Л.М. Пчелинцева. – Москва : Норма, 2015. – С. 226.

условия брачного договора имеют характерные черты, которые несвойственны сделкам гражданско-правового характера. Н.Е. Сосипатрова справедливо отмечает тот факт, что особенность брачного договора проявляется в предопределенности его содержания³¹. Законодатель в этом случае держит под контролем содержание договора, не устанавливая существенные условия договора, что, в свою очередь, имеет место в гражданском законодательстве, а определяя тем самым общие рамки, в пределах которых стороны уполномочены достигать соглашения.

Согласно ч.1 ст.42 СК РФ супруги имеют право определять в брачном договоре:

- свои права и обязанности по взаимному содержанию;
- способы участия в доходах друг друга;
- порядок несения каждым из них семейных расходов;
- имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;
- включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Анализируя права, закрепленные в настоящей статье, которыми наделяются стороны брачного договора, возникает вопрос следующего содержания: каковы же возможности брачного договора как инструмента правового регулирования отношений в семье?

В первую очередь следует признать то, что конструкция указанной правовой нормы в значительной степени неудачна, так как в первую очередь формируется вывод о том, что супруги имеют право установить любой режим и на любое имущество, но, к сожалению, это не так. Ссылка в указанной норме на статью 34 «Совместная собственность супругов» СК РФ опровергает такое предположение и существенно ограничивает возможности брачного договора как регулятора имущественных отношений супругов.

³¹ Сосипатрова, Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение / Н.Е. Сосипатрова // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 76–82.

Наряду с этим, чтобы режим совместной собственности вступил в действие, не требуется обязательного указания на этот факт в брачном договоре, в виду того, что данный режим автоматически начинает свое действие непосредственно со дня государственной регистрации брака. Предусматривая в абз.1 п.1 ст.42 СК РФ возможность установления брачным договором режима совместной собственности, законодатель, скорей всего, имел в виду именно заключение брачного договора, включающего в себя различные варианты правовых режимов, и сделал это непосредственно для того, чтобы супруги лишней раз подчеркнули нахождение определенного вида имущества именно в совместной собственности наряду с раздельной и (или) долевой собственностью. К примеру, все доходы от предпринимательской деятельности являются имуществом того из супругов, который их получил; загородный дом, который был приобретен в период брака, остается в совместной собственности, а оставшееся имущество, которое будет приобретено в будущем, поступит в долевую собственность в соотношении 2/3 - супруге, а 1/3 - супругу³².

Право на заключение брачного договора в отношении будущего имущества супругов закреплено абз.2 п.1 ст.42 СК РФ. Данная возможность имеет весомое практическое значение. В ином бы случае на имущество, которое приобреталось бы после заключения брака, распространялся законный режим супружеского имущества.

Перечень условий брачного договора, которые приведены законодателем в ч.1 ст.42 СК, является открытым, потому как закон позволяет включать в договор всевозможные положения, которые касаются супружеских имущественных отношений. Исходя из этого, брачный договор можно определить как своеобразный имущественный кодекс конкретной супружеской пары, который детально определяет имущественные аспекты семейной жизни³³. Для того, что-

³² Сидорова, Е.Л. Наследование имущества: от совершения завещания до приобретения наследства : учебное пособие / Е. Л. Сидорова. – Москва : Редакция «Российской газеты», 2019. – С. 59.

³³ Низамиева, О.Н., Брачный договор: актуальные проблемы формирования содержания / О.Н. Низамиева, Р.А. Сакулин // Юрист. – 2015. – № 12. – С. 8-9.

бы понять всю важность положений, которые выделил законодатель путем перечисления в ст.42 СК РФ, нужно подробно рассмотреть каждое из них.

Во-первых, супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, причем не только на период брака, но и на случай его расторжения. Материальная поддержка супругами друг друга — это их непосредственная обязанностью (п.1 ст.89 СК РФ). Супруги не имеют право ограничивать брачным договором право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания (ч.3 ст.42 СК РФ), но у них есть право на установление дополнительных оснований для возникновения прав и обязанностей по взаимному супружескому содержанию. Но при этом следует учитывать, что положения ч.3 ст.42 СК РФ вовсе не значат то, что стороны не имеют право в случае недостойного поведения в семье супруга, которому предназначается выплата содержания, или непродолжительности брака предусматривать возможность уменьшения размера содержания либо возможность полного освобождения от уплаты алиментов. Таким образом, брачный договор позволяет установить основания, согласно которым нуждающийся, но трудоспособный супруг (бывший супруг) имеет право на выплату содержания от другого супруга³⁴. К примеру, супруги брачным договором могут определить, что тот супруг, который оставил свою профессию в интересах семьи, на случай расторжения брака будет получать от другого супруга содержание с целью восстановления своей профессии в течение определенного срока³⁵.

Во-вторых, супруги имеют право определять брачным договором способы участия в доходах друг друга.

При этом супругам следует учитывать, что понятие «доход» имеет обширное значение и включает в себя: - все виды заработной платы и дополнительного вознаграждения в денежной и натуральной форме; - денежные и материальные средства от занятия предпринимательской деятельностью, от резуль-

³⁴ Королев, Ю.А. Брачный контракт / Ю.А. Королев // Закон. – 2014. – № 4. – С. 58.

³⁵ Фуников, А.А. Правовая регламентация отношений супругов и бывших супругов по предоставлению содержания : дис. ... канд. юрид. наук : 40.04.01 / Фуников Александр Алексеевич. – Саратов, 2016. – С. 98.

татов интеллектуальной деятельности; - денежные и иные поступления от вещи, которые обусловлены ее участием в гражданском обороте, к примеру дивиденды от акций, арендная плата, проценты по банковскому вкладу, а также натуральные поступления от вещи, т.е. плоды, например, урожая с дачного участка, приплод домашнего скота и т.п. Исходя из этого, в брачном договоре супруги имеют право, к примеру, устанавливать, что доходы от трудовой деятельности, в том числе поощрения различного рода за добросовестное выполнение трудовых обязанностей, является раздельной собственностью; дивиденды от акций - долевая собственность с указанием идеальных долей (1/4, 1/3 и т.д.), а выбирая режим раздельной либо долевой собственности на все имущество, приобретенное в период брака, супруги имеют право оставлять в совместной собственности как все имеющиеся у них доходы, так и только определенный вид своих доходов.

В указанном случае предполагается доход в широком смысле, а именно - заработная плата; авторские гонорары; проценты по банковским вкладам, доходы по ценным бумагам, арендная плата и т.д.³⁶ Согласно нормам действующего гражданского законодательства доходы и плоды принадлежат тому лицу, которому принадлежит вещь, которая непосредственно и приносит сами доходы (ст.136 ГК РФ). В анализируемом договоре стороны могут определить распределение доходов одного из супругов в отношении второго супруга (к примеру, обязанность отдавать определенную часть заработной платы для расходования на нужды семьи второму супругу) или установить другое распределение доходов от имущества, по общему правилу зависящего от режима данного имущества (к примеру, установить, что проценты по банковскому вкладу, который принадлежит мужу, - это совместная собственность обоих супругов).

В-третьих, в брачном договоре супруги имеют право определять порядок несения каждым из них семейных расходов. Семейные расходы – это обширное понятие и в законе не конкретизировано. Брачным договором можно опреде-

³⁶ Грудцына, Л.Ю. Семейное право России : учеб. Пособие / Л.Ю. Грудцына. – Москва : МАП, 2016. – С. 105.

литель порядок и размер несения каждым из супругов как текущих (оплата питания, жилья, транспортных услуг, коммунальные платежи, расходы на одежду, медикаменты и т.п.), так и целевых расходов на семейные нужды (обучение, содержание детей, улучшение имущества, организация отдыха, содержание транспортного средства и т.д.). Если семейное имущество было застраховано, то, плюс ко всему, к семейным расходам можно отнести также и страховые взносы. Посредством включения в договор страховых взносов, супругам предстоит определить, кто из них и в каком объеме (полностью либо частично) понесет бремя семейных расходов (к примеру, один супруг несет 60% всех семейных расходов, второй - 40%), при этом следует указать денежную сумму (либо целиком, либо по каждой статье расходов в отдельности (к примеру, расходы на содержание сына несет отец, а на содержание дочери - мать). В договоре также можно предусмотреть то, какие суммы будут расходоваться непосредственно на личные нужды каждого из супругов по собственному усмотрению (т.н. карманные расходы).

В современных направлениях юридической науки прослеживаются самые разнообразные мнения в отношении положений, включенных в брачный договор, которые определяют несение супругами-родителями расходов на детей. Разногласия вызывает стилистическая конструкция п.3 ст.42 СК РФ, где каждая группа однородных отношений, регулирование брачным договором которых запрещено, обособлена от другой группы с помощью знака «;». А, исходя из того факта, что в такую же однородную группу как раз и объединены личные неимущественные отношения между супругами, а также права и обязанности супругов, то напрашивается предположение, что законодатель тем самым имел в виду непосредственно права и обязанности супругов личного неимущественного характера в отношении детей. При этом, закон не дает определения понятия семейных расходов, несение которых супруги вправе урегулировать брачным договором. В следствие чего некоторые авторы допускают возможность определения брачным договором порядка несения супругами расходов на со-

держание детей³⁷. Определенные авторы считают, что такие расходы можно называть семейными, в том числе нужно иметь в виду, что согласно п.1 ст.80 СК РФ у родителей есть обязанность по содержанию своих несовершеннолетних детей вне зависимости от того, желает ли этого сам ребенок, или же нет. Противоположную, отличную от данной позиции следует считать наиболее верной³⁸. Более того, вопреки абз.2 п.1 ст.80 СК РФ, у родителей согласно гл.16 «Соглашение об уплате алиментов» СК РФ, для того, чтобы определить порядок и форму предоставления содержания своим несовершеннолетним детям, имеется право на заключение соглашения. Если же родители не исполняют обязанность по предоставлению содержания своим несовершеннолетним детям, то алименты в силу п.2 ст.80 СК РФ взыскиваются с родителей в судебном порядке. При этом, если один из родителей имеет большую возможность для обеспечения содержания ребенка, то он имеет право по собственному желанию проявить большее участие в содержании ребенка, а не обязываться к этому брачным договором.

В-четвертых, посредством заключения брачного договора можно определять имущество, которое будет передано каждому из супругов при расторжении брака. Также можно предусмотреть переход в собственность одного из супругов конкретного имущества, которое нельзя разделить, с выплатой другому супругу денежной компенсации.

Возможность включения в брачный договор условий, определяющих имущество, которое будет передано каждому из супругов при расторжении брака, позволяет заблаговременно предусмотреть, какие виды имущества подлежат передаче каждому из супругов в случае расторжения брака, порядок и сроки их передачи, а также определить размер денежной компенсации в зависимости от конкретных обстоятельств расторжения брака. Включая в брачный договор условия непосредственно на случай расторжения брака, стороны желают обезопасить себя от моральных переживаний и материальных притязаний

³⁷ Максимович, Л.Б. Брачный договор в российском праве / Л.Б. Максимович. – Москва : Юрист, 2013. – С. 128.

³⁸ Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : АВС, 2013. – С. 18.

на случай предполагаемого развода. При этом в момент заключения брачного договора неизвестно, разведутся супруги или нет.

Согласно ст.16 СК РФ расторжение является одним из оснований прекращения брака, который прекращается также в случае смерти одного из супругов. В связи с этим возникает вопрос о допустимости включения в брачный договор условий по распоряжению имуществом на случай смерти одного из супругов: может ли завещание стать элементом брачного договора? Поскольку брачным договором определяются имущественные права и обязанности не на все случаи прекращения брака, а только на случай его расторжения, то ответ на поставленный вопрос отрицательный. Все вопросы, связанные с наследованием, регулируются разд. 5 «Наследственное право» ГК РФ, в соответствии с нормами которого гражданин вправе распорядиться своим имуществом на случай смерти только путем совершения завещания (п. 1 ст. 1118 ГК РФ). При этом Федеральный закон от 19.07.2018 № 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» предусмотрел совместное завещание супругов (п. 4 ст. 1118 ГК РФ), возможность составления которого появилась с 01 июня 2019 года.

Однако следует иметь в виду, что избранный супругами правовой режим принадлежащего им имущества может в дальнейшем оказать влияние на объем наследственной массы, образуемой в случае смерти одного из них. Так, при выборе супругами режима раздельности у овдовевшего супруга отсутствует супружеская доля, поскольку законный режим имущества супругов не действует, и совместная собственность не образуется. Это обстоятельство имеет существенное материальное значение, когда один супруг имеет больший доход, чем второй, в то время как принадлежащее пережившему супругу в силу завещания или закона право наследования не умаляет его право на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с правилами, установленными ст. 1150 ГК РФ. Иными словами, при действии законного режима овдовевший

супруг имеет право собственности на долю в общем супружеском имуществе на основании того, что п. 1 ст. 39 СК РФ устанавливает равенство долей супругов, а в случае отсутствия завещания он наследует в равных долях с другими наследниками первой очереди в соответствии с п. 1 ст. 1142 ГК РФ.

Перечень аспектов имущественных отношений супругов, регулируемых брачным договором, в абз. 3 п. 1 ст. 42 СК РФ не является исчерпывающим. Закон позволяет супругам по своему усмотрению включить в брачный договор любые иные положения.

Из рассмотренных положений семейного законодательства РФ следует, что условия брачного договора необязательно должны учитывать интересы каждого из супругов в равной степени, а количество пунктов брачного договора и их содержание (учитывая предусмотренные ограничения) определяются сторонами брачного договора, достаточно произвольно по их усмотрению.

Согласно п. 2 ст. 42 СК РФ супруги вправе ограничивать свои права и обязанности, предусмотренные брачным договором, определенными сроками либо ставить в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий. Такие условия могут носить разнообразный характер (события, действия, состояния), но в любом случае эти условия должны быть законными и осуществимыми. Так, супруги вправе указать в брачном договоре, что в течение трех лет со дня рождения ребенка их имущество будет общим, а по истечении указанного срока - будет принадлежать тому из них, кто его приобрел, заработал и т.д., что может быть востребовано при режиме раздельной собственности для материальной поддержки супруги в период, когда она осуществляла уход за новорожденным ребенком и не могла иметь самостоятельный доход. По меткому замечанию профессора Л.М. Пчелинцевой, «...наличие условия в брачном договоре можно рассматривать в качестве дополнительной гарантии соблюдения интересов супругов (или одного из них) в различных предполагаемых (прогнозируемых) ими жизненных ситуациях»³⁹.

³⁹ Пчелинцева, Л.М. Семейное право России : учебник / Л.М. Пчелинцева. – Изд. 5-е, перераб. – Москва : Норма, 2015. – С. 145.

По истечении указанного в брачном договоре срока права и обязанности супругов будут подчиняться действию законного режима супружеского имущества. Если же брачный договор не содержит указания на какие-либо сроки действия, то по общему правилу, содержащемуся в п. 3 ст. 43 СК РФ, он будет оставаться в силе до прекращения брака (за исключением тех обязательств, которые супруги предусмотрели на период после расторжения брака).

В-пятых, супруги могут включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся их имущественных отношений с установленными законом ограничениями. Как правило, это касается проработки вопросов, имеющих существенное значение для данной семьи. Договор может содержать, например, обязанность супруга к определенному сроку приобрести второму супругу какое-либо имущество.

Особенно актуален вопрос урегулирования в брачном договоре жилищных прав и обязанностей супругов, когда речь идет о проживании супругов в жилом помещении, являющемся по закону личной собственностью одного из супругов. Основанием возникновения права пользования таким жилым помещением у второго супруга является регистрация брака, а основанием прекращения этого права - регистрация расторжения брака⁴⁰. Анализ статей Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ (далее - ЖК РФ)⁴¹, содержащих указание на возможность изменения их положений соглашением между супругами, приводит к выводу о том, что супруги вправе изменить брачным договором три группы жилищных вопросов, касающихся рассматриваемой темы.

Во-первых, стороны брачного договора вправе определить порядок пользования жилым помещением. По соглашению стороны могут ограничить право членам семьи собственника жилого помещения пользоваться жильем наравне с его собственником определенным сроком или поставить подобное право под

⁴⁰ Фоков, А.П. Особенности гражданско-правовой защиты общей собственности в России и за рубежом: брачный договор / А.П. Фоков // Юрист. – 2014. – № 4. – С. 12–14.

⁴¹ Жилищный кодекс Российской Федерации : федер. закон Российской Федерации от 29 дек. 2004 № 188-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2005. – 03 янв.

определенное условие. Законом также не препятствуется ограничить право пользования лишь частью помещения.

Во-вторых, в качестве условий брачного договора вправе выступать положения, касающиеся ответственности по обязательствам, вытекающим из пользования жильем. Поскольку члены семьи собственника жилого помещения несут солидарную ответственность по подобным обязательствам, то и в брачном договоре возможно установить, например, долевую ответственность по долгам, связанным с использованием жильем.

В-третьих, брачным договором возможно урегулировать, как было упомянуто выше, последствия прекращения семейных отношений между супругами. Стороны могут договорным путем изменить правило, при котором прекращение семейных отношений с собственником помещения влечет для данного лица прекращение права пользования жилым помещением. Например, установив, что за бывшим членом семьи собственника сохраняется право пользования жильем на определенный срок или до момента приобретения им иного помещения, пригодного для проживания. Подобное договорное условие лишит возможности собственника жилья угрожать выселением его супругу⁴².

Е.А. Чефранова высказала мысль, что условием брачного договора за супругом собственника может быть признано ограниченное вещное право - жилищный usufrukt, позволяющий владеть жилым помещением и пользоваться им пожизненно для проживания. При этом право бывшего супруга на пользование жилым помещением может ограничиваться, как уже было отмечено ранее, определенным сроком, равным периоду времени, истекшего с момента расторжения брака. Предлагается предусмотреть право пользования жилым помещением за бывшим супругом в течение трех лет со дня расторжения брака или вплоть до достижения общими детьми совершеннолетия. В брачном договоре также можно предусмотреть иной личный сервитут в отношении земель-

⁴² Низамиева, О.Н. Брачный договор: актуальные проблемы формирования содержания / О.Н. Низамиева, Р.А. Сакулин // Юрист. – 2015. – № 12. – С. 12.

ного участка, сооружения или строения, принадлежащего другому супругу⁴³.

Особого внимания заслуживают отношения между собственником приватизированного жилого помещения и членами его семьи, обладавшими на момент приватизации равными правами пользования данным помещением, но по определенным причинам не воспользовавшимися правом на его приватизацию, поскольку на основании ст. 19 Федерального закона от 29 декабря 2004 г. № 189-ФЗ «О введении в действие Жилищного кодекса РФ» можно сделать вывод, что данная группа лиц обладает самостоятельным правом пользования жилым помещением. Причем наличие семейных отношений с собственником не имеет значения и право пользования помещением для данных лиц сохраняется в случае расторжения брака. Однако договорное регулирование отношений возможно и в подобном случае, когда собственник жилья, с одной стороны, и лицо, подпадающее под действие ст. 19 упомянутого Закона, с другой стороны, в брачном договоре могут установить, что прекращение семейных отношений влечет прекращение права пользования жилым помещением.

Существуют условия, которые не могут быть оговорены в брачном договоре, законодательно они сформулированы в п. 3 ст. 42 СК РФ. В свою очередь, отметим еще ряд условий, не оговариваемых брачным договором, касающихся вселения и проживания в квартире, занимаемой другим супругом по договору жилищного найма в домах социального использования, отличных от условий ст. 69 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ), где супруг нанимателя жилого помещения по договору социального найма имеет равные с нанимателем права и обязанности и несет солидарную ответственность по обязательствам, предусмотренным договором социального найма. При этом за бывшим членом семьи сохраняются такие же права, как у нанимателя и членов его семьи. К тому же жилищный фонд социального пользования предназначен для использования социально незащищенными категориями граждан, и заключение брачного договора для таких граждан грозит неблагоприятными послед-

⁴³ Чефранова, Е.А. Имущественные отношения супругов : научно-практ. пособие / Е.А. Чефранова. – Москва : Эксмо, 2011. – С. 15.

ствиями, наступление которых нежелательно.

При отсутствии брачного договора также могут возникнуть определенные сложности с разделом квартиры, приобретенной по ипотечному кредиту на жилье. Нередко супруги выступают созаемщиками по ипотечному кредиту в целях увеличения его суммы. В этом случае они будут нести солидарную ответственность по погашению кредитной задолженности. Ни в Федеральном законе от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», ни в научной литературе не уделено внимания вопросу о разделе такого жилья. В судебной практике есть случаи, когда помимо раздела совместно нажитого имущества суд производил и раздел кредитов в случаях, если было доказано, что кредитные денежные средства были потрачены на нужды семьи. Так как в судебном разбирательстве банк принимает участие как третья сторона, дальнейшие расчеты и раздел заложенного имущества зависят от позиции банка-кредитора.

В сложившейся ситуации существует несколько вариантов развития событий:

а) в некоторых банках есть возможность переоформления кредита из солидарного в индивидуальный, на одного из супругов. Если кредитный комитет сочтет недостаточной платежеспособность такого супруга, в переоформлении кредита будет отказано. В таком случае супруги могут либо оставаться созаемщиками, либо погасить кредит досрочно и делить уже не обремененное залогом жилье. Вместе с тем во всех банках за досрочное погашение кредита предусмотрен штраф;

б) в случае спора раздел имущества производится в судебном порядке, доли супругов признаются равными. Однако суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей (в 99% случаев суд оставляет ребенка с матерью и передает им большую часть квартиры);

в) с согласия банка супруги могут продать, обменять или подарить такую квартиру, но банк не всегда дает такое согласие;

г) с согласия банка супруги могут обратиться в агентство недвижимости,

где найдут другого покупателя для погашения кредита (своими средствами или за счет задатка покупателя). При этом цена выкупа будет несколько ниже рыночной⁴⁴.

О. Лихачева, начальник управления кредитования физических лиц Московского кредитного банка, утверждает: «...раздел имущества практически невозможен, так как при отсутствии брачного контракта супруги на период действия кредитного договора остаются равноправными собственниками приобретенной квартиры. Отчуждение доли в праве на квартиру возможно только при погашении всех имеющихся обязательств перед банком»⁴⁵. При составлении же брачного договора банк не будет требовать, чтобы супруг (бывший супруг) стал созаемщиком или поручителем, и тот супруг (бывший супруг), который выплачивает кредит самостоятельно, останется собственником квартиры. Поэтому для получения ипотечного кредита в банках требуется представить нотариально заверенную копию брачного договора заемщика (при наличии). В частности, на случай заключения ипотечного договора супруги могут предусмотреть, что после расторжения брака долги по договору будет выплачивать один из них или будут выплачивать совместно в определенных долях.

В заключение отмечу, что установить договорный режим можно либо в отношении жилого помещения, которое уже имеется у супругов или у одного из них, либо в отношении жилых помещений, которые стороны предполагают приобрести в будущем (абз. 2 п. 1 ст. 42 СК РФ). Установление договорного имущества в отношении имеющегося помещения у супругов требует больше хлопот, поскольку необходимо собрать все документы, необходимые для совершения любой сделки по отчуждению недвижимого имущества. Так как право собственности подлежит государственной регистрации (ст. ст. 131, 223 ГК РФ), то брачный договор станет основанием для внесения определенных изме-

⁴⁴ Левушкин, А.Н. Семейное право : учеб. пособие / А.Н. Левушкин, А.А. Серебрякова. – Ульяновск : УлГУ, 2011. – С. 153.

⁴⁵ Актуальные вопросы ипотечного кредитования [Электронный ресурс] // ипотека. Вопросы и ответы. – Самара, 2018. – Режим доступа: <http://www.realtypress.ru/novosti-/novosti/27-11-2007.html>.

нений в Единый государственный реестр. Если на момент заключения брачного договора у сторон нет в собственности жилого помещения, то при приобретении такового оно будет иметь тот правовой статус, который предусмотрен для него брачным договором. В регистрирующий орган для регистрации прав на такое жилое помещение необходимо представить брачный договор как основание для регистрации права собственности и закрепления этих прав за надлежащим правообладателем или правообладателями. Однако нужно учесть, что если по условиям брачного договора жилое помещение перешло в отдельную собственность лица, на чье имя оно зарегистрировано, то такие изменения в Единый государственный реестр вносить нет смысла. Кроме того, при совершении сделок с подобным имуществом супругу придется доказывать отсутствие необходимости предъявлять нотариально удостоверенное согласие второго супруга для совершения сделки, представив брачный договор⁴⁶.

Представляется обоснованным предложение Ю.Г. Долгова «...в целях соблюдения имущественных интересов супругов... дополнить ст. 43 СК РФ правилом (аналогичным правилу, предусмотренному ст. 101 СК РФ), фиксирующим возможность в случае существенного изменения материального или семейного положения сторон изменить или прекратить брачный договор в судебном порядке, поскольку это наиболее типичная ситуация, вызывающая необходимость изменения или расторжения брачного договора, которая не всегда соответствует условиям, прописанным п. 2 ст. 451 ГК РФ»⁴⁷.

В литературе не высказано однозначной позиции по вопросу отсутствия (наличия) в норме ст. 46 СК РФ обязанности супруга раскрывать содержание брачного договора своему кредитору⁴⁸. Т.В. Шершень полагает, что обязанность раскрыть содержание отдельных положений брачного договора, естест-

⁴⁶ Чашкова, С.Ю. Правовой режим жилых помещений в брачном договоре / С.Ю. Чашкова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2017. – № 1. – С. 12.

⁴⁷ Долгов, А.А. Охраняемые законом интересы супругов, родителей и несовершеннолетних детей в семейном праве Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук : 40.04.01 / Долгов Александр Александрович. – Москва, 2014. – С. 90–91.

⁴⁸ Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : Юристъ, 2016. – С. 169.

венно, predeterminedena целью введения ст. 46 СК РФ - гарантировать соблюдение интересов кредиторов. «Представляется, что реально гарантировать интересы кредиторов можно не столько путем возложения на плечи супруга-должника обязанности уведомления своего кредитора о самом факте заключения, изменения и (или) расторжения брачного договора, сколько обязав его раскрыть содержание брачного договора в части положений, касающихся изменения законного режима имущества супругов. Только тогда, когда кредитор располагает информацией о содержании положений, которые напрямую касаются изменения законного режима имущества супругов, а также особенностей правового положения объектов, на которые в случае неисполнения обязательства супруга-должника может быть обращено взыскание, его права и интересы могут быть действительно защищены. Следовало бы уточнить формулировку п. 1 ст. 46 СК РФ, изложив в следующей редакции: «Супруг обязан письменно уведомлять своего кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора, а также о содержании положений, изменяющих законный режим имущества супругов. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора»⁴⁹. Данное предложение по изменению п. 1 ст. 46 СК РФ заслуживает всяческой поддержки.

Сложно предусмотреть в брачном договоре все возможные варианты развития событий семейной жизни. Поэтому СК РФ в ч. 2 ст. 42 позволяет ограничивать права и обязанности, предусмотренные брачным договором, определенными сроками или поставить их в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий. Требования к условиям предъявляются общие: они должны быть законными и осуществимыми. Более того, закон не называет самих условий, их определение - прерогатива супругов.

Во-первых, применяя по аналогии ст. 157 ГК РФ, брачный договор можно заключить под отлагательным или отменительным условием. Договор считает-

⁴⁹ Шершень, Т.В. Брачный договор как основание изменения законного режима имущества супругов / Т.В. Шершень // Нотариус. – 2017. – № 2. – С. 25.

ся совершенным под отлагательным условием, если супруги поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Брачный договор между лицами, вступающими в брак, сам по себе является договором, совершенным под отлагательным условием⁵⁰. Договор считается заключенным под отменительным условием, если супруги поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

Во-вторых, некоторые авторы считают, что стороны могут поставить возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей в зависимость от условий, наступление или ненаступление которых зависит от воли сторон⁵¹. В литературе высказываются мнения, что такие условия могут быть как имущественного, так и неимущественного характера (например, супружеская верность). Действительно, под угрозой, например, неравномерного раздела имущества поведение супруга в браке может существенно измениться. И такое регулирование, заметим, окажется гораздо эффективнее прямых запретов. На наш взгляд, включение такого условия в брачный договор должно быть расценено как попытка урегулировать личные неимущественные отношения супругов, что вступает в противоречие с ч. 3 ст. 42 СК РФ.

А.В. Мыскин признает возможность установления в брачных договорах условий с нематериальным содержанием, если они являются причиной наступления имущественных последствий (например, если один из супругов в период брака будет злоупотреблять спиртными напитками или наркотическими средствами, то определенное имущество, нажитое супругами в период брака, перейдет в личную собственность добросовестного супруга без какой-либо ком-

⁵⁰ Мыскин, А.В. Правовые проблемы заключения брачного договора до государственной регистрации заключения брака / А.В. Мыскин // Семейное и жилищное право. – 2016. – № 1. – С. 36.

⁵¹ Комментарий семейного и гражданского законодательства / под ред. Б.М. Гонгалло, П.В. Крашенинникова. – Москва, 2019. – С. 120.

пенсации недобросовестному супругу)⁵². Если же причиной (условием) будут являться имущественные отношения, а следствием - личные неимущественные, то модель подобного рода не может быть использована в брачном договоре, так как в результате произойдет регулирование личных неимущественных отношений (например, если мужу в период брака по наследству перейдет определенное жилое помещение, жена будет обязана переехать вместе с мужем в это жилое помещение на новое местожительство). Необходимо также учитывать, что условие с нематериальным содержанием не может быть включено в брачный договор в случаях, когда в такой условии содержится не что иное как косвенное регулирование личных неимущественных отношений (например, если один из супругов в период брака заведет домашнее животное, то он будет обязан приобретать и оплачивать другому супругу противоаллергенные лекарства). А.В. Мыскин также предполагает, что в рамках брачных договоров возможно регулирование лично-имущественных отношений, которые по своему содержанию не являются исключительно имущественными либо личными неимущественными, а стоят как бы между ними (например, один из супругов, обладатель известного псевдонима, предоставляет другому супругу право использовать этот псевдоним в его собственной творческой деятельности, а последний в качестве встречного предоставления передает в совместную собственность определенное имущество, являющееся по закону его личным имуществом)⁵³.

Представляется, что А.В. Мыскин прав в своих утверждениях, так как данные правоотношения в силу своего имущественного характера могут быть осуществлены принудительно.

Следует согласиться с мнением Н.Е. Сосипатровой, которая считает, что «...столь непривычное для нашей правовой традиции условие... вполне согласуется с нормами о компенсации морального вреда, предусмотренными как ГК

⁵² Мыскин, А.В. Брачный договор и личные неимущественные отношения: проблемы взаимодействия / А.В. Мыскин // Закон. – 2016. – № 1. – С. 86.

⁵³ Мыскин, А.В. Брачный договор и личные неимущественные отношения: проблемы взаимодействия / А.В. Мыскин // Закон. – 2016. – № 1. – С. 88.

РФ, так и СК РФ»⁵⁴.

Как правильно определяет Н.П. Василевская, большой практической проблемой брачного договора является прочтение его законного содержания в случае возникновения спора между супругами⁵⁵. Конечно, любой имущественный вопрос супругов можно решить цивилизованным путем, если в брачном договоре предусмотрены сроки и указано, какое именно имущество подлежит передаче в случае расторжения брака, а также условия о неблагоприятных последствиях в случае неисполнения условий брачного договора.

Полной вседозволенности в осуществлении супругами своих имущественных прав не существует и существовать не может, так как она чревата нарушением интересов любого из них, а также членов их семьи.

В целях защиты интересов супругов законодатель включил в СК РФ перечень условий, которые недопустимо включать в содержание брачного договора.

В соответствии с ч. 3 ст. 42 СК РФ брачный договор не может: ограничивать правоспособность или дееспособность супругов; ограничивать право супругов на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства. Характеризуя правила п. 3 ст. 42 СК РФ, нужно учесть, что в них неисчерпывающим образом перечислены отношения, которые брачный договор не может регулировать. Не могут условия брачного договора регулировать и любые иные

⁵⁴ Сосипатрова, Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение / Н.Е. Сосипатрова // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 78.

⁵⁵ Василевская, Н.П. Актуальные проблемы брачного договора / Н.П. Василевская // Нотариус. – 2008. – № 4. – С. 40.

отношения, не связанные с имущественными отношениями супругов⁵⁶.

Устанавливая запрет на регулирование в брачном договоре личных неимущественных отношений между супругами (например, право общения с ребенком в случае развода или обязанность супруга при разводе изменить свою фамилию на добрачную), российский законодатель исходил из принципа, что в договор имеет смысл включать лишь те права и обязанности, которые в случае неисполнения удастся осуществить принудительно⁵⁷. Соглашаясь с высказыванием Н.Е. Сосипатровой, можно считать, что такое ограничение представляется оправданным в связи с тем, что в случае спора эти условия договора не учитывались бы судом⁵⁸. Г.Ф. Шершеневич отмечал, что «...не должны устанавливаться законом права на взаимную любовь, уважение, почтение, потому что это мнимые права, лишенные санкции»⁵⁹. Между тем названное ограничение не вытекает из правовой природы брачного договора, так как сама двойственная природа брака как этической и гражданско-правовой категории предопределяет и двойственную природу брачного договора, который помимо имущественных регулирует и морально-нравственные отношения между супругами⁶⁰, и до вступления в силу СК РФ в юридической литературе можно было встретить суждения о том, что в брачный договор допустимо включать такие положения, как требование не злоупотреблять спиртными напитками, хранить супружескую верность и т.д.⁶¹ Однако некоторыми современными авторами признается

⁵⁶ Гueva, А.Н. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. Документ официально опубликован не был. [Электронный ресурс] / А.Н. Гueva / Справочная правовая система КонсультантПлюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

⁵⁷ Рахманова, С. Договор - залог любви / С. Рахманова // Студенческий меридиан. – 2016. – № 7. – С. 16.

⁵⁸ Сосипатрова, Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение / Н.Е. Сосипатрова // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 78.

⁵⁹ Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – Москва : СПАРК, 1995. – С. 315.

⁶⁰ Красильникова, Т. Морально-правовые аспекты брачного договора в России / Т. Красильникова // Власть. – 2009. – № 11. – С. 55.

⁶¹ Шабалина, О.В. Ограничение свободы брачного договора / О.В. Шабалина // Нотариус. – 2015. – № 3. – С. 16.

целесообразность включения в брачный договор данных положений⁶².

К крайне неблагоприятным условиям относится, например, лишение одного из супругов права на долю в общем имуществе. Однако окончательный вывод о характере таких условий можно сделать только в каждом конкретном случае, принимая во внимание всю совокупность обстоятельств жизни данной супружеской пары.

Запрет противоречия основным началам семейного законодательства открывает широкий простор для оспаривания брачного договора при нарушении любого из начал, предусмотренных ст. 1 СК РФ, к каковым, в частности, относится равенство прав супругов в семье. Если бы заинтересованное лицо имело право требовать признания ничтожными любых неравных условий брачного договора, это лишило бы брачный договор практического смысла. Поэтому мы считаем, что в данном случае следует говорить, что брачный договор не может на одного супруга возлагать только обязанности, а другому предоставлять только права⁶³.

Изложенные положения п. 3 ст. 42 СК РФ представляют собой установленные законом ограничения свободы брачного договора. В остальном вопрос содержания брачного договора и его объема решается по усмотрению сторон.

Б.М. Гонгалло и П.В. Крашенинников «в качестве курьеза» приводят несколько примеров положений, недопустимых в брачном договоре⁶⁴. Так, авторы вполне обоснованно считают ничтожными положения договоров, устанавливающие, что в период брака «...супруг (супруга) не курит... не злоупотребляет спиртными напитками и, безусловно, подчиняется запрету супруга (супруги) по их употреблению или ограничению... полностью удовлетворяет потребности супруга в сексуальной жизни по общепринятым медицинским нормам... Сохра-

⁶² Макеева, О.А. Семейное право Российской Федерации: основные проблемы, перспективы дальнейшего развития. Методология преподавания семейного права Российской Федерации / О.А. Макеева // Семейное и жилищное право. – 2018. – № 1. – С. 13.

⁶³ Левушкин, А.Н. Правовое регулирование института брачного договора / А.Н. Левушкин // Российский юридический журнал. – 2012. – № 1. – С. 82.

⁶⁴ Гонгалло, Б.М. Содержание брачного договора / Б.М. Гонгалло. П.В. Крашенинников // Семейное и жилищное право. – 2013. – № 4. – С. 26–27.

няет супружескую верность». Однако те же авторы считают, что стороны брачного договора «...могут поставить возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей в зависимость от условий, наступление или ненаступление которых зависит от воли сторон»⁶⁵. Стало быть, допустимо предусмотреть в брачном договоре наступление неблагоприятных последствий при разделе имущества для того же супруга, злоупотребляющего спиртными напитками или нарушающего супружескую верность, и пр.

Кроме того, не допускаются противоречия брачного договора основным началам семейного законодательства, предусмотренным ст. 1 СК РФ, таким как семья, материнство, отцовство и детство в Российской Федерации, которые находятся под защитой государства, определение основных принципов добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи, запрет на ограничение прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности и др.

Следует отметить, что сегодня остается открытым перечень возможных условий брачного договора. Однако мы определили основные положения, которые закон прямо запрещает включать в условия брачного договора. Важно помнить, что условия брачного договора не должны противоречить принципу построения супружеских отношений на основе взаимной любви и уважения друг к другу.

Таким образом, супруги вправе самостоятельно определить условия, которые они желают включить в брачный договор, соблюдая установленные законом ограничения.

⁶⁵ Гонгало, Б.М. Содержание брачного договора / Б.М. Гонгало. П.В. Крашенинников // Семейное и жилищное право. – 2013. – № 4. – С. 26–27.

2. НОТАРИАЛЬНОЕ УДОСТОВЕРЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА В СОВРЕМЕННЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Применение института брачного договора в России вызывает большое количество вопросов, ввиду отсутствия сложившейся практики его реализации, в связи с чем представляется целесообразным сравнение отечественного законодательства с иностранным, например, германским и французским.

2.1. Нотариальное удостоверение брачного договора в Федеративной Республике Германия

Федеративная Республика Германия, как и Российская Федерация, принадлежит к романо-германской правовой семье с латинской моделью нотариата.

Переходя к рассмотрению вопроса о процедуре заключения брачного договора, стоит отметить, что в отличие от зарубежного законодательства Семейным кодексом Российской Федерации заключение брачного договора никак не регламентировано. Например, в Италии, Франции и Германии заключение брачного договора носит жестко регламентированный характер, а отступление от регламентированных условий влечет недействительность договора.

В Германии имущественные отношения супругов регулируются Германским гражданским уложением и Германским торговым уложением.

Германское гражданское уложение было принято 18 августа 1896 г., с точки зрения юридической техники ГГУ признается весьма совершенным, в частности по структуре, рациональности изложения, единству используемой терминологии, несмотря на несколько абстрактный и излишне теоретический характер многих положений. Содержание ГГУ не оставалось неизменным на протяжении почти столетнего действия, в него вносились необходимые изменения, например, последовательно закреплялся принцип равноправия граждан в имущественных, семейных, наследственных отношениях, однако ГГУ по-прежнему

выполняет координирующую роль, сохраняя свое положение центрального, стержневого акта гражданского законодательства.

Следует помнить, что основные категории и конструкции, закрепленные в ГГУ и используемые в правоприменительной практике, на протяжении всего времени его действия, по сути, остались неизменными.

Большое влияние идеи и институты ГГУ традиционно оказывали на российское гражданское право, в частности на систему и содержание Гражданского кодекса РСФСР 1922 г., а затем на гражданские кодексы бывших советских республик и на современное российское гражданское законодательство.

В области брачного и семейного права положения первоначальной редакции ГГУ, допускавшие неравенство полов и внебрачных детей по отношению к законнорожденным, к настоящему времени изменены. Федеральный конституционный суд в ряде своих решений также неоднократно признавал неконституционными отдельные положения ГГУ относительно правомочий супругов. Ныне в этой области правового регулирования имеют значение не столько положения ГГУ, сколько самостоятельные акты, принятые за последние десятилетия, в их числе Закон о браке 1946 г., с последующими изменениями, Закон об усыновлении 1976 г. и особенно Первый закон о реформе брачного и семейного права 1976 г.

Заключение брака по действующему законодательству должно происходить в ходе гражданской церемонии, а расторжение брака - в судебном порядке, причем одним из оснований для иска о разводе при возражении другой стороны признается факт раздельного проживания супругов в течение трех лет. Режим супружеского имущества в Германии соединяет в себе черты общности и раздельности. При этом режиме во время брака все имущество супругов считается принадлежащим каждому из них отдельно (как при режиме раздельности), но в случае развода все семейное имущество и денежные средства супругов объеди-

няются и делятся между ними поровну. Такой режим получил название условной или отложенной общности (deffered communiti)⁶⁶.

Вступающие в брак могут определить свои имущественные отношения в брачном договоре, условия которого они могут изменить в период брака.

Общие положения о брачном договоре в целом не противоречат позициям российского законодательства, однако данные отношения регламентированы германским законодательством более подробно.

Параграф 1363 (п. 1) предусматривает, что супруги живут в режиме имущественных правоотношений, установленном законом, если имущество, приобретенное супругом до брака, является индивидуальной собственностью этого супруга, а имущество, приобретенное в браке, является общей собственностью, при условии, что брачным контрактом не установлено иное.

Общие положения о брачном контракте предусмотрены в гл. 6 ч. 11 «Имущественные права, установленные договором (общие положения)».

В соответствии с § 1408 (брачный контракт; принцип свободы договора) супруги вправе урегулировать имущественно-правовые отношения между собой путем заключения договора (брачного контракта), в частности отменить или изменить установленный законом режим имущественных отношений после вступления в брак⁶⁷.

В брачном контракте супруги могут посредством четкой договоренности исключить также выравнивание долей супругов при разводе. Такое исключение является недействительным, если заявление о разводе подано в течение года после заключения брака.

Ограничение свободы договора достигается положением о том, что режим имущественных отношений супругов не может устанавливаться на основе не действующего более или иностранного законодательства (§ 1409).

⁶⁶ Хазова, О.А. Брак и развод в буржуазном семейном праве: сравнительно-правовой анализ / О.А. Хазова. – Москва : Наука, 1988. – С. 18 - 20.

⁶⁷ Германское право. 4.1. Гражданское уложение / под ред. В.В. Залесского, В. Бергмана, Е.А. Суханова. – Москва : Международный центр фин.-экон. развития, 1996. – С. 228.

Брачный контракт должен быть заключен в письменной форме и должен заверяться нотариусом в присутствии обеих сторон (§ 1410). Из общего имущества исключается имущество, выделенное при заключении брачного договора.

В § 1411 «Брачный контракт ограниченного дееспособного и недееспособного» регламентируется, что лицо, ограниченное в дееспособности, может заключить брачный контракт только с согласия своего законного представителя.

Недееспособным в соответствии с § 104 является тот:

- кто не достиг семилетнего возраста;
- кто находится в состоянии болезненного расстройства душевной деятельности, исключающего свободу волеопределения, если оно по своей природе носит непреходящий характер⁶⁸.

Ограниченно дееспособным на основании § 106 является тот, кто достиг семилетнего возраста, но которому не исполнилось восемнадцать лет.

То же действует в отношении лица, над которым установлено попечительство, если сделана оговорка о необходимости согласия по данному вопросу. В случае если законный представитель является опекуном или попечителем, то кроме согласия законного представителя требуется разрешение опекунского суда, если исключено право на компенсацию разницы в увеличении стоимости имущества либо если устанавливается или отменяется установленный законом режим общности имущества супругов. Законный представитель не может заключать брачный контракт вместо супруга, ограниченного в дееспособности, или дееспособного лица, над которым установлено попечительство. Для недееспособного лица брачный контракт заключает законный представитель; он не вправе устанавливать или отменять режим общности имущества, установленный законом. Если законным представителем является опекун или попечитель, он вправе заключить брачный контракт только с согласия опекунского суда.

⁶⁸ Шапп, Я. Основы гражданского права Германии / Я. Шапп. – Москва : Бек, 1996. – С. 208.

Параграфом 1412 предусматривается действие в отношении третьего лица. Если супруги исключили или изменили установленный законом режим имущественных отношений, они вправе предъявить вытекающие из этого возражения в отношении третьего лица по сделке, заключенной между одним из них и третьим лицом, только в случаях, если брачный контракт был внесен в реестр имущественных прав супругов соответствующего участкового суда либо был известен третьему лицу до заключения сделки; возражения против вступившего в законную силу решения, принятого в отношении супругов и третьего лица, допустимы лишь в случаях, если брачный контракт был внесен в реестр либо был известен третьему лицу до начала рассмотрения дела в суде. То же действует, если супруги путем заключения брачного контракта отменили или изменили регулирование имущественно-правовых отношений, внесенных в реестр имущественных прав супругов.

Если супруг передает свое имущество для управления другому супругу, право в любое время отменить передачу может быть исключено или ограничено только брачным контрактом; отмена по серьезным причинам остается, однако, допустимой (§ 1413).

В отношении раздельности имущества супругов в ГГУ в § 1414 указано следующее: когда супруги исключают установленный законом режим имущественных отношений или отменяют его, то возникает режим раздельности имущества, если из брачного контракта не вытекает иное. То же действует, если исключается компенсация разницы в увеличении стоимости имущества или выравнивание долей либо отменяется общность имущества.

В параграфе 1415 «Соглашение в брачном контракте» предусмотрено: если супруги в брачном контракте достигли соглашения об общности имущества, действуют общие предписания об общности имущества, регламентированные в ч. 3 разд. 2 «Имущественные права, установленные договором». Так, имущество мужа и жены становится в результате установления режима общности имущества общим имуществом обоих супругов. К общему имуществу относится также то имущество, которое муж или жена приобретает во время существова-

ния режима общности имущества. Из общего имущества исключается особое имущество, особое имущество - это предметы, которые не могут быть переданы на основании сделки. Каждый супруг управляет особым имуществом самостоятельно, он управляет им за счет общего имущества.

Параграфом 1418 предусматривается имущество супруга, выделенное при заключении брачного контракта. Из общего имущества исключается имущество, выделенное при заключении брачного контракта.

Имущество, выделенное при заключении брачного контракта, - это предметы, которые:

- были объявлены в брачном контракте в качестве выделенного имущества одного из супругов;

- были приобретены супругом вследствие смерти наследодателя или подарены ему третьим лицом, если наследодатель в своем последнем волеизъявлении или третье лицо при дарении установили, что приобретенное должно являться выделенным имуществом;

- были приобретены супругом на основании своего права, принадлежащего к выделенному имуществу, либо в качестве замены предмета, относящегося к выделенному имуществу, вследствие его гибели, повреждения или изъятия, либо на основании сделки, связанной с распоряжением выделенным имуществом.

Каждый супруг управляет выделенным имуществом самостоятельно, за свой счет.

Кроме того, правилами § 1421 предусматривается, что супруги обязаны в брачном контракте, в котором они договариваются о режиме общности имущества, указать, будет общее имущество управляться мужем или женой либо обоими супругами совместно. Если указание об этом в брачном контракте не содержится, то супруги управляют общим имуществом совместно.

Супруги могут договориться в брачном контракте, что после смерти одного из них режим общности имущества продолжается в отношениях между пережившим супругом и общими родственниками супругов по нисходящей ли-

нии (продолженная общность имущества). Если супруги достигнут такой договоренности, то режим общности имущества продолжается вместе с общими родственниками по нисходящей линии, которые в установленном законом порядке наследования призываются к наследованию. Доля умершего супруга в общем имуществе не относится к наследственной массе; в остальном имущество умершего супруга наследуется в соответствии с общими предписаниями (§ 1483 «Начало режима продолженной общности имущества»).

Императивные предписания, предусмотренные § 1518, закрепляют, что право супругов отменить договор, которым они установили продолжение общности имущества, брачным контрактом не затрагивается.

Брачный контракт, заключаемый супругами, должен вноситься в реестр имущественных прав супругов. Для этого необходимо заявление обоим супругам, которое подается в участковый суд, в округе которого имеет постоянное местожительство один из супругов. Запись должна производиться на основании заявления и лишь в случае, когда заявление подано. Заявление следует подавать в официально удостоверенной форме.

Заявление одного из супругов достаточно в случае для внесения записи о брачном контракте или изменения в имущественно-правовых отношениях супругов, основывающегося на судебном решении, если вместе с заявлением представляется брачный контракт или судебное решение. Участковый суд обязан опубликовать внесенную запись в специальном издании; если внесена запись о внесении изменений в режим имущественных отношений супругов, то в публикации должен быть указан режим имущественных отношений супругов, а если регулирование отличается от установленного законом, то следует ограничиться описанием данных особенностей в общих чертах.

Также, как и в России, немецкий нотариус проверяет законность содержания сделки, правоспособность и дееспособность сторон договора, устанавливает их правовой статус, соответствие сделки и волеизъявления воле сторон (§ 8, 9, 13 и другие статьи Закона об удостоверении актов 1969 года

(Beurkundungsgesetz))⁶⁹, разъясняет участникам сделки их права и обязанности, а также правовые последствия совершаемого ими юридического действия, проверяет соответствие поданных документов требованиям законодательства ФРГ. При этом нотариус несет полную имущественную ответственность как перед сторонами сделки, так и перед иными лицами, понесшими ущерб вследствие признания этой сделки недействительной⁷⁰.

Таким образом, подробный анализ норм о брачном договоре (контракте) Германии позволяет сделать вывод о том, что данный договор имеет цель создать для супругов наиболее подходящую модель имущественных отношений. Правовая регламентация данного договора дает возможность достижения указанной цели, особый интерес вызывает то, что брачный договор, являясь правоустанавливающим документом, регистрируется и имеет значение не только в отношениях супругов. Кроме того, брачный договор может содержать некоторые положения, связанные с наследственным правом, что не предусматривается российским законодательством. Зато российским законодательством предусмотрена своя модель наследственного договора, в котором могут участвовать и супруги. При совпадающем законодательном подходе в регламентации имущественных отношений супругов тем не менее должны существовать особенности в правовом регулировании. Это определяется историей, традициями, менталитетом различных народов и культур, экономическими условиями.

Субъектами данного договора являются только супруги, нормы законодательства практически не предусматривают запретов и ограничений в определении содержания договора. Например, отсутствует запрет на закрепление в брачном договоре положений о личных неимущественных правах.

⁶⁹ Закон об удостоверении актов (Beurkundungsgesetz) от 28.08.1969 [Электронный ресурс] : Немецкий нотариальный журнал (Deutsche Notar-Zeitschrift). – Электрон. журн. – Берлин : ДНотЦ (Ди Дойче Нотар-Цайтшриффт), 2013. – № 2. – С. 103–119. – Режим доступа: https://37.notariat.ru/media/filer_public/f4/be/f4bef16d-bd8c-4377-b141-6bdc1f58788/dataenot_fncold_mediadatafile-file7488.pdf.

⁷⁰ Арсланов, К.М. Нотариальная форма сделок по действующему германскому праву / К.М. Арсланов // Нотариус. – 2014. – № 5. – С. 33.

Германское гражданское законодательство определило нормы гражданского законодательства многих стран Европы, Азии, Латинской Америки, Африки.

Значительную роль институты Германского гражданского уложения играют при определении направлений и содержания законотворческой работы в области гражданского права Российской Федерации, которое значительно изменилось, обновилось с учетом социально-экономических реалий. Необходимость использования при этом современного опыта зарубежных государств связывается прежде всего с германским правом.

Дальнейшее развитие семейного законодательства (традиционно самостоятельного) по западному образцу в гражданско-правовых рамках сейчас является весьма проблематичным; другое дело, что используемые зарубежным законодателем подходы, приемы юридической техники дают нам возможность в меняющихся условиях принимать на основе анализа и сопоставления с национальным порядком и правосознанием адекватные и эффективные решения.

2.2. Нотариальное удостоверение брачного договора во Франции

Необходимо еще раз отметить, что впервые брачный договор был закреплен в гражданском законодательстве Франции еще в 1804 г. За границей брачный договор давно стал нормой, обеспечивающей цивилизованные отношения. И заключение брачных договоров является обычным делом, особенно при повторных браках.

Титул 5 Гражданского кодекса Франции «О брачном договоре и о режимах имущественных отношений между супругами» (в ред. Закона от 13 июля 1965 г. N 65-570) регулирует имущественные отношения между супругами, которые вступили в брак или заключили брачные договоры после 1 февраля 1966 г.

Закон регулирует супружеский союз в отношении имущества лишь в отсутствие специальных соглашений, которые супруги могут заключить по сво-

ему усмотрению с тем, чтобы соглашения не противоречили добрым нравам, и, кроме того, с нижеследующими постановлениями (ст. 1393)⁷¹.

Супруги могут заявить в обычном порядке, что они желают подчинить свой брак одному из режимов, предусмотренных Гражданским кодексом Франции. При отсутствии специальных указаний в договоре, которые отступают от режима общности или изменяют его, установленные в главе «О режиме общности» будут составлять общее право Франции.

Под общностью (*communauté*) в данном случае закон понимает принадлежность имущества обоим супругам. В соответствии с Гражданским кодексом Франции общность включила: все движимое имущество, которым супруги владели как до, так и после заключения брака; все недвижимое имущество, приобретенное во время брака; все плоды, доходы, проценты и рентные платежи, доставшиеся или извлеченные с любого имущества. Изменения, внесенные в систему общности, сузили круг имущества, входящего в общность, и ограничили права мужа по управлению этим последним. Согласно Закону 1965 г. общее имущество супругов состоит из имущества, приобретенного каждым из них в течение брака как за счет собственного заработка, так и за счет доходов от раздельной собственности (ст. 1401 ГК). Поэтому сокращенно этот вид общности называют общностью приобретений. В ее составе выделено обособленное имущество жены, приобретенное ею на свою заработную плату, которым она распоряжается самостоятельно. Обособленное имущество жены в случае раздела попадает в массу общего имущества, и поэтому его следует отличать от раздельного имущества супругов, полученного в подарок или по наследованию, а также вещи индивидуального пользования⁷².

Иногда этот же термин используется во французском законодательстве для обозначения самого имущества, находящегося в совместной собственности

⁷¹ Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Сборник нормативных актов: Гражданские и торговые кодексы / под ред. В.К. Пучинского, М.И. Кулагина. – Москва : Изд-во УДН, 1986. – С. 119.

⁷² Германское право. 4.1. Гражданское уложение / под ред. В.В. Залесского, В. Бергмана, Е.А. Суханова. – Москва : Международный центр фин-экон. развития, 1996. – С. 66.

супругов. Режим общности был воспринят также в Испании, в восьми штатах США, в Италии.

В нашей стране число лиц, официально не регистрирующих свой брак, с каждым годом увеличивается, но российским законодательством никак не предусмотрена возможность заключения фактическими супругами специального договора, регулирующего их имущественные отношения⁷³. Во Франции же законодатель счел необходимым урегулировать данную проблему, введя в гражданское законодательство (ст. 515-1 Французского гражданского кодекса⁷⁴) понятие «договора об имущественной общности», заключаемого двумя совершеннолетними людьми одной или разной половой принадлежности для организации совместной жизни.

По законодательству Франции брачный договор может быть заключен только до вступления в брак. В свидетельстве о браке делается отметка о заключении брачного договора.

В соответствии со ст. 1394 все соглашения об имущественных отношениях между супругами будут заключаться перед нотариусами в присутствии и при одновременном согласии всех лиц, которые являются их сторонами или представителями сторон. Если свидетельство о браке указывает, что брачный договор не был заключен, то по отношению к третьим лицам супруги должны считаться состоящими в браке, на который распространяется режим общего права, если только в сделках, заключенных с этими третьими лицами, супруги не заявят о наличии брачного договора. Кроме того, если один из супругов является коммерсантом на момент заключения или становится им в дальнейшем, то

⁷³ Под фактическими супругами принято понимать двух лиц (разнополых в России и разнополых или однополых во Франции), проживающих единой семьей и ведущих общее хозяйство, но не состоящих в зарегистрированном браке.

⁷⁴ Французский гражданский кодекс, 1804. – Санкт-Петербург : Юридический центр Пресс, 2004. – С. 165.

брачный договор должен быть опубликован на условиях и под страхом применения санкций⁷⁵.

Во Франции допускается также и возможность заключения брачного контракта по доверенности, это прямо прописано в ч.1 ст.1394 ФГК: уполномоченное лицо (представитель) должно иметь специальную доверенность, содержащую детально указанные условия предполагаемого договора.

Соглашения об имущественных отношениях между супругами должны быть составлены до заключения брака и могут порождать последствия лишь со дня заключения брака (ст. 1395).

Составляя брачный договор, супруги могут прийти к соглашению о договорной общности имущества, о режиме его раздельности и о режиме взаимного участия в доходах.

В соответствии со ст. 1397 Французского гражданского кодекса (далее – ФГК) после заключения брака в брачный договор нельзя внести изменения до истечения двухлетнего срока супружества. По прошествии этого срока стороны могут изменить условия брачного договора только в судебном порядке. Российское законодательство в этом смысле более демократично, т.к. не ограничивает порядок изменения каким-либо сроком и совершается в форме соглашения супругов вне судебной процедуры. Брачный договор может быть заключен недееспособными или ограниченно дееспособными лицами, при обязательном присутствии лиц, которые дают свое согласие на бракосочетание, т.е. опекунов и попечителей (ст. 1399 ч. 1 ФГК)⁷⁶.

Режим общности (в ред. Закона от 13 июля 1965 г. N 65-570) предполагает законную и договорную общность.

⁷⁵ Москаленко, М.Н. Недействительность брачного договора: сравнительный анализ зарубежной и российской практики / М.Н. Москаленко, А.С. Имансу // Нотариус. – 2015. № – 4. – С. 19–22, 68.

⁷⁶ Лалетина, А.С. Сравнительно-правовое исследование договорного регулирования имущественных отношений супругов в праве России и Франции : дис. ... канд. юрид. наук: 40.01.01 / Лалетина Алла Сергеевна. – Москва, 2004. – С. 11.

Общность, которая устанавливается при отсутствии брачного договора или путем простого заявления о том, что брак подпадает под режим общности, подчиняется следующим положениям.

Актив общности включает приобретения, сделанные супругами отдельно или совместно во время брака как за счет поступлений от их собственной профессиональной деятельности, так и за счет плодов и доходов от их отдельного имущества (ст. 1401). Всякое имущество, движимое или недвижимое, признается приобретением общности, если не будет доказано, что оно является в силу положений закона собственностью одного из супругов (ст. 1402). Каждый супруг сохраняет полную собственность на свое имущество (ст. 1403). В отдельной собственности супругов по действующему французскому праву находится имущество, приобретенное супругом до заключения брака, а также полученное им во время брака в дар или по наследству. Отдельной собственностью признаются равно предметы личного потребления и пользования и неотчуждаемые личные имущественные права.

Каждый из супругов вправе самостоятельно управлять и распоряжаться общим имуществом при условии, что он будет нести ответственность за допущенные при этом ошибки. Сделки, совершенные без обмана одним супругом, порождают последствия и в отношении другого. Супруг, который осуществляет свой собственный промысел, вправе самостоятельно совершать необходимые для этого промысла сделки по управлению и распоряжению (ст. 1421).

Договорная общность регламентируется ст. 1497, которая предусматривает, что супруги могут в своем брачном договоре посредством всякого рода соглашений изменить режим законной общности.

Они могут, в частности, договориться о том, что:

- общность будет включать в себя движимость и доходы;
- на нее не будут распространяться правила, относящиеся к управлению законной общностью;
- один из супругов будет иметь возможность изымать из нее определенные вещи в счет возмещения ущерба;

- один из супругов будет иметь право на получение определенной доли общего имущества до его раздела;
- супругам будут принадлежать неравные доли;
- между ними будет установлена всеобъемлющая общность всех имуществ.

Правила о законной общности применяются ко всем вопросам, которые не были предметом соглашения сторон.

Устанавливая режим раздельности имущества (ст. 1536 в ред. Закона от 13 июля 1965 г. N 65-570) в брачном договоре, каждый из супругов сохраняет за собой управление, пользование и свободное распоряжение своим собственным имуществом.

Каждый из них самостоятельно отвечает по своим личным долгам, возникшим до или во время брака.

В Российской Федерации существует тайна брачного договора, исходя из норм Конституции и норм нотариата. Поэтому доступ заинтересованных лиц для ознакомления с содержанием брачного договора отсутствует. Вместе с тем, в семейном законодательстве существуют специальные нормы, призванные гарантировать интересы кредиторов супругов. Так, согласно ст.46 СК РФ⁷⁷, супруги обязаны уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. Кроме того, кредиторы супруга-должника вправе потребовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами. Но, необходимо заметить, что процесс судебного опротестования брачного договора кредиторами в нашей стране очень сложен и длителен. Во Франции же обеспечен свободный доступ заинтересованных лиц для ознакомления с содержанием брачного договора и существует специальный реестр, отражающий как сам факт заключения брачного договора, так и основные его положения.

⁷⁷ Семейный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – 10 янв.

Если супруги предусмотрели при вступлении в брак режим взаимного участия в доходах, каждый из них сохраняет за собой управление, пользование и свободное распоряжение своим собственным имуществом без разграничения имущества, которое принадлежало ему на день брака или перешло к нему в дальнейшем в результате наследования или дарения, и имущества, которое было приобретено в период брака на возмездных началах. В период брака этот режим действует, как если бы супруги вступили в брак на условиях режима раздельности имущества. При прекращении действия этого режима каждый из супругов имеет право на половину стоимости чистых доходов, полученных от имущества другого супруга и определенных путем сравнения оценок указанного имущества, имевшегося в начале и в конце действия этого режима. Право на взаимное участие в доходах не уступаемо, пока этот режим имущественных отношений не прекратил существовать.

Если прекращение последовало из-за смерти одного из супругов, его наследники имеют на чистые доходы, полученные супругом, те же права, что и первоначальный их владелец (ст. 1569).

Товарищество не прекращается со смертью участника, а продолжает существовать с его наследниками, если иное не оговорено в уставе. Последним может быть установлено, что товарищество будет продолжать существовать либо с пережившим супругом, либо с одним или несколькими наследниками (ст. 1870).

Во Франции брачный договор регулирует не только имущественные, но и неимущественные отношения супругов, а также их отношения с детьми, что российским законодательством не допускается, а учеными и практиками предлагается взять на вооружение. На наш взгляд, регулирование брачным договором неимущественных супружеских отношений в совокупности с имущественными способствовало бы расширению инициативы супругов, направленной на укрепление семьи. А регулирование их отношений с детьми должно происходить все же в рамках родительских договоров, а не супружеских, поскольку смешение супружеских и родительских договорных правоотношений не всегда

позволяет супругам на первое место поставить интересы детей, а не свои собственные.

Таким образом, регулирование имущественных отношений супругов, в частности институт брачного договора, как следствие, достигает цели охраны прав и интересов каждого из супругов, а также третьих лиц, соприкасающихся с ними при участии в коммерческой деятельности.

Подводя итог, отметим, что в развитых странах мира институт брачного договора получил самое широкое распространение и полноценное развитие, что, видимо, связано с его востребованностью в современном обществе. В связи с этим, полагаем, что использование в нашей стране мирового опыта по применению брачного договора будет способствовать совершенствованию отечественного законодательства.

3. НОТАРИАЛЬНОЕ УДОСТОВЕРЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

3.1. Процедура заключения брачного договора

Прежде чем переходить к рассмотрению вопроса о процедуре заключения брачного договора, следует отметить, что в отличие от иностранного законодательства Семейный кодекс Российской Федерации посвящает порядку заключения брачного договора только лишь одну статью, тем самым предоставляя супругам значительную самостоятельность в определении его содержания. В то время, к примеру, как в Италии, Франции и Германии заключение брачного договора носит строго регламентированный характер, а отступление от установленных условий влечет недействительность договора⁷⁸. В связи с этим в теории и практике возникает большое количество вопросов, которые связаны, прежде всего, непосредственно с заключением брачного договора.

Правила заключения брачного договора содержатся в статье 41 СК РФ. В части 1 данной статьи указано, что брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака (в таком случае он вступает в силу со дня такой регистрации), так и в любое время в период брака (в таком случае он считается заключенным с момента его нотариального удостоверения).

Часть 2 ст. 41 СК РФ устанавливает, что брачный договор должен быть заключен в письменной форме и нотариально удостоверен. Под нотариальным удостоверением сделки понимается проверка нотариусом или иным уполномоченным лицом законности сделки, включая наличие прав у сторон на ее подписание (ч. 1 ст. 163 ГК РФ). Удостоверение сделки осуществляется по правилам, установленным законодательством о нотариате и нормативными правовыми актами органов, регулирующих соответствующие правоотношения.

⁷⁸ Левушкин, А.Н. Брачный договор в Российской Федерации, других государствах - участниках содружества Независимых Государств и Балтии / А.Н. Левушкин. – Москва : Юстицинформ, 2012. – С. 90.

Нотариальная форма сделки выражается в совершении нотариусом удостоверительной надписи на самом документе. Удостоверенный таким образом документ, изготовленный, как правило, на бумажном носителе, «усиливает» юридическую значимость письменной формы сделки, вызывает больше доверия и определенным образом «возвышает» его над иными доказательствами. Участие нотариуса в совершении сделок обеспечивает их юридическую чистоту, соответствие документов воле участвующих в сделке лиц и самой сделке, придает им исключительную прочность.

Таким образом, письменная форма сделки, удостоверенная нотариусом, порождает документ, свидетельствующий о добросовестном и разумном поведении участников совершенной сделки при ее совершении, имеющий неоспоримую ценность с целью защиты прав и законных интересов его обладателя.

Требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий, содержатся в ст. 45 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее - Основы о нотариате)⁷⁹. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность (ч. 1 ст. 165 ГК РФ). Исключения составляют брачные договоры, заключенные до 1 марта 1996 г., т.е. когда нотариальное удостоверение не требовалось, но их условия действуют лишь в том случае, если не противоречат положениям СК РФ (п. 5 ст. 169 СК РФ).

Судебная коллегия по гражданским делам Ульяновского областного суда 25 августа 2009 г. отказала в удовлетворении кассационной жалобы Б. на решение Майнского районного суда Ульяновской области от 14 июля 2009 г., которым постановлено удовлетворить исковые требования Н. к Б. о признании в порядке раздела совместно нажитого в браке имущества права общей долевой собственности на 1/2 доли жилого дома с надворными постройками⁸⁰. В касса-

⁷⁹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ 11 фев. 1993 г. № 4462-1 // Российская газета. – 1993. – 13 мар.

⁸⁰ Дело № 33-763/2009 [Электронный ресурс] : архив Ульяновского областного суда за 2009 г. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

ционной жалобе Б. не соглашается с решением суда, указывая, что до расторжения брака Н. написала расписку об отказе от своей доли в совместно нажитом имуществе в пользу Б. Имеющаяся в деле расписка Н., по сути, изменяет режим совместной собственности супругов на имущество. Вместе с тем данная расписка не может быть расценена как брачный договор, поскольку она нотариально не удостоверена, следовательно, юридической силы не имеет.

Правовая суть, содержание и значение нотариального акта неразрывно связаны с состоянием института нотариата в тот или иной период времени. Полагаем, что нотариально удостоверенный брачный договор является одним из видов нотариальных актов.

«Нотариальный акт представляет собой публичное, властное решение нотариуса по конкретному нотариальному делу, выраженное в письменной форме, основанное на законе и направленное на возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей»⁸¹.

Согласно проекту федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» нотариальный акт - это «документ, удостоверенный, выданный или засвидетельствованный нотариусом, иным специально уполномоченным лицом и внесенный в реестр нотариальных действий»⁸².

Во Франции существует легальное определение нотариального акта - это письменное доказательство в высшем смысле сотрудничества сторон, когда о разногласиях нет и речи⁸³.

Исполнительная сила нотариального акта служит эффективным механизмом защиты прав его участников и является, безусловно, необходимой для развития гражданского оборота, обеспечивая предупреждение правовых конфлик-

⁸¹ Калиниченко, Т.Г. Нотариальный акт: понятие, содержание, классификации / Т.Г. Калиниченко // Нотариальный вестник. – 2019. – № 5. – С. 12.

⁸² О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации [Электронный ресурс] : проект федерального закона от 17 сен. 2013 г. // Официальный интернет-портал Российской газеты. – Режим доступа: <https://rg.ru/2011/11/18/notariat-site-dok.html>.

⁸³ Пиепу, Ж.-Ф. Профессиональное нотариальное право / Ж.-Ф. Пиепу, Ж. Ягр ; пер. с фр. И.Г. Медведева; – Изд. 4-е. – Москва: АСВ, 2011. – С. 116.

тов⁸⁴. Стоит полагать, что это в полной мере, самым непосредственным образом можно отнести и к брачному договору как нотариальному акту.

Сегодня в России институт брачного договора получил достаточно большое распространение. Расширился круг объектов права собственности граждан: в него теперь могут входить земельные участки, квартиры, акции, паенакопления в производственном кооперативе, транспортные средства и т.д. Как и в большинстве зарубежных государств, брачный договор заключается в основном в состоятельных семьях. Вместе с тем опыт зарубежных стран показывает, что все большее число людей даже среднего достатка, вступая в брак, заключают брачный договор. Это объясняется увеличением количества разводов и вытекающим из этого стремлением супругов обезопасить себя от имущественных потерь в случае развода⁸⁵.

Несмотря на то, что в России отсутствует определенная рамками законодательного регулирования процедура заключения брачного договора, существует ограничение по форме такого договора.

По вопросу внесения изменений в брачный договор, заключенный до принятия СК РФ, стоит отметить, что внесение в такой договор изменений, дополнений, а также его расторжение должно оформляться в соответствии с нормами действующего законодательства.

Нотариальное удостоверение брачного договора осуществляется путем совершения на договоре удостоверительной надписи нотариусом. Удостоверительная надпись - краткое изложение сути документа нотариусом как лицом, защищающим права и законные интересы обратившихся к нему лиц. Нотариус совершает удостоверительную надпись как подтверждение того, что удостоверяемый им документ выражает волю сторон. Для этого супруги или лица, вступающие в брак, вправе обратиться к нотариусу, работающему в государственной нотариальной конторе, либо к частнопрактикующему нотариусу.

⁸⁴ Загоруйко, И.И. Исполнительная сила нотариального акта по законодательству Российской Федерации / И.И. Загоруйко // Нотариус. – 2013. – № 4. – С. 21.

⁸⁵ Нотариат : учебник / В.В. Ралько, Н.В. Репин, А.В. Дударев [и др.]. Москва, 2016. – С. 172–176.

Удостоверяя соглашение, нотариус в соответствии со ст. 54 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате обязан разъяснять сторонам смысл и значение представленных ими проектов договоров и проверять, соответствует ли их содержание действительным намерениям сторон. Без этого не будет проверен важный признак договора - совпадение воли сторон и их направленность на возникновение, изменение или прекращение семейных и гражданских правоотношений. Нотариусу также необходимо удостовериться в том, что стороны осознают последствия (фактические и правовые) вступления в договорные отношения.

Определенные требования существуют и к самому тексту брачного договора. Основами законодательства Российской Федерации установлены следующие требования к нотариально оформляемому документу:

1. Текст должен быть написан ясно и четко.
2. Относящиеся к содержанию документа суммы и сроки должны быть обозначены хотя бы один раз словами.
3. В отношении физического лица в тексте документа должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства⁸⁶.

По мнению А. Нариньяни и А. Довлатовой, такие меры направлены на исключение разночтений и возможностей по-разному истолковать записанное в брачном договоре⁸⁷.

Брачный договор должен быть подписан лицами, его заключившими, а также нотариусом, производившим нотариальное удостоверение договора. Проект брачного договора может быть составлен при помощи нотариуса, осуществляющего удостоверение договора. Статьей 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате на нотариуса возложена обязанность по разъяснению смысла и назначения брачного договора, а также правовых последствий его заключения.

⁸⁶ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ 11 фев. 1993 г. № 4462-1 // Российская газета. – 1993. – 13 мар.

⁸⁷ Нариньяни, А. От свадьбы до развода. Защита семейного права в России / А. Нариньяни. – Москва : РИПОЛ классик, 2014. – С. 93.

При заключении брачного договора нотариус обязан установить личность обратившихся за совершением нотариальных действий граждан. Удостоверение личности происходит путем проверки паспортов сторон заключения брачного договора или иных документов, позволяющих идентифицировать лицо, обратившееся к нотариусу, наравне с паспортом гражданина Российской Федерации.

Правом на заключение брачного договора обладают:

- 1) полностью дееспособные совершеннолетние граждане;
- 2) эмансипированные несовершеннолетние граждане;
- 3) несовершеннолетние, получившие разрешение соответствующего государственного органа на регистрацию брака, при условии, что брачный договор будет заключен после регистрации брака;
- 4) ограниченно дееспособные совершеннолетние граждане при наличии согласия попечителя.

Перед нотариальным удостоверением сделки нотариус обязан:

- 1) установить личность лиц, обратившихся за нотариальным удостоверением брачного договора;
- 2) установить возраст сторон брачного договора;
- 3) проверить дееспособность сторон брачного договора;
- 4) проверить наличие решения органа опеки и попечительства либо решения суда об объявлении несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным в случае, если за нотариальным удостоверением брачного договора обратилось эмансипированное несовершеннолетнее лицо;
- 5) проверить наличие свидетельства о регистрации брака и отсутствие свидетельства о его расторжении в случае, если брачный договор заключается после государственной регистрации брака;
- 6) проверить полномочия законного представителя ограниченно дееспособного гражданина в случае, если законный представитель дает согласие на заключение брачного договора.

Наиболее сложным из вышеперечисленных действий видится проверка дееспособности сторон брачного договора. И.Р. Антропова в своей работе «Нотариальное удостоверение брачного договора» утверждает, что в настоящее время отсутствует юридический механизм проверки дееспособности граждан⁸⁸. Практически нотариус осуществляет определение дееспособности гражданина путем установления его возраста. Некоторые выводы о дееспособности лица нотариус может сделать также в ходе беседы с гражданином, обратившимся за нотариальным удостоверением сделки.

По мнению А.А. Мохова и С.В. Колгановой, у нотариуса существует несколько возможностей установления недееспособности лица:

- 1) получение вступившего в законную силу решения суда о признании гражданина недееспособным;
- 2) получение документа о наличии (отсутствии) нахождения лица на учете в психоневрологическом диспансере;
- 3) получение справки от врача-психиатра о состоянии здоровья гражданина⁸⁹.

Согласно федеральному закону запрос нотариуса не является основанием для предоставления ему сведений, составляющих врачебную тайну. Таким образом, имеются основания полагать, что у нотариуса отсутствуют законные основания на получение сведений о состоянии здоровья гражданина, что затрудняет проверку дееспособности лица, обратившегося к нотариусу за удостоверением сделки.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате накладывают на нотариуса обязанность отказа от совершения нотариальных действий в случае, если они не соответствуют действующему законодательству Российской Федерации или международным договорам.

⁸⁸ Антропова, И.Р. Нотариальное удостоверение брачного договора / И.Р. Антропова // Вестник Удмуртского университета. – 2015. – № 2. – С. 114–118.

⁸⁹ Мохов, А.А. Правовые проблемы проверки нотариусом дееспособности гражданина / А.А. Мохов, С.В. Колганова // Нотариус. – 2007. – № 1. – С. 10.

Так, предполагается, что в случае несоответствия граждан требованиям, установленным к субъектному составу брачного договора, нотариусом будет принято решение об отказе удостоверения брачного договора. В связи с отсутствием необходимых для признания гражданина недееспособным юридических прав и квалифицированных знаний в области медицины, а также ввиду закрепленного на законодательном уровне процесса признания гражданина недееспособным, при удостоверении дееспособности гражданина нотариус руководствуется презумпцией дееспособности гражданина, установленной ст. 21 ГК РФ и связанной с достижением совершеннолетия. Кроме того, пункт 32 Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: «при удостоверении договора нотариус посредством ЕИС запрашивает из Единого государственного реестра недвижимости информацию о наличии (отсутствии) судебного акта о признании заявителя недееспособным или ограниченно дееспособным». Таким образом, при наличии такого решения суда будет и основание для отказа в удостоверении брачного договора.

Анализ норм Гражданского процессуального кодекса в части, касающейся признания гражданина недееспособным, показал, что правом обращения в суд о признании гражданина недееспособным обладает довольно узкий круг лиц, а именно члены семьи, близкие родственники, органы опеки и попечительства и медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь⁹⁰. Исходя из этого не исключено наличие заинтересованности лиц в отсутствии решения суда о признании гражданина недееспособным, например, для заключения с ним брачного договора.

С целью полноценной защиты имущественного положения граждан, исключения случаев заключения брачных договоров, ставящих фактически недееспособного гражданина, но не признанного таким по решению суда, в край-

⁹⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : по состоянию на 1 февр. 2021 г. – Москва : Кнорус, 2021. – С. 325–331.

не неблагоприятное положение, необходимо закрепить на законодательном уровне механизм проверки нотариусом дееспособности граждан. Ввиду того что нотариус не обладает юридическими правами и необходимой компетенцией для признания гражданина недееспособным, предлагается расширить перечень оснований для предоставления сведений, составляющих государственную тайну, а именно предоставлять такие сведения по запросу нотариуса.

На территории Российской Федерации заключение брачного договора, равно как и его содержание, представляет собой семейную тайну. Право на семейную тайну закреплено в ст. 23 Конституции Российской Федерации⁹¹.

Ввиду отнесения сведений, содержащихся в брачном договоре, к сведениям, составляющим семейную тайну, ни на супругов, ни на нотариуса, осуществившего нотариальное удостоверение договора, не накладываются обязательства по публикации сведений о заключенных брачных договорах. Иное правовое положение кредиторов закрепляет французское законодательство. Согласно ст. 1394 Гражданского кодекса Франции в момент подписания брачного договора сторонам выдается справка, которая содержит в себе полную информацию о сторонах брачного договора, в том числе дату заключения договора, гражданско-правовое положение и место проживания будущих супругов. Перед регистрацией брака такая справка передается регистратору актов гражданского состояния для дальнейшего учета и публикации сведений о заключении брачного контракта⁹². Таким образом, кредитор не только владеет информацией о заключении либо изменении брачного договора, но также может ознакомиться с его содержанием.

Одним из наиболее острых вопросов в рамках заключения брачного договора в настоящее время является вопрос о возможности заключения брачного договора по доверенности. Заключение брачного договора по доверенности прямо не запрещено нормами семейного законодательства. Однако на сего-

⁹¹ Конституция Российской Федерации : офиц. текст. – Москва : Маркетинг, 2020. – С. 15.

⁹² Гражданский кодекс Франции (кодекс Наполеона) ; пер. с фр. В.Н. Захватаева. – Москва : Инфотропик Медиа, 2012. – С. 384.

дняшний день большинство ученых поддерживает позицию, согласно которой ввиду особенностей брачного договора его заключение по доверенности невозможно. Так, С.П. Гришаев считает, что, учитывая лично-доверительный характер отношений между сторонами брачного договора при его заключении, необходимо личное присутствие сторон⁹³. Можно предположить, что в соответствии с п. 4 ст. 182 ГК РФ брачный договор относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично.

Предметом научной дискуссии также является вопрос действия договора во времени. Так, М.В. Антокольская и С.П. Гришаев считают, что в брачном договоре можно предусмотреть изменение правового режима имущества с обратной силой только с момента заключения брака^{94, 95}. По мнению Н.Ф. Звенигородской, распространение действия брачного договора на имущественные отношения сторон, возникшие до брака, нарушает требования к субъектному составу⁹⁶.

Если брачный договор заключен без указания срока, он действует до прекращения брака, а если брачный договор заключен на случай расторжения брака, то он действует до полного исполнения сторонами своих обязанностей, предусмотренных договором и вступивших в силу после регистрации расторжения брака.

Согласно Федеральному закону от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса РФ» изменена редакция ст. 163 ГК РФ, введена понятие «нотариальное удостоверение сделки», а также дано определение данному понятию. Последствия несоблюдения такой формы сделки остаются

⁹³ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (постатейный) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева [и др.] ; под ред. С.А. Степанова. – Москва : Проспект, 2015. – С. 129.

⁹⁴ Гришаев, С.П. Расторжение брака и брачный договор / С.П. Гришаев // Законы России. – 2018. – № 5. – С. 28.

⁹⁵ Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва, 2013. – С. 160–161.

⁹⁶ Звенигородская, Н.Ф. Действие брачного договора во времени / Н.Ф. Звенигородская // Нотариус. – 2017. – № 2. – С. 9–11.

прежними. С 30 апреля 2021 г. также вступили в силу изменения, внесенные Федеральным законом от 30 апреля 2021 г. № 120-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственной регистрации недвижимости» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», п. 1.1 ст. 42 которого в настоящий момент регламентирует, что сделки по отчуждению или договоры ипотеки долей в праве общей собственности на недвижимое имущество подлежат нотариальному удостоверению, за исключением: 1) сделок при отчуждении или ипотеке всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке; 2) сделок, связанных с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда; 3) сделок по отчуждению долей в праве общей собственности на земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения, оборот которых регулируется Федеральным законом от 24 июля 2002 года N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения"; 4) сделок по отчуждению и приобретению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество при заключении договора, предусматривающего переход права собственности на жилое помещение в соответствии с Законом Российской Федерации от 15 апреля 1993 года N 4802-1 "О статусе столицы Российской Федерации" (за исключением случая, предусмотренного частью девятнадцатой статьи 7.3 указанного Закона); 5) договоров об ипотеке долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, заключаемых с кредитными организациями; 6) сделок по отчуждению долей в праве общей собственности, заключаемых в связи с изъятием недвижимого имущества для государственных или муниципальных нужд. Таким образом, заметно увеличилась роль нотариуса в стабилизации отношений в гражданском обороте. Более того, данный Закон регламентирует существование Единого государственного реестра недвижимости, посредством чего обеспечивается удобство и экономия времени при совершении сделок, связанных с недвижимостью.

В литературе высказано мнение, что нотариальное действие - удостоверение брачного договора с участием несовершеннолетнего можно рассматривать

как эффективную защиту имущественных прав лиц, намеревающихся вступить в брак и не достигших восемнадцатилетнего возраста⁹⁷.

В научной литературе неоднократно предлагалось установить требование о проставлении в свидетельстве о заключении брака отметки о заключении брачного договора, однако, по нашему мнению, подобная позиция не заслуживает поддержки, поскольку внесение отметки в свидетельство о заключении брака противоречит существу данного документа. В этом случае более приемлемым представляется ведение публичных реестров удостоверенных брачных договоров. Сказанное тем более актуально, что сегодня конструкция брачного договора нередко используется в качестве эффективного способа уклонения от взыскания задолженностей кредиторами и исполнения супругами обязательств и судебных решений.

Наиболее системному и в некоторой степени революционному реформированию Основы законодательства Российской Федерации о нотариате подверглись в 2015 - 2016 гг., а также на сегодняшний момент уже существует возможность совершения дистанционных сделок (ст. 53.1 Основ законодательства РФ о нотариате), что, безусловно, явилось следствием усложнения гражданского оборота, развития внедренной системы электронного нотариата. Новеллы законодательства существенно расширили перечень нотариальных действий с целью обеспечения дополнительных гарантий юридической чистоты сделок, защиты прав граждан и правовой защищенности информации⁹⁸.

«Для актуализации этой базы, создаваемой с целью оградить супругов и их родственников от массы незаконных манипуляций с имуществом и наследством, мы разработали также и различные формы популяризации нотариальных действий, которые повышают уровень защиты граждан, в том числе, конечно же, и брачного договора» - рассказал президент Федеральной нотариальной па-

⁹⁷ Леженникова, И.М. Может ли нотариус защитить имущественные права несовершеннолетних при удостоверении брачного договора с их участием / И.М. Леженникова // Нотариус. – 2013. – № 4. – С. 14–16.

⁹⁸ Левушкин, А.Н. Новые нотариальные действия: современные реалии, оценка законодательных изменений и перспективы их правоприменения / А.Н. Левушкин, И.В. Долганова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2017. – № 3. – С. 9.

латы Константин Корсик. «В планах наших общероссийских информационных кампаний по повышению уровня правовой защиты граждан с помощью нотариальных действий, конечно же, есть и брачные договоры. Такое изменение отношения к супружеской жизни сможет оградить многих людей от проблем в будущем»⁹⁹.

Итак, брачный договор относится к сделкам, которые могут быть совершены только лично, заключение договора через представителей недопустимо.

Брачный договор заключается как на определенный срок, так и без указания такового.

В практике брачные договоры заключаются, как правило, в отношении имущества, подлежащего государственной или иной специальной регистрации. В отношении имущества, не названного в брачном договоре, сохраняется режим общей совместной собственности.

«Основные тенденции межотраслевого регулирования обусловлены проблематикой системной организации межотраслевых связей частного права, соотношения норм семейного права и иных правовых отраслей, включая и соотношение с различными публично-правовыми отраслями. Некоторые направления модернизации правового регулирования семейно-правовых институтов обусловлены публичной деятельностью государства и иных публично-правовых образований, их ролью в области частного и публичного права»¹⁰⁰.

Нотариус обеспечивает равную правовую защиту сторон брачного договора независимо от их статуса, интересов, имущественного положения и иных факторов.

3.2. Изменение и расторжение брачного договора

Порядок изменения и расторжения брачного договора предусмотрен ст.

⁹⁹ Альбиков, И.Р. Роль и значение брачного договора в правозащитной деятельности нотариата / И.Р. Альбиков // Нотариус. – 2017. – № 5. – С. 43–45.

¹⁰⁰ Левушкин, А.Н. К вопросу о понятии, предмете и системе семейного права России и других государств - участников СНГ на современном этапе развития / А.Н. Левушкин // Семейное и жилищное право. – 2013. – № 5. – С. 39.

43 СК РФ. Согласно ч. 1 данной статьи брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в письменной форме и нотариально удостоверяется.

Согласно ч. 2 ст. 43 СК РФ брачный договор может быть изменен или расторгнут по требованию одного из супругов по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены ГК РФ для изменения и расторжения договора (ч. 2 ст. 450, ст. 451 ГК РФ):

- при существенном нарушении договора одной из сторон;
- в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или брачным договором.

По общему правилу существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (например, отчуждение супругом имущества, которое подлежало передаче в общую собственность). Помимо этого, супруги вправе по своему усмотрению определить в договоре, какие именно нарушения договора признаются ими существенными.

Особым основанием изменения и расторжения договора является предусмотренное ст. 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при его заключении, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, то договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Так, изменение материального или семейного положения, как правило, свидетельствует о существенном изменении обстоятельств, из которых исходили супруги, заключая брачный договор (например, существенное изменение состояния здоровья одного из супругов, вследствие чего он не может выполнять часть (а иногда и все) принятых на себя обязательств: по содержанию второго супруга, по несению семейных расходов

и т.д.). Как и в предыдущем случае, такие изменения хорошо было бы заранее определить в брачном договоре в качестве оснований его изменения и расторжения. Представляется также необходимым дополнить ст. 43 СК РФ правилом, фиксирующим возможность изменения или расторжения брачного договора в судебном порядке при существенном изменении материального или семейного положения сторон.

Представляется, что применение норм ГК РФ об изменении и расторжении договора должно учитывать специфику брачного договора. Условия изменения или расторжения договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами, предусмотренными п. 2 ст. 451 ГК РФ, нельзя непосредственно применять к отношениям супругов, возникающим из брачного договора. Положения ст. 451 ГК РФ, на наш взгляд, в большей степени направлены на урегулирование имущественных отношений в предпринимательской сфере.

Требование об изменении или расторжении брачного договора может быть заявлено супругом в суд только после получения отказа другого супруга на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок (ч. 2 ст. 452 ГК РФ)¹⁰¹.

При изменении брачного договора права и обязанности супругов продолжают действовать в измененном виде. При расторжении брачного договора действие прав и обязанностей супругов прекращается. Обязательства сторон считаются прекращенными или измененными с момента заключения соглашения об изменении или расторжении брачного договора, если иное не установлено в самом соглашении. Если договор был расторгнут в судебном порядке, он прекращается с момента вступления решения суда в законную силу (через месяц со дня его вынесения).

Помимо этого, действие брачного договора автоматически прекращается с момента прекращения брака. Брак, в свою очередь, может быть прекращен по

¹⁰¹ Комментарий к Семейному кодексу / ред. А.А. Игнатенко, Н.Н. Скрыпникова. – Санкт-Петербург : Ионис, 2020. – С. 46.

двум основаниям: со смертью одного из супругов и по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным. Однако брачным договором могут быть предусмотрены обязательства, которые продолжают действовать и после прекращения брака.

Серьезная правовая коллизия возникает в случае смерти одного из супругов. А.Н. Гуев считает, что согласно ч. 1 ст. 41 СК РФ брачный договор может быть заключен и незадолго до прекращения брака, например в предвидении смерти одного из супругов во избежание имущественных споров между наследниками¹⁰². Вместе с тем предусмотреть в брачном договоре переход права собственности на то или иное имущество с момента прекращения брака вследствие смерти одного из супругов нельзя, так как с момента смерти брак будет прекращен, а, согласно дефиниции ст. 40 СК РФ, брачным договором можно определить имущественные права и обязанности супругов на случай расторжения брака (на случай развода)¹⁰³. Такие условия будут носить характер завещания. Несколько иная ситуация с предоставлением пережившему супругу тех или иных имущественных прав, в первую очередь - права безвозмездного пользования имуществом (квартирой, например). Если договором предусмотрено право пользования на период брака и в определенное время после его прекращения, такое право сохранится и в случае смерти ссудодателя (ч. 2 ст. 700 ГК РФ), так как право пользования возникло в период брака, а факт прекращения брака является только обстоятельством, служащим для определения срока пользования имуществом. Если договором предусмотрено право пользования на период брака и в определенное время после его расторжения, то в случае смерти ссудодателя право безвозмездного пользования теряется. Это означает, что при составлении брачных договоров всегда следует указывать в качестве основания для тех или иных изменений не расторжение, а прекращение брака как более объемное понятие.

¹⁰² Комментарий к Семейному кодексу РФ (постатейный) / под ред. А.В. Вишняковой, В.М. Хинчук. – Москва : ИНФРА-М, 2019. – С. 145.

¹⁰³ Фоков, А. Особенности гражданско-правовой защиты общей собственности в России и за рубежом: брачный договор / А. Фоков // Юрист. – 2014. – № 4. – С. 14.

В соответствии со ст. 46 СК РФ супруг обязан уведомлять своего кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора. Данная норма направлена на охрану имущественных прав и интересов кредитора, которые не должны страдать от заключения, изменения или расторжения брачного договора должником. Впрочем, возможна и другая ситуация, когда один из супругов, которому стали невыгодны условия брачного договора и который почему-либо не хочет обращаться в суд с требованием о его расторжении, вступает в сговор со своим кредитором или с тем, кто возьмет на себя эту роль, не являясь таковым на деле. Думается, что кредитор не должен обладать приоритетным по сравнению со вторым супругом правом на охрану своих имущественных прав. Вероятно, в законе следовало бы в качестве противовеса возможной недобросовестности одного из супругов предусмотреть меры защиты прав и интересов второго супруга.

Так, Определением Конституционного Суда РФ от 19 марта 2009 г. № 274-0-0 было отказано в принятии к рассмотрению жалобы гражданина А.М. Скворцова на нарушение его конституционных прав ст. 46 СК РФ¹⁰⁴. Решением Пресненского районного суда города Москвы от 12 ноября 2008 г. гражданину А.М. Скворцову было отказано в удовлетворении иска к гражданам М.В. Белкину и Е.А. Белкиной о расторжении заключенного между последними брачного договора и обращении взыскания на долю ответчицы в имуществе, перешедшем по брачному договору ответчику. Свои требования А.М. Скворцов обосновывал тем, что им был заключен с Е.А. Белкиной договор займа, однако она, будучи заемщиком, данный договор не исполнила и заключила брачный договор с М.В. Белкиным, создав тем самым препятствие для обращения взыскания на свое имущество. Согласно ст. 46 СК РФ супруг обязан уведомлять

¹⁰⁴ Определение Конституционного Суда РФ. Документ официально опубликован не был. [Электронный ресурс] : от 19 март. 2009 г. № 274-0-0 / Справочная правовая система КонсультантПлюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

своего кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора (пункт 1); кредитор (кредиторы) супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном ст. ст. 451 - 453 ГК РФ (пункт 2). Данные положения не предусматривают возможность расторжения брачного договора или признания его недействительным по требованию кредитора, которого супруг-должник не уведомил о заключении брачного договора. Между тем на основании этих положений кредитор может потребовать от супруга-должника либо исполнения обязательства независимо от содержания брачного договора, либо изменения или расторжения договора, из которого возникло данное обязательство. В своей жалобе в Конституционный Суд РФ А.М. Скворцов утверждает, что ст. 46 СК РФ не соответствует ст. ст. 8, 17, 19, 35, 45, 46, 47 и 55 Конституции РФ. Конституционный Суд РФ, изучив представленные заявителем материалы, не находит оснований для принятия его жалобы к рассмотрению, указав, что нормы ст. 46 СК РФ, направленные на защиту прав кредитора, не могут рассматриваться как нарушающие конституционные права заявителя, указанные в жалобе.

Вместе с тем не все авторы согласны со сложившейся судебной практикой и предлагают вполне обоснованно изменить редакцию п. 2 ст. 46 СК РФ, считая, что речь в нем должна идти о праве кредитора требовать изменения условий или расторжения именно брачного договора, что обеспечит ему большую защиту нарушенного права¹⁰⁵.

3.3. Роль нотариуса и его функции при удостоверении, внесении изменений и расторжении брачного договора

Согласно ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате

¹⁰⁵ Звенигородская, Н.Ф. Недействительность брачного договора: теория и практика / Н.Ф. Звенигородская // Российская юстиция. – 2017. – № 5. – С. 26.

те (утв. Постановлением Верховного Совета РФ 11 февраля 1993 г. № 4463-1) нотариат в России призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями республик в составе Российской Федерации, данными Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Таким образом, нотариальную деятельность в основном в современной России осуществляют специально уполномоченные на это лица - нотариусы, работающие в сфере небюджетного нотариата. С одной стороны, они совершают нотариальные действия от имени государства, в рамках публично-правовых полномочий, переданных им в силу закона. Поэтому нотариус действует в рамках правил и процедур, которые определены законом, в силу чего данной работе присуща необходимость соблюдения формальностей и правовых процедур. С другой стороны, нотариус в системе латинского нотариата по общему правилу, включая Россию, не является государственным служащим и, как следствие, самостоятельно организует свою работу и несет уголовную, административную, имущественную и иную ответственность за последствия своих действий и допущенные им нарушения закона.

Практическая деятельность нотариуса заключается в подготовке проектов нотариальных актов, удостоверении сделок и свидетельствовании фактов, совершении иных нотариальных действий, даче консультаций и советов. Цена ошибки нотариуса при даче советов может быть очень велика, а в целом ряде случаев последствия ее могут быть необратимыми, например, при неправильной правовой помощи при составлении завещания. Поэтому можно констатировать, что нотариат в эпоху усложняющихся законодательства и правовых процедур из предмета, воспринимавшегося как носящий юридико-технический характер, постепенно превращается в целую науку нотариального права, знание основ которой необходимо для любого юриста, работающего в сфере гражданского оборота.

Нотариат играет важную роль в защите прав и законных интересов гражд-

дан в сфере семейных отношений. Несмотря на личностный характер родственных и брачно-семейных отношений, целый ряд прав и обязанностей их сторон, прежде всего имущественных, зачастую требуют четкой регламентации в специальных документах, подкрепленных возможностью судебной защиты принудительного исполнения. Прежде всего речь идет об удостоверении брачного договора.

Статьей 53 Основ законодательства РФ о нотариате брачный договор отнесен к сделкам, удостоверяемым в нотариальном порядке.

Нотариальное удостоверение брачного договора служит дополнительной гарантией того, что интересы каждой из сторон будут при подписании соблюдены. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность, такой договор считается ничтожным.

Согласно статье 54 Основ законодательства о нотариате¹⁰⁶, прежде чем провести удостоверение брачного договора, нотариус обязан разъяснить будущим супругам смысл и значение представленного ими проекта такой специфической сделки и проверить, соответствует ли ее содержание действительным намерениям сторон. Брачный договор нотариус удостоверяет по особой процедуре - разъясняет смысл и значение договора, правовые последствия его заключения, чтобы юридическая неосведомленность граждан не могла быть использована им во вред (ст. ст. 15, 16, 54 Основ законодательства РФ о нотариате). Например, в случае избрания супругами режима раздельности в отношении нажитого ими имущества нотариусу надлежит уведомить их о том, какие правовые последствия может иметь в будущем избранный ими имущественный режим: договорный режим раздельности принципиально изменит объем наследственной массы в случае смерти одного из супругов, в результате чего переживший супруг лишится права на получение супружеской доли (ст. 1150 ГК

¹⁰⁶ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ 11 фев. 1993 г. № 4462-1 // Российская газета. – 1993. – 13 мар.

РФ)¹⁰⁷. В обязательном порядке нотариус разъясняет нормы ст. 256 «Общая собственность супругов» ГК РФ, ст. 40 «Брачный договор», ст. 41 «Заключение брачного договора», ст. 42 «Содержание брачного договора», ст. 43 «Изменение и расторжение брачного договора», ст. 44 «Признание брачного договора недействительным» СК РФ.

Текст договора должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию договора числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами. Фамилии, имена, отчества граждан, адреса и места жительства должны быть написаны полностью (ст. 45 Основ законодательства РФ о нотариате). Эти правила установлены для того, чтобы исключить разночтения и различные толкования положений договора.

Договор должен быть скреплен подписями заключивших его лиц. Если по уважительной причине (вследствие физического недостатка, болезни, неграмотности) гражданин не может осуществить подпись собственноручно, то по его просьбе договор может быть подписан другим лицом. При этом подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право осуществлять такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий договор не мог подписать собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ).

Для удостоверения брачного договора граждане вправе обратиться к любому нотариусу. Нотариус может оказать помощь в составлении брачного договора.

Нотариальное удостоверение осуществляется путем совершения на документе, которым является договор, удостоверительной надписи нотариусом или другим лицом, имеющим право на совершение такого действия (ст. ст. 160, 163 ГК РФ). Удостоверительная надпись - краткое изложение сути документа нотариусом как лицом, защищающим права и законные интересы обратившихся к нему лиц. Нотариус совершает удостоверительную надпись как подтверждение

¹⁰⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : по состоянию на 1 февр. 2021 г. – Москва : Кнорус, 2021. – С. 496.

того, что удостоверяемый им документ выражает волю сторон. Нотариус юридически закрепляет сделку, ее правовые последствия.

Нотариус, помощник нотариуса, работники нотариальной конторы обязаны сохранять в тайне сведения, которые содержатся в брачном договоре и которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, и несут ответственность за их разглашение. Не допускается разглашение самого факта обращения гражданина к нотариусу. Для сохранения тайны нотариального действия в момент его совершения не должны присутствовать посторонние лица.

В случае необходимости справки выдаются нотариальными органами только лицам, в отношении которых совершены нотариальные действия, за исключением выдачи справок о совершении нотариальных действий и документов по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с производством по уголовным и гражданским делам (ст. 5 Основ о нотариате).

Нотариус, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии, обязан по решению суда возместить причиненный ущерб (ст. 17 Основ о нотариате)¹⁰⁸. Если же нотариус разгласил доверенные ему сведения публично из корыстной или иной личной заинтересованности, то он может быть привлечен к уголовной ответственности (ст. 137 УК РФ)¹⁰⁹.

Вместе с тем требование о сохранении профессиональной (нотариальной) тайны действует лишь в отношении определенного законом круга лиц и никак не свидетельствует об абсолютной закрытости брачного договора. Законом установлена обязанность супругов уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении ими брачного договора (ст. 46 СК РФ). Данная обязанность необходима в целях защиты интересов кредиторов, поскольку иногда содержание брачного договора затрагивает их интересы. Супруг, не выпол-

¹⁰⁸ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ 11 фев. 1993 г. № 4462-1 // Российская газета. – 1993. – 13 мар.

¹⁰⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ ред. 05.04.2021. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

нивший эту обязанность, отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

Дополнительным требованием совершения отдельных видов сделок является государственная регистрация перехода прав. Государственной регистрации подлежат право собственности и другие вещные права, в том числе их ограничение, возникновение, переход и прекращение (ст. 164, п. 1 ст. 131 ГК РФ, ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»). Если брачным договором пересматривается принадлежность конкретной недвижимости супругов, то переход права собственности подлежит государственной регистрации (п.2 ст.429, ст.164 ГК РФ, ст. 9 ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»)¹¹⁰.

¹¹⁰ О государственной регистрации недвижимости // [Электронный ресурс] : федер. закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ ред. от 30.04.2021. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Заключение

В настоящей работе были проанализированы правовые нормы, судебная и нотариальная практика, посвященные институту семейного права, в том числе – брачному договору, также были рассмотрены основные вопросы имущественных взаимоотношений между супругами, возникающие при заключении брачного договора; определен круг отношений, регулируемых брачным договором, рассмотрен порядок заключения, проблемы заключения, особенности предмета, а также прекращения брачного договора.

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. При удостоверении брачного договора нотариус руководствуется правилами совершения нотариальных действий, предусмотренными Основами законодательства Российской Федерации о нотариате.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содер-

жания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства. Условия брачного договора, нарушающие указанные требования, ничтожны.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов или по решению суда по требованию одного из супругов.

Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

В современной России количество супругов, желающих заключить брачный договор, с каждым годом увеличивается. Но все же это цифра ничтожно мала по сравнению с количеством зарегистрированных браков. Можно назвать следующие причины небольшого количества брачных договоров: низкий уровень доходов большей части населения; правовая неграмотность; менталитет, нежелание супругов думать о том, что брак может быть расторгнут.

Для увеличения количества брачных договоров можно рекомендовать следующее: нотариальному сообществу необходимо шире освещать в СМИ вопросы о заключении, изменении, расторжении брачного договора; знакомить супругов с возможностью заключения брачного договора уже в органах ЗАГС.

Нотариат играет важную роль в защите прав и законных интересов граждан в сфере семейных отношений. Нотариальное удостоверение брачного договора служит дополнительной гарантией того, что интересы каждой из сторон будут при подписании соблюдены. Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность, такой договор считается ничтожным.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации : офиц. текст. – Москва : Маркетинг, 2020. – 54 с.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : по состоянию на 1 февр. 2021 г. – Москва : Кнорус, 2021. – 540 с.
3. Жилищный кодекс Российской Федерации : федер. закон Российской Федерации от 29 дек. 2004 № 188-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2005. – 03 янв.
4. О государственной регистрации недвижимости // [Электронный ресурс] : федер. закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ ред. от 30.04.2021. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
5. О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации : закон Российской Федерации от 04 июл. 1991 г. № 1541-1 // Бюллетень нормативных актов. – 1992. – 17 июл.
6. Об актах гражданского состояния : федер. закон Российской Федерации от 15 нояб. 1997 г. № 143-ФЗ // Российская газета. – 1997. – 20 нояб.
7. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ 11 фев. 1993 г. № 4462-1 // Российская газета. – 1993. – 13 мар.
8. Семейный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – 10 янв.
9. Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ ред. 05.04.2021. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.
10. О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака : Постановление Пленума Верховного Суда Российской Феде-

рации от 05.11.1998 г. № 15 с изм. и доп. от 06.02.2007 // Российская газета. – 2007. – 18 нояб.

11. О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации [Электронный ресурс] : проект федерального закона от 17 сен. 2013 г. // Официальный интернет-портал Российской газеты. – Режим доступа: <https://rg.ru/2011/11/18/notariat-site-dok.html>.

12. Определение Конституционного Суда РФ. Документ официально опубликован не был. [Электронный ресурс] : от 19 март. 2009 г. № 274-0-0 / Справочная правовая система КонсультантПлюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>.

Специальная литература

13. Актуальные вопросы ипотечного кредитования [Электронный ресурс] // ипотека. Вопросы и ответы. – Самара, 2018. – Режим доступа: <http://www.realtypress.ru/novosti-/novosti/27-11-2007.html>.

14. Алексеев, С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве / С.С. Алексеев. – Москва : Юридическая литература, 1990. – 356 с.

15. Альбикив, И.Р. Роль и значение брачного договора в правозащитной деятельности нотариата / И.Р. Альбикив // Нотариус. – 2017. – № 5. – С. 31-34.

16. Антокольская, М.В. Семейное право : учебник / М.В. Антокольская. – Москва : Юристъ, 2016. – 232 с.

17. Антропова, И.Р. Нотариальное удостоверение брачного договора / И.Р. Антропова // Вестник Удмуртского университета. – 2015. – № 2. – С. 114–118.

18. Багрова, Н.В. Субъекты брачного договора / Н.В. Багрова // Юрист. – 2018. – № 2. – С. 18.

19. Байгушева, Ю.В. Брачный договор / Ю.В. Байгушева // Известие вузов : правоведение. – 2015. – № 3. – С. 257.

20. Бакуменко, А.А. Брачный договор: теоретические аспекты / А.А. Бакуменко // Вестник СПб. университета МВД. – 2014. – № 4. – С. 83.

21. Белякова, А.М. Советское семейное право : учебник // А.М. Белякова, Е.М. Ворожейкин ; под ред.: В.П. Грибанова. - Москва : Юридическая лит., - 1989. – 386 с.
22. Бычков, А.И. Смешанный брачный договор / А.И. Бычков // Цивилист. – 2013. – № 3. –С. 85–88.
23. Василевская, Н.П. Актуальные проблемы брачного договора / Н.П. Василевская // Нотариус. – 2008. – № 4. – С. 40.
24. Гонгало, Б.М. Содержание брачного договора / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников // Семейное и жилищное право. – 2015. – № 4. – С. 26–27.
25. Гражданский кодекс Франции (кодекс Наполеона) ; пер. с фр. В.Н. Захватаева. – Москва : Инфотропик Медиа, 2017. – 384 с.
26. Гражданское право : учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. – Москва : Проспект, 2018. – Т.3. – 868 с.
27. Гришаев, С.П. Расторжение брака и брачный договор / С.П. Гришаев // Законы России. – 2018. – № 5. – С. 28.
28. Грудцына, Л.Ю. Семейное право России : учеб. Пособие / Л.Ю. Грудцына. – Москва : МАП, 2016. – 485 с.
29. Дворецкий, В.Р. Брачный договор / В.Р. Дворецкий. – Москва : ГроссМедиа, 2016. – 325 с.
30. Загоруйко, И.И. Исполнительная сила нотариального акта по законодательству Российской Федерации / И.И. Загоруйко // Нотариус. – 2013. – № 4. – С. 21.
31. Зайцева, Т.И. Семейное право в нотариальной практике : учеб.-метод. Пособие / Т.И. Зайцева. – Изд. 2-е, испр. и доп. – Москва : БЕК, – 2013. – 295 с.
32. Залучин, С.В. Правовое регулирование имущественных отношений супругов / С.В. Залучин // Гражданское право. – 2017. – № 1. – С. 14.
33. Звенигородская, Н.Ф. Действие брачного договора во времени / Н.Ф. Звенигородская // Нотариус. – 2017. – № 2. – С. 21.
34. Звенигородская, Н.Ф. Недействительность брачного договора: теория и практика / Н.Ф. Звенигородская // Российская юстиция. – 2017. – № 5. – С. 26.

35. Злобина, И.В. О юридической сущности брачного контракта: гражданско-правовая сделка или супружеский контракт / И.В. Злобина // Закон и право. – 2011. – № 8. – С. 42.
36. Калиниченко, Т.Г. Нотариальный акт: понятие, содержание, классификации / Т.Г. Калиниченко // Нотариальный вестник. – 2019. – № 5. – С. 12.
37. Князев, А.Г. Развод. Раздел имущества / А.Г. Князев, Ю.Н. Николаев. – Москва : Эксмо, – 2014. – 148 с.
38. Комментарий к Семейному кодексу / ред. А.А. Игнатенко, Н.Н. Скрыпникова. – Санкт-Петербург : Ионис, 2020. – 196 с.
39. Комментарий к Семейному кодексу РФ (постатейный) / под ред. А.В. Вишняковой, В.М., Хинчук. – Москва : ИНФРА-М, 2019. – 394 с.
40. Королев, Ю.А. Брачный контракт / Ю.А. Королев // Закон. – 2014. – № 4. – С. 58.
41. Красильникова, Т. Морально-правовые аспекты брачного договора в России / Т. Красильникова // Власть. – 2009. – № 11. – С. 55.
42. Краснова, Т.В. Правовой режим имущества супругов в Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 10.01.01 / Краснова Татьяна Владимировна. – Тюмень, 2017. – 56 с.
43. Левин, Ю.В. Актуальные вопросы брачного договора в Российской Федерации / Ю.В. Левин // Право и политика. – 2015. – № 2. – С. 36.
44. Левушкин, А.Н. Новые нотариальные действия: современные реалии, оценка законодательных изменений и перспективы их правоприменения / А.Н. Левушкин, И.В. Долганова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2017. – № 3. – С. 82.
45. Левушкин, А.Н. Правовое регулирование института брачного договора / А.Н. Левушкин // Российский юридический журнал. – 2012. – № 1. – С. 82.
46. Левушкин, А.Н. Семейное право : учеб. пособие / А.Н. Левушкин, А.А. Серебрякова. – Ульяновск : УлГУ, 2011. – 654 с.

47. Леженникова, И.М. Может ли нотариус защитить имущественные права несовершеннолетних при удостоверении брачного договора с их участием / И.М. Леженникова // Нотариус. – 2013. – № 4. – С. 14 - 16.

48. Макеева, О.А. Семейное право Российской Федерации: основные проблемы, перспективы дальнейшего развития. Методология преподавания семейного права Российской Федерации / О.А. Макеева // Семейное и жилищное право. – 2018. – № 1. – С. 13;

49. Максимович, Л.Б. Брачный договор в российском праве / Л.Б. Максимович. – Москва : Юрист, 2013. – 322 с.

50. Мохов, А.А. Правовые проблемы проверки нотариусом дееспособности гражданина / А.А. Мохов, С.В. Колганова // Нотариус. – 2007. – № 1. – С. 10.

51. Мыскин, А.В. Брачный договор в системе российского частного права / А.В. Мыскин. – Москва : Статут, 2012. – С. 17.

52. Мыскин, А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора / А.В. Мыскин // Юрист. – 2016. – № 3. – С. 48.

53. Настольная книга нотариуса : учебно-метод. Пособие : в 2 т. / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников [и др.]. – 2-е изд., испр. и доп. – Москва : БЕК, - 2013. – Т. 2. – 584 с.

54. Нерсесян, Д. Категория «совместное имущество супругов» в теории гражданского права и судебной практике / Д. Нерсесян // Арбитражный и гражданский процесс. – 2009. – № 2. – С. 13.

55. Низамиева, О.Н. Договорное регулирование имущественных отношений в семье / О.Н. Низамиева. – Казань : Феникс, – 2015. – 165 с.

56. Низамиева, О.Н., Брачный договор: актуальные проблемы формирования содержания / О.Н. Низамиева, Р.А. Сакулин // Юрист. – 2015. – № 12. – С. 18–26.

57. Нотариат : учебник / В.В. Ралько, Н.В. Репин, А.В. Дударев [и др.]. Москва, 2016. – 344 с.

58. Пиепу, Ж.-Ф. Профессиональное нотариальное право / Ж.-Ф. Пиепу, Ж. Ягр ; пер. с фр. И.Г. Медведева; – Изд. 4-е. – Москва: АСВ, 2011. – 156 с.
59. Пчелинцева, Л.М. Семейное право России: учебник / Л.М. Пчелинцева. – Москва : Норма, 2015. – 226 с.
60. Семейное право : учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева [и др.]. ; под ред. П.В. Крашенинникова. – Москва : Статут, 2018. – 652 с.
61. Слепакова, А.В. Правоотношения собственности супругов / А.В. Слепакова. – Москва : АСВ, – 2017. – 544 с.
62. Сосипатрова, Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение / Н.Е. Сосипатрова // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 76–82.
63. Струцкая, И.Н. Брачный договор в российском законодательстве / И.Н. Струцкая // Нотариальный вестник. – 2017. – № 11. – С. 15.
64. Федорова, О.А. Субъекты брачного договора / О.А. Федорова // Нотариальный вестник. – 2016. – № 11. – С. 11–15.
65. Фоков, А.П. Особенности гражданско-правовой защиты общей собственности в России и за рубежом: брачный договор / А.П. Фоков // Юрист. – 2014. – № 4. – С. 12 - 14.
66. Фуников, А.А. Правовая регламентация отношений супругов и бывших супругов по предоставлению содержания : дис. ... канд. юрид. наук : 40.04.01 / Фуников Александр Алексеевич. – Саратов, 2016. – 198 с.
67. Чашин, А.Н. Актуальные проблемы субъектов брачного договора / А.Н. Чашин // Нотариус. – 2016. – № 2. – С. 37–39.
68. Чашкова, С.Ю. Правовой режим жилых помещений в брачном договоре / С.Ю. Чашкова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2017. – № 1. – С. 49.
69. Чефранова, Е.А. Имущественные отношения супругов : научно-практ. пособие / Е.А. Чефранова. – Москва : Эксмо, 2011. – 135 с.

70. Шабалина, О.В. Ограничение свободы брачного договора / О.В. Шабалина // Нотариус. – 2015. – № 3. – С. 16–17.

71. Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – Москва : СПАРК, 1995. – 425 с.

72. Шершень, Т.В. Брачный договор как основание изменения законного режима имущества супругов / Т.В. Шершень // Нотариус. – 2017. – № 2. – С. 15.

73. Щербина, Г.А. Она в «браке», он - свободен от него или О фактическом браке / Г.А. Щербина // Вестник Ессентукского института управления, бизнеса и права. – 2016. – № 13. – С. 83–85.

Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение
высшего образования
«СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический институт
Кафедра теории и истории государства и права

УТВЕРЖДАЮ

Заведующий кафедрой

 С.А. Дробышевский
подпись


« 2 » июня 2021 г.

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ


Тема: «Нотариальное удостоверение брачного договора»

40.04.01 Юриспруденция

40.04.01.10 Технологии профессиональной юридической деятельности

Научный руководитель  2.06.2021
подпись, дата к.и.н., доцент С.А. Бердникова

Выпускник  02.06.2021
подпись, дата Н.В. Очередыко

Рецензент  01.06.21
подпись, дата советник Президента Нотариальной
палаты Красноярского края по
правовым вопросам и судебной
защите К.В. Никифорова

Красноярск 2021