

КОЛЛИЗИОННЫЕ ВОПРОСЫ В ОБЛАСТИ БРАЧНО-СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Брак – правовое явление с ярко выраженной социальной, экономической, культурной обусловленностью. В этой области, как ни в какой другой, недостижима полная унификация материального регулирования. Во многих странах

отсутствует семейное право как самостоятельная отрасль права, и семейные правоотношения регулируются гражданским законодательством (Швейцария, Германия). В других семейное право отделено от гражданского, кодифицировано и представляет собой самостоятельную отрасль права (Республика Беларусь, Россия, Франция с 1998 года, Алжир и др.).

В нормативных актах большинства государств отсутствует законодательное определение брака, и его правовые проблемы до конца не урегулированы ни в законах, ни в доктрине. Практически общепризнанно, что брак – это юридически оформленный добровольный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и резюмирующий совместное сожительство с ведением общего хозяйства. Сразу же следует оговориться, что такое определение брака соответствует праву далеко не всех государств (например, тех государств, законодательство которых допускает однополые или полигамные браки). В современной доктрине права и судебной практике брак определяется как брак-договор, брак-статус или брак-партнерство. Наиболее распространенной является точка зрения, что брак – это договор, гражданско-правовая сделка, порождающая личные и имущественные права и обязанности супругов.

Брак с участием иностранного элемента – достаточно часто встречающееся явление. В законодательстве некоторых государств особо выделяются «иностранцы» (между иностранцами) и «смешанные» (между иностранцами и собственными гражданами) браки. Семейные отношения – отношения сложные по субъектному составу и по содержанию, также тесно связаны с национальными традициями, религией, бытовыми и этническими обычаями. Семейное право различных стран серьезно отличается и практически не поддается унификации. Например, в Израиле юридически действительными считаются только церковные браки, заключенные в синагоге между представителями иудаистской религии. Иные брачно-семейные отношения с точки зрения израильского права не порождают юридических последствий и не регулируются семейным правом Израиля. В качестве другого примера влияние экономического и географического факторов можно привести полигамию, распространенную и легализованную у некоторых народов Африки. В условиях тропиков для ведения хозяйства необходимы сплоченные группы, полигамия создавала основу для обработки больших земельных участков и сбора урожая два раза в год. В основном этим занимаются женщины, поэтому большое количество в семье женщин-работниц выгодно. Комиссия по праву о браке и разводе в Кении пришла к выводу, что любой закон, ведущий к отмене полигамии, станет причиной значительных социальных потрясений, увеличение числа союзов, не признаваемых в качестве законного брака и увеличится число незаконных детей.

Основные коллизионно-правовые проблемы брачно-семейных отношений:

- 1) форма и условия заключения брака;
- 2) расовые и религиозные ограничения;
- 3) запреты на браки с иностранцами;
- 4) необходимость разрешения (дипломатического, родителей или опекунов) для вступления в брак;
- 5) личный закон

(главенство) мужа; 6) заключение брака по доверенности и через представителя; 7) полигамия и моногамия; 8) однополые браки; 9) юридическая ответственность за отказ вступить в обещанный брак; 10) «хромяющие» браки и др. Одна из коллизионных привязок, применяемая для регулирования семейных правоотношений – это *lex loci celebrationis* (закон места заключения брака). Форма и порядок заключения брака определяются в соответствии с правом того государства, на чьей территории брак заключается. Ситуация усугубляется еще и тем фактом, что на момент заключения брака часто невозможно определить будущую территориальную локализацию семейных отношений. Вот это и вызывает коллизии законов в области брачно-семейного права.

Попытки унификации брачно-семейных отношений с иностранным элементом предпринимались государствами с начала XX века. Разработан целый комплекс Гаагских конвенций: об урегулировании коллизий законов и юрисдикции в области разводов и судебного разлучения супругов 1902 г., о праве, применимом к алиментным обязательствам 1972 г., о сотрудничестве в области иностранного усыновления 1993 г., об урегулировании коллизий законов в области заключения брака 1995 г. и др. Следует отметить, заключенную на региональном уровне Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной в Минске 22 января 1993 г., а также Протокола к этой Конвенции от 28 марта 1993 г., затронувшего отдельные нормы семейного права. Международные договоры в основном идут по пути создания единых коллизионных норм, так как значительные различия в семейном законодательстве отдельных государств не позволяют создать унифицированные нормы материального семейного права. Ведь особую сложность при решении коллизий вызывают длящиеся семейные правоотношения, в которых отдельные взаимные права и обязанности постоянно возникают, изменяются и прекращаются. Как правило, в этой сфере основными коллизионными привязками выступают гражданство членов семьи или их место жительства либо закон компетентности учреждения.