**Автономная некоммерческая организация**

**Высшего профессионального образования**

**«БЕЛГОРОДСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ**

**КООПЕРАЦИИ, экономики и права»**

**СТАВРОПОЛЬСКИЙ ИНСТИТУТ КООПЕРАЦИИ (ФИЛИАЛ)**

Кафедра гражданского права и процесса

«ДОПУСКАЕТСЯ К ЗАЩИТЕ»

и.о.заведующего кафедрой

к.пс.н., доцент

\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Минина А.А.

«\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2019 г.

**магистерская диссертация**

**на тему: «ПОНЯТИЕ И ХАРАКТЕРИСТИКА СОГЛАШЕНИЙ В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ»**

|  |  |
| --- | --- |
|  | Выполнил: Унанян Надежда Аветисовнамагистрант ФВВО группы ЮРм-62знаправления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»направленность (профиль): Гражданское право, семейное право, международное частное право\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |
|  | Руководительк.пс.н., доцентМинина Анна Александровна\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |

Ставрополь, 2019

**Содержание**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | Введение……………………………………………………….. | 4 |
| Глава 1 | Общая характеристика соглашений в семейном праве……. | 7 |
| 1.1. | Понятие и признаки семейно-правового договора…………. | 7 |
| 1.2 | Виды соглашений в семейно-правовой сфере………………. | 20 |
| Глава 2 | Имущественные соглашения в семейном праве……………... | 24 |
| 2.1 | Брачный договор……………………………………………… | 24 |
| 2.2 | Соглашения об определении долей и о разделе общего имущества супругов……………………………………………. | 33 |
| 2.3 | Соглашение об уплате алиментов…………………………… | 38 |
| Глава 3 | Неимущественные соглашения в семейном праве………… | 54 |
| 3.1 | Соглашения об осуществлении родительских прав…………. | 54 |
| 3.2 | Договоры об осуществлении опеки или попечительстванад несовершеннолетними……………………………………. | 60 |
|  | Заключение……………………………………………………… | 76 |
|  | Список использованной нормативных правовых актов и литературы……………………………………………………… | 84 |

**Введение**

Соглашение в семейном праве - средства, позволяющие членам семьи или другим лицам по взаимному соглашению разрешать необходимые вопросы семейной жизни. Советское законодательство содержало некоторые положения о соглашениях, регулирующих семейные правоотношения, несмотря на то, что они не были предметом самостоятельного научного исследования, так как семейное право признавалось подотраслью гражданского права[[1]](#footnote-1).

Современное российское семейное законодательство имеет уже сложившуюся систему договоров, регулирующих семейные правоотношения, посредством которых участники семейных отношений имеют возможность осуществлять свои семейные права, устанавливать семейные обязанности. И речь здесь не только о таких договорах как брачный договор или соглашение об уплате алиментов, но и о договорах, регулирующих родительские правоотношения и др.

Договорное право в последнее время получило своё развитие во многих отраслях российского права. Между тем, не смотря на развитие договорного права в рамках семейного права, количества случаев заключения брачных договоров и иных видов семейно-правовых соглашений, остаётся незначительным по сравнению с числом семейно-правовых споров. Представляется, что причина тому недостаточно развития правовая база семейно-правовых соглашений. Кроме того, на сегодняшний день на законодательном уровне не определен статус этих соглашений. Что, безусловно, подталкивает ученых-цивилистов проводить всесторонние исследования семейно-правовых договоров как правового явления, так и неких самостоятельных видов договоров, значительно отличающихся от гражданско-правовых. При этом следует заметить, что среди учёных нет единства во мнении относительно правовой природы этих договоров (соглашений).

Сегодня наиболее полно и детально урегулированы брачный договор и соглашение об уплате алиментов. Можно признать и достаточным правовое регулирование договора о приемной семье[[2]](#footnote-2). Другие виды соглашений, используемых в семейных правоотношениях, не имеют должного правового регулирования[[3]](#footnote-3).

Соглашения (договоры), регулирующие семейные правоотношения, имеют ряд особенностей, отличных от гражданско-правовых договоров, что, безусловно, затрудняет определение правовой природы таких договоров и регулирование других немаловажных вопросов, которые так или иначе могут возникнуть при заключении договоров (соглашений), регулирующих семейные правоотношения. Этим и обусловлена актуальность темы диссертации, цель которой состоит в комплексном анализе таких средств, позволяющих членам семьи или другим лицам по взаимному соглашению разрешать необходимые вопросы семейной жизни, как соглашения, выявлении их правовой природы и особенностей правового регулирования.

Задачи:

1. раскрыть понятие и признаки семейно-правового договора;
2. рассмотреть виды соглашений в семейно-правовой сфере;
3. определить особенности правового регулирования института брачного договора;
4. проанализировать особенности правового регулирования соглашений обопределении долей и о разделе общего имущества супругов;
5. определить особенности правового регулирования соглашения об уплате алиментов;
6. проанализировать особенности правового регулирования соглашения об осуществлении родительских прав;
7. определить особенности правового регулирования договоров об осуществлении опеки или попечительства над несовершеннолетними.

Объект исследования: общественные отношения, возникающие в связи с заключением семейных соглашений.

Предметом исследования являются нормы действующего российского законодательства, регулирующие общественные отношения, возникающие в связи с заключением семейных соглашений.

Теоретической основой работы стали труды таких российских учёных как В. В. Алейникова, И.Р. Альбиков, М.В. Антокольская, И.Р. Антропова, А.В. Барков, В.А. Белов, Е.С. Вайнер, А.А. Волос, Е.А. Жеребцова, Л.Н. Завадская., А.И. Загоросвский, Н.Ф. Звенигородская, Т.В. Краснова, О.В. Кузнецова, И.А. Слобцов, А.В. Мыскин, С.Э. Плиева. Д.Б. Савельев, Л. М. Пчелинцевой, С.П. Степкин, Е.П. Титаренко, Г.А. Щербина и др.

Научная новизна исследования заключается в комплексном исследовании соглашений в семейном праве. На основе результатов научного исследования определена правовая природа отдельных видов соглашений в семейном праве, выявлены их специфические особенности, разработаны предложение по совершенствованию действующего законодательства.

Практическая значимость проведённого исследования заключается в том, что содержащиеся в нем выводы и предложения могут быть использованы в целях совершенствования законодательства.

Структурно работа состоит из введения, трёх глава, заключения и списка использованных нормативных правовых актов и литературы источников.

Глава 1. Общая характеристика соглашений

в семейном праве

* 1. **Понятие и признаки семейно-правового договора**

Семейное право регулирует отношения, которые возникают из факта брака и принадлежности к семье и как любая другая отрасль права имеет свой метод правового регулирования. Между тем, в вопросе о методе правового регулирования среди учёных нет единства. Так, ряд учёных определяют метод семейного права как дозволительно-императивный. С вступлением в силу Семейного кодекса Российской Федерации в 1996 году было увеличено количество диспозитивных норм, регулирующих семейные отношения. Исходя из этого, М.В. Антокольская методом семейного права называет диспозитивный метод с сохранением императивного началf[[4]](#footnote-4). С ней не согласна Л.М. Пчелинцева, которая определила метод как дозволительно-императивный с усилением дозволительных начал[[5]](#footnote-5).

Л.И. Глушкова и С.О. Лозовская предложили не пытаться определить специфику метода семейного права посредством установления преобладания каких-либо начал (императивных или диспозитивных) в правовом регулировании семейных правоотношений[[6]](#footnote-6). Считаем необходимым согласиться с их мнением, как семейное право использует сочетание императивного и диспозитивного методов правового регулирования.

Так, Семейный [кодекс](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684) Российской Федерации, который вступил в силу 1 января 1996 года, сохранил значительный объем императивных норм (институты заключения и расторжения брака, установления и оспаривания отцовства, лишения родительских прав и т.д.), но при этом и закрепил диспозитивное регулирование ряда отношений, которые стало возможно урегулировать самим их участникам путем заключения семейно-правовых соглашений. Так, Семейный кодекс Российской Федерации допускает заключение:

- брачного договора ([глава 8](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100184&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- договора о разделе общего имущества супругов ([статья](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100868&fld=134) 38 Семейного кодекса Российской Федерации);

- договора об определении долей в общем имуществе супругов ([пункт 1 статьи 39](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100181&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- соглашения об определении места жительства детей при раздельном проживании родителей ([пункт 3 статьи 65](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100304&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- соглашения о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим родителем ([пункт 2 статьи 66](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100309&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- соглашения об уплате алиментов ([глава 16](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100459&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- договора об осуществлении опеки или попечительства ([пункт 6 статьи 145](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=33&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- договора о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании) в случаях, предусмотренных законами субъектов РФ ([пункт 6 статьи 145](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=33&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации);

- договора о приемной семье ([статьи 152](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=53&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации).

Соглашения в семейном праве являются юридическим фактом, но никаких семейных правоотношений не порождают, в отличии от гражданско-правовых договоров.

Соглашения в семейном праве в научной литературе выделяют в отдельную группу договоров, предпринимаются попытки типизировать их, выделить общие черты и отграничить от гражданско-правовых договоров.

В науке семейного права в настоящее время достаточно интенсивно ведется разработка теории семейно-правового договора. Большой вклад в её разработку в настоящее время внесли Н.Ф. Звенигородская, О.Н. Низамиева, С.Ю. Чашкова.

О.Н. Низамиева[[7]](#footnote-7) отмечает ряд общих особенностей семейно-правовых договоров. Во-первых, они являются средством добровольного разрешения наиболее важных как для членов семьи, так и для общества вопросов семейной жизни[[8]](#footnote-8). Их целями выступают воспитание ребенка, поддержка нуждающегося члена семьи, справедливый раздел имущества, реализация права ребенка на семейное воспитание и т.д., что не имеет аналогов в гражданском праве[[9]](#footnote-9).

Во-вторых, круг субъектов семейно-правовых договоров ограничен. Ими могут выступать только граждане, являющиеся членами семьи или, во всяком случае, обладающие взаимными семейными правами и обязанностями. При этом следует отметить, что не все члены семьи могут заключать такие соглашения. Так, бабушки и дедушки, внуки и внучки, сестры и братья могут их заключать только при условии возникновения между ними алиментных правоотношений.

В-третьих, как правило, такие договоры не являются самостоятельными юридическими фактами, порождающими семейное правоотношение. Главным образом они направлены на изменение или прекращение уже существующих отношений между членами семьи, а также на формализацию, координацию и осуществление их прав и обязанностей.

В-четвертых, семейное право характеризуется тесным и сложным взаимодействием публичных и частных начал. Наличие публичного интереса оказывает существенное влияние на ограничение диспозитивности и автономии воли, однако сами соглашения не могут быть публичными.

В-пятых, свобода договора в семейном праве значительно ограничена. Субъекты семейных отношений не обладают свободой выбора стороны соглашения, вида соглашения, они весьма ограничены в определении его содержания.

В-шестых, подавляющее большинство семейно-правовых договоров характеризуется наличием «слабой стороны». Это проявляет себя и в особых требованиях к лицам, совершающим соглашение, его содержанию, последствиях неисполнения и др.

В-седьмых, основой заключения договора являются ситуационные критерии, такие как «интересы члена семьи», «интересы ребёнка» и т.д. В литературе неоднократно высказывалось мнение о том, что заключаться семейно-правовые соглашения должны заключаться ради тех же целей, ради которых осуществляется семейно-правовое регулирование: укрепление семьи уважение, взаимопомощь, ответственность перед семьей всех ее членов и т. д[[10]](#footnote-10).

В-восьмых, семейно-правовые сделки, в том числе договоры, в отличие от иных гражданско-правовых сделок широко применяются в сфере личных неимущественных отношений и при этом не отличаются той стабильностью, которая свойственна гражданским правоотношениям[[11]](#footnote-11).

В-девятых, традиционно особое значение для семейно-правовой сферы имеет теснейшее взаимодействие права и морали, формально-юридических и нравственных начал. Нравственные категории и предписания непосредственно закрепляются в семейном законодательстве и находят отражение в том числе в отношениях договорного типа.

Кроме того, действующим законодательством не допускается заключение предварительных и смешанных семейных соглашений, так как предусмотрена строгая индивидуализация исполнителей.

Итак, семейно-правовые соглашения могут заключать только граждане, уже обладающие взаимными семейными правами и обязанностями. Поэтому семейно-правовые соглашения направлены на изменение или прекращение уже существующих отношений между членами семьи, а также на формализацию, координацию и осуществление их прав и обязанностей. Исключениями являются договоры об опеке и о приемной семье, а также о суррогатном материнстве, где до их заключения участники еще не находятся в правоотношениях между собой.

Семейно-правовые соглашения не обладают свободой гражданского договора, так как имеют влияние публичного интереса и заключаются в целях особой защиты несовершеннолетних и нетрудоспособных. Договорные условия не должны нарушать требований морали и нравственности, которые находят выражение в семейном законодательстве, его основных началах.

Семейно-правовые договоры могут быть разделены по двум сферам применения: опосредующие имущественные отношения членов семьи и опосредующие неимущественные отношения членов семьи. К первой группе договоров относятся брачный договор, соглашения об определении долей и о разделе имущества супругов, алиментные соглашения. Вторая группа договоров представлена родительскими соглашениями по поводу воспитания и общения с общим ребенком, договорами о принятии детей на воспитание в семью.

Обязательства из семейно-правовых договоров преимущественно носят длящийся характер и имеют специальные основания их изменения и прекращения. При этом действующее семейное законодательство не содержит общих положений, относящихся ко всем семейно-правовым договорам. Именно поэтому, к ним применяются нормы об обязательствах и договорах из гражданского законодательства. Проблема заключается в том, что не все эти нормы применимы, их необходимо в каждом случае оценивать на непротиворечие существу семейных правоотношений.

Вопрос о сферах применения договоров в семейных правоотношениях имеет важное практическое значение. Ограничена ли эта сфера только случаями, прямо предусмотренными законом, или возможно использовать договорное регулирование любых семейных правоотношений, если это не вытекает из норм семейного законодательства или из существа семейных отношений? По нашему мнению, здесь нужно руководствоваться принципом «разрешено, поскольку не запрещено и не противоречит существу семейных отношений». Например, нет препятствий к тому, чтобы соглашение о порядке общения с ребенком могло быть заключено не только между его родителями, но и между родителями (иными законными представителями, в том числе опекунами), с одной стороны, и другими близкими родственниками ребенка (бабушкой, дедушкой, совершеннолетними братьями и сестрами), с другой стороны. Что касается высказанного в литературе предложения о предоставлении возможности построения имущественных отношений фактических сожителей по аналогии с брачным договором, то, на наш взгляд, такое регулирование должно осуществляться исключительно в рамках гражданско-правовых договоров. В противном случае будет нарушаться принцип признания брака, заключенного только в органах загса ([пункт 2 статьи 1](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100012&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации).

Следует заметить, что используемые в семейном праве понятия «соглашение» и «договор» рассматриваются как тождественные. Так, в [статье 40](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100185&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации законодатель определяет брачный договор как соглашение лиц, вступающих в брак.

Между тем, в науке нет единого мнения относительного того, что понимать под семейно-правовым договором. Разные авторы дают определение понятию в зависимости от того, какие его признаки они считать существенными. Е.М. Титаренко определяет семейное соглашение как «взаимное согласие членов семьи, определяющее реализацию ими взаимных личных прав и обязанностей либо порядок и способы исполнения обязанным членом семьи своей имущественной обязанности»[[12]](#footnote-12). Н.Ф. Звенигородская под семейно-правовым договором понимает «семейно-правовую связь, возникающую при наступлении названных в семейном законодательстве юридических фактов, в силу которой одна сторона обязана совершить в пользу другой стороны определенные действия, а последняя вправе требовать их совершения».

На наш взгляд, семейно-правовой договор можно определить по модели [пункта 1 статьи 420](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=101985&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации как предусмотренное семейным законодательством соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении семейных прав и обязанностей.

Теперь обратимся к условиям применения гражданского законодательства к семейно-правовым соглашениям. Следует заметить, статья 4 Семейного кодекса Российской Федерации содержит специальное правило о применении гражданского законодательства к семейным отношениям. Так, установлено, что к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. Из буквального прочтения этой нормы вытекают два условия такого применения:

- семейные отношения не урегулированы семейным законодательством;

- применение норм гражданского законодательства не противоречит существу семейных отношений.

Учёные, определяющие отраслевую самостоятельность семейного права, указывают на субсидиарное применение гражданского законодательства к семейным отношениям[[13]](#footnote-13). Учёные, рассматривающие семейное право как подотраслью гражданского права, определяют это соотношение гражданского и семейного законодательства как общих и специальных норм. Данное различие больше касается лишь терминологии, но не существа механизма восполнения правового регулирования, содержащегося в [статье 4](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100024&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации.

Применение нормы [статьи 4](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100024&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации связано с двумя проблемами, которые наиболее заметно проявляются применительно к регулированию семейно-правовых соглашений. Во-первых, условие возможности применения гражданского законодательства лишь к отношениям, не урегулированным семейным законодательством, можно понимать двояко: либо считать условием только наличие пробела в семейном праве, либо применение норм гражданского законодательства допустимо и в ситуации наличия общей, но при отсутствии специальной семейно-правовой нормы.

Например, по второму пути пошел Верховный Суд Российской Федерации в вопросе о применении исковой давности к брачному договору. Так в своём решении от 20 января 2015 г. № 5-КГ14-14 он указал, что по своей правовой природе брачный договор является разновидностью двусторонней сделки, но имеющей свою специфику, обусловленную основными началами (принципами) семейного законодательства. Поскольку для требования супруга по пункту 2 статьи 44 Семейного кодекса Российской Федерации о признании брачного договора недействительным этим Кодексом срок исковой давности не установлен, то к такому требованию супруга исходя из положений статьи 4 Семейного кодекса Российской Федерации в целях стабильности и правовой определенности гражданского оборота применяется срок исковой давности, предусмотренный статьей 181 Гражданского кодекса Российской Федерации, по требованиям о признании сделки недействительной[[14]](#footnote-14).

Данное обоснование представляется довольно спорным, поскольку отсутствие в [пункте 2 статьи 44](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100204&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации указания на срок исковой давности означает применение [статье 9](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100038&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации к этим правоотношениям, но не дает оснований для восполнения несуществующего пробела путем использования механизма [статьи 4](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100024&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации. Все встает на свои места, если рассматривать иск о признании брачного договора недействительным как требование, вытекающее не из семейных, а из гражданских отношений (или гражданско-правовая природа данных отношений превалирует, что предопределяет применение гражданского законодательства). В таком случае применима не [статья 9](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100038&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, а [ст. 181](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=102184&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации[[15]](#footnote-15).

В настоящее время Верховный Суд Российской Федерации не высказывался по поводу возможности применения исковой давности к требованиям о признании недействительными соглашений об уплате алиментов. Учитывая достаточно сильное гражданско-правовое начало в правовой природе данного вида соглашений, нельзя исключить применение и к ним исковой давности также в целях стабильности и правовой определенности гражданского оборота.

Второй аспект проблемы применения [статьи 4](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100024&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации - это неопределенность понятия «существо семейных отношений», которым не должно противоречить применяемое гражданское законодательство. Это обусловливает разные и спорные подходы к возможности применения тех или иных гражданско-правовых норм к семейным правоотношениям.

Например, Верховный Суд Российской Федерации в [Обзоре](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=179609&dst=100267&fld=134) судебной практики по делам, связанным с взысканием алиментов на несовершеннолетних детей, а также на нетрудоспособных совершеннолетних детей[[16]](#footnote-16), разъяснил, что «особенности алиментных обязательств исключают возможность применения [статьи 333](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=10573&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации к возникающей в соответствии с [пунктом 2 статьи 115](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=94&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации ответственности должника за их ненадлежащее исполнение. Неустойка, установленная пунктом 2 статьи 115 Семейного кодекса Российской Федерации, является специальной мерой семейно-правовой ответственности, гарантирующей осуществление прав нуждающихся членов семьи на получение содержания, и взыскивается в виде фиксированного размера взимаемых за каждый день просрочки процентов. Уменьшение неустойки положениями [статья 115](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100514&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации не предусмотрено». Данная аргументация Верховного Суда представляется неубедительной, поскольку, по нашему мнению, существо семейных отношений и особенности алиментного обязательства подразумевают учет материального положения не только получателя, но и плательщика[[17]](#footnote-17). Начисленная неустойка входит в сумму задолженности по алиментам. Семейному праву известен специальный инструмент освобождения должника по алиментам от задолженности или ее уменьшения – [статья 114](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100511&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, поэтому нет какого-либо принципа недопустимости снижения алиментного долга.

Вопрос о применении гражданского законодательства к семейно-правовым соглашениям может решаться исходя из того, что имущественные отношения между членами семьи (бывшими членами семьи) имеют двойственную семейно-правовую и гражданско-правовую природу, поэтому применение к ним гражданского законодательства возможно, если это явно не противоречит целям и задачам семейно-правового регулирования ([статья 1](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100009&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации).

Ряд гражданско-правовых инструментов носит межотраслевой характер. Так, к семейным правоотношениям могут применяться такие способы защиты прав как возмещение убытков, возмещение морального вреда, неустойка. При этом, неустойку и возмещение убытков возможно использовать в семейно-правовых соглашениях как санкцию за нарушение имущественных прав. Например, при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. Получатель алиментов вправе также взыскать убытки с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица (статья 115 Семейного кодекса Российской Федерации).

Компенсация морального вреда не является мерой ответственности, устанавливаемой соглашением сторон. Согласно [статьи 151](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100875&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации моральный вред подлежит возмещению во всех случаях причинения гражданину физических и нравственных страданий действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага.

Так, в соответствии с [пунктом 4 статьи 30](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100136&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации добросовестный супруг в случае признания недействительным брака вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.

Другие случаи применения морального вреда Семейного кодекса Российской Федерации не указывает, однако это вполне возможно. Например, нарушение соглашения о порядке общения с ребенком, недопуск одним родителем другого родителя к ребенку способны причинить нравственные страдания родителю и повлечь за собой право на возмещение морального вреда.

За нарушение имущественных прав компенсация морального вреда возможна, если это прямо предусмотрено законом. При отсутствии соответствующих норм в семейном законодательстве семейно-правовые соглашения не могут устанавливать ответственность в виде возмещения морального вреда за нарушение имущественных прав.

Семейно-правовые соглашения не должны выходить за пределы осуществления как семейных, так и гражданских прав.

Такой выход будет в случаях:

1) наличия признаков фиктивности семейно-правовых соглашений или их отдельных условий ([статья 170](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100959&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации);

2) злоупотребления правами одними членами семьи в отношении других, зависимых членов семьи (как правило, несовершеннолетних и нетрудоспособных), если условия соглашений ставят их в неблагоприятное положение;

3) наличия в соглашении условий, ограничивающих правоспособность;

4) совершения сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности ([статья 169](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=370&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации), а также основным началам семейного законодательства ([статья 1](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100009&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации).

Семейное законодательство в ряде случаев содержит специальные основания для изменения и расторжения семейно-правовых соглашений и для признания их недействительными, а также предусматривает возможность применения общих оснований и порядка, которые предусмотрены Гражданского кодекса Российской Федерации.

Нормы Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении, изменении, расторжении и признании недействительными применимы к любым семейно-правовым сделкам, хотя прямые отсылки к Гражданского кодекса Российской Федерации имеются лишь для брачного договора и для соглашения об уплате алиментов. Согласно [пункта 2 статьи 43](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100200&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации по требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации для изменения и расторжения договора. Также в соответствии с [пунктом 1 статьи 44](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100203&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для недействительности сделок. [Пунктом 1 статьи 101](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100467&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что к заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов применяются нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок.

Существенную практическую значимость имеет вопрос о применимости к семейным правоотношениям положений [статьи 421](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=101989&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации «Свобода договора». Действует ли и в каких пределах право участников семейных правоотношений заключать между собой непоименованные и смешанные договоры? На наш взгляд, это возможно и не противоречит существу семейных отношений, однако смешение соглашений ограничено рамками близких предметов. Здесь можно выделить три группы семейно-правовых соглашений:

1) договоры, не подлежащие смешению с иными сделками (брачный договор);

2) договоры, подлежащие ограниченному смешению (алиментное соглашение может содержать условие о месте жительства ребенка, поскольку алиментная обязанность возникает у родителя, проживающего отдельно; возможно сочетание в едином договоре соглашений об определении долей, о разделе имущества, о порядке пользования общим имуществом и т.д.);

3) не поименованные в семейном законодательстве семейно-правовые соглашения (в имущественной сфере подобные соглашения будут носить гражданско-правовой характер; в неимущественной сфере могут добровольно исполняться их участниками, но принудительное исполнение в натуре не всегда возможно).

**1.2. Виды соглашений в семейно-правовой сфере**

Так как семейно-правовые соглашения по своей юридической природе являются гражданско-правовыми договорами, то для их характеристики можно использовать гражданско-правовую классификацию сделок.

1. Семейно-правовые сделки могут быть одно-, двух- и многосторонними. Так примерами первых могут служить различные согласия: согласие родителя на выезд ребенка за границу, нотариально удостоверенное согласие супруга на совершение сделки с общим недвижимым имуществом. Двусторонний характер носят соглашение супругов о разделе имущества, брачный договор, алиментное соглашение. Следует заметить, законодателем прямо не предусмотрено заключение многосторонних семейно-правовых соглашений, однако в практике они имеют место быть. Так, примерами многосторонней сделки является договор суррогатного материнства или договор об общении ребенка между раздельно проживающими родителями.

2. Консенсуальные и реальные договоры. Так, большинство семейно-правовых соглашений являются консенсуальными. Они считаются заключенными в момент достижения согласия в форме установленной законом. Реальные сделки считаются заключёнными в момент их фактического исполнения, достижения одного лишь согласия для их возникновения недостаточно. В настоящее время в доктрине ведётся спор относительно того является ли договор о приёмной семье реальным или консенсуальным. Так Н.Ф. Звенигородская рассматривает договор о приёмной семье в качестве реального договора[[18]](#footnote-18). Между тем Д.Б. Савельев[[19]](#footnote-19) не соглашаясь с этим мнением указывает, что поскольку согласно [пункта 2 статьи 153.2](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=68&fld=134) Семейного кодека Российской Федерации орган опеки и попечительства вправе отказаться от исполнения договора о приемной семье только в определенных случаях, то заключенный договор о приемной семье уже порождает право у приемных родителей требовать передачи им ребенка на воспитание.

3. Семейно-правовые сделки являются только каузальными, так как из их содержания видно какую цель она преследует, а их действительность всегда зависит от правовых оснований сделки.

4. Возможно заключение семейно-правовых сделок под отменительными и отлагательными условиями ([статья 157](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100902&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации). Это прямо предусмотрено [пунктом 2 статьи 42](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100195&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации в отношении брачного договора, но не исключено и для других сделок.

5. Некоторые семейно-правовые соглашения носят фидуциарный характер (договор об опеке, договор о приемной семье). Такие сделки основаны на особых, лично-доверительных отношениях сторон, поэтому стороны в таких сделках имеют возможность в любое время в одностороннем порядке отказаться от дальнейшего участия в них. Брачный договор не является фидуциарной сделкой, поскольку [пункт 1 статьи 43](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100199&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации запрещён односторонний отказ от его исполнения.

6. Односторонне обязывающие и взаимные договоры. В первом случае одна сторона в договоре имеет только права, а вторая - обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон по отношению друг к другу имеет права и несет обязанности. Ярко выраженным примером односторонне обязывающего договора является алиментное соглашение. Взаимным договором является брачный договор.

7. Возмездные и безвозмездные договоры. Возмездные договоры выполняются за вознаграждение. Пример возмездного договора можно считать договор суррогатного материнства, договор об опеке и о приемной семье. Однако, для основной группы семейных правоотношений характерен безвозмездный характер.

Учёные также классифицируют анализируемые договоры в зависимости от сферы брачно-семейных отношений (неимущественные и имущественные).

Н.Ф. Звенигородская, по характеру регулируемых отношений семейно-правовые соглашения делит на три группы[[20]](#footnote-20).

2. договоры о реализации родительских прав;

1. договоры, регулирующие имущественные взаимоотношения в семейной сфере (брачный договор, договор о разделе супружеского имущества, алиментные соглашения);

3. договоры об оказании услуг в семейной сфере. Это две группы договоров: 1) договоры о воспитании (договор о приемной семье, договор об опеке, о патронатной семье) и 2) договоры о суррогатном материнстве.

По субъектному составу договоров можно выделить следующие группы:

1) заключаемые между членами семьи;

2) между супругами (бывшими супругами);

3) между раздельно проживающими родителями по поводу общего ребенка;

4) между супругами, с одной стороны, и иными лицами (с участием органов опеки и попечительства, суррогатной матери) - с другой;

5) между родственниками (например, алиментные соглашения).

Данная классификация имеет практическое значение для определения границ возможного применения к данным соглашениям норм гражданского законодательства. В предмет семейно-правовых договоров входят различные виды обязательств, как специфические семейные, так и гражданско-правовые. В первых двух группах существо семейных отношений выражено наиболее явно, что значительно сужает возможность применения к ним норм гражданского законодательства. В последних трех группах главную роль в содержании сделок играют гражданско-правовые обязательства, к ним наиболее широко применимо гражданское законодательство[[21]](#footnote-21).

**Глава 2. Имущественные соглашения в семейном праве**

**2.1.Брачный договор**

Впервые брачный договор был закреплён гражданским законодательством Франции в 1804 году, и в настоящее время во многих странах мира он рассматривается как непременное условие заключения брака.

Брачный договор – это возможность для супругов устанавливать законный режим их совместной собственности как во время брака, так и после его расторжения. Институт брачного договора был новеллой Семейного кодекса российской Федерации 1995 года. Советское законодательство носило строго императивный характер и устанавливала сугубо совместный режим имущества супругов.

Брачный договор в России становится все более популярным. Об этом свидетельствуют стабильно растущие цифры статистики. В 2015 году в стране их заключено более 46 тысяч, а в 2016 году это цифра увеличилась до 72 тысяч. В следующем, 2017 году число брачных договоров превысило 88 тысяч. Но еще более активный рост популярности брачных договоров наблюдается в этом году. Только лишь за первое полугодие 2018 года число брачных договоров достигло отметки 56 тысяч.

Сегодня желание заключить брачный договор воспринимается не как проявление меркантильности, а как намерение избежать лишних споров, обеспечить финансовую стабильность, защитить вторую половину от проблем с долгами. Кроме того, заключая брачный договор граждане не только понимают, что защищают себя от лишних проблем, но и знают, что защита эта максимально надежна: риск оспаривания нотариально удостоверенных договоров низкий. И даже если это произойдет по вине нотариуса — он возместить нанесенный ущерб, так как профессиональная ответственность нотариуса застрахована, и многоуровневая система страхования нотариусов способна покрыть любой ущерб, причиненный гражданам.

Нотариусы помогают решать многие вопросы брачно-семейных отношений: удостоверяют брачные договоры, соглашения о разделе имущества, алиментные соглашения и т.д. А в последнее время активно обсуждается и возможность расширения полномочий нотариусов по регистрации брака. Так СМИ обратили пристальное внимание на инициативу, предусматривающую наделения нотариусов полномочиями внешних представителей органов ЗАГС. Идея, которую уже поддержали в парламентских кругах, предполагает, что желающие заключить брак пары смогут обратиться не только в ЗАГС, но и в любую нотариальную контору. Это позволит разгрузить ЗАГСЫ и упростить решение формальностей, сделает более доступной и простой процедуру выездной регистрации брака. Кстати, такой опыт успешно реализован в ряде европейских стран. Например, в Испании уже в первый год после появления закона, предусматривающего возможность регистрации брака нотариусом, услуга обрела широкую популярность — более 2 300 пар узаконили отношения в нотариальной конторе.

Согласно статьи 40 Семейного кодекса Российской Федерации 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. Таким образом, в российском законодательстве закреплен подход ограничения сферы действия брачного договора исключительно имущественными отношениями супругов (бывших супругов). Между тем, в литературе встречается мнение относительного, что законодательство безосновательно ограничивает свободу брачного договора. Так В.А. Белов крайне негативно в целом воспринимает положения [пункта 3 статьи 42](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=286675&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100196&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, указывая при этом, что российское законодательство не допускает возможности договориться о помолвке, свидании, обязанности дать приданое, взять определенную фамилию, согласовать график исполнения супружеских обязанностей[[22]](#footnote-22).

Следует заметить, что многие условия брачного договора являются предметом научных дискуссий. Так, предметом научной дискуссии является вопрос действия договора во времени. М.В. Антокольская считает, что «в брачном договоре можно предусмотреть изменение правового режима имущества как на будущее время, так и с обратной силой с момента заключения брака. Супруги с помощью брачного договора вправе перераспределить и имущество, принадлежащее каждому из них, в том числе и добрачное. Они могут, например, установить, что все это имущество будет являться их общей собственностью»[[23]](#footnote-23). Аналогичной точки зрения придерживается А.В. Мыскин[[24]](#footnote-24).

Также предметом научных дискуссий является сама правовая природа брачного договора. Данный вопрос имеет как теоретическое, так и практическое значение. Одни авторы относят его к гражданско-правовым договорам[[25]](#footnote-25). В этом случае к нему могут быть применимы нормы гражданского законодательства. Впрочем, представители гражданско-правового взгляда на природу брачного договора не отрицают наличие у этого договора определенной специфики. Другие авторы рассматривают его как особое соглашение семейного типа, отличное по своей правовой природе от гражданско-правовых сделок. Их главные аргументы состоят в том, что сторонами брачного договора выступают специальные субъекты (супруги, лица, вступающие в брак), а сам брачный договор имеет специальную цель - регулирование имущественных отношений семейной общности. Третья группа авторов занимает промежуточную позицию и указывает на смешанную правовую природу брачного договора[[26]](#footnote-26).

Рассматривая брачный договор, следует учесть особенности субъективного состава: супруги, то есть лица, состоящие в браке, и лица, вступающие в брак.

Следует заметить, что законодатель по поводу «лиц, вступающих в брак» не определяет пределы данной категории субъектов. Так, совершенно не имеет значения, подано ли заявление в орган записи актов гражданского состояния для заключения брака, назначена ли дата его заключения, в данном случае достаточно самого намерения это сделать.

В настоящее время ведется дискуссия по поводу формулировки «лица, вступающие в брак».

Е.А. Чефрановой высказано мнение, согласно которому для определения данной категории субъектов брачного договора следует пользоваться термином «лица, имеющие намерение вступить в брак»[[27]](#footnote-27). По мнению Н.Е. Сосипатровой, отсутствие в законе прямого указания на момент, с которого граждане могут быть отнесены к категории лиц, вступающих в брак, может привести к нарушениям, так как нотариус обязан идентифицировать обратившихся к нему по поводу заключения брачного договора лиц как надлежащих субъектов такого договора[[28]](#footnote-28).

Л.Б. Максимович называет поставленную проблему надуманной на том основании, что в случае, когда брачный договор заключен до регистрации брака, он вступит в силу только после его (брака) регистрации: «...если даже нотариус и удостоверит брачный договор лиц, еще не подавших заявления в загс, то до регистрации брака этот договор не породит для сторон никаких правовых последствий, что, в свою очередь, исключает возможность каких бы то ни было нарушений»[[29]](#footnote-29).

В данном случае нам представляется верной позиция Н.Е. Сосипатровой[[30]](#footnote-30), согласно которой «вступающими» в брак следует считать лиц после подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния.

В современных условиях (не только российских, но и мировых) правовая природа брачного договора более всего анализируется на предмет возможности заключения брачного договора в условиях фактического брака. Со времен Античности эти вопросы решались по-разному. Действующее законодательство признает исключительно брак, заключенный в органах ЗАГС. Таким образом, фактические супруги как граждане могут заключить брачный договор, но он не вступит в силу, пока они не зарегистрируют брак официально, так как фактические брачные отношения не урегулированы российским правом. Сложившуюся ситуацию нельзя признать нормальной, с чем согласны участники оживленной дискуссии, предлагающие свои пути регулирования. Обратим внимание лишь на односторонность ряда позиций. Так, И.Р. Антропова[[31]](#footnote-31), Г.А. Щербина[[32]](#footnote-32) и другие авторы акцентируют внимание на необходимости законодательной защиты «имущественных интересов женщин, не состоящих по каким-либо причинам в зарегистрированных брачных отношениях». Исходя из требования части 3 статьи 19 Конституции Российской Федерации речь следует вести о защите интересов сторон фактических брачных отношений.

Брачный договор всегда является консенсуальной, каузальной сделкой. Хотя сторонами действующего брачного договора могут выступать только супруги, он не является фидуциарным договором, а значит одностороннее отказаться от его исполнения нельзя. Он может быть как двусторонне, так и односторонне обязывающей сделкой. Некоторые авторы относят брачный договор исключительно к безвозмездным сделкам и не усматривают в нем возможности для существования встречных имущественных обязательств супругов, какого-либо встречного предоставления[[33]](#footnote-33). Другие авторы полагают, что в брачном договоре всегда имеются встречные имущественные предоставления, поэтому он является возмездным и взаимным. Третья точка зрения состоит в том, что «к брачному договору могут применяться нормы гражданского законодательства как о возмездных, так и безвозмездных договорах, в зависимости от конкретных условий брачного договора»[[34]](#footnote-34).

Заключение брачного договора имеет ряд особенностей. Во-первых, он вступает в силу с момента достижения соглашения между сторонами по всем существенным условиям договора в требуемой законом форме ([пункт 1 статьи 432](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=102049&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации). Законом предусмотрена обязательная нотариальная форма для брачного договора ([пункт 2 статьи 41](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100190&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации). Заключение брачного договора между бывшими супругами или лицами, не намеренными вступать в брак, не допускается.

Среди учёных нет единства во мнении о возможности заключения брачного договора через представителя или по доверенности. Заключение брачного договора по доверенности прямо не запрещено нормами семейного законодательства. Однако на сегодняшний день большинство ученых поддерживает позицию, согласно которой ввиду особенностей брачного договора его заключение по доверенности невозможно (С.П. Гришаев, Л.М. Пчелинцева[[35]](#footnote-35)). Полагаем, что в соответствии с [пунктом 4 статьи 182](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=298779&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=101006&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации брачный договор относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично.

Современная нотариальная практика показывает, что в настоящее время нотариусами довольно часто принимается решение о нотариальном удостоверении брачного договора по доверенности стороны. Ввиду изложенного предлагаем дополнить [статью 41](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=286675&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100187&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации пунктом 1.3 следующего содержания:

«Заключение брачного договора по доверенности невозможно»[[36]](#footnote-36).

Статьёй 46 Семейного кодекса Российской Федерации устанавливаются права кредиторов при заключении, изменении и расторжении брачного договора. Так, 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.

Исходя из определения брачного договора, содержащегося в [статье 40](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100185&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, его содержанием являются имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Более детально содержание брачного договора установлено положениями [статьи 42](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100191&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации. Следует заметить, что супруги могут включить в брачный договор любые не противоречащие закону условия, которые полагают необходимыми, или даже ограничиться каким-либо одним условием.

Исходя из содержания [пункта 1 статьи 42](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100192&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, можно выделить несколько групп возможных условий брачного договора.

1. условия о правовом режиме имущества супругов;
2. условия о правах и обязанностях супругов по взаимному содержанию;
3. способы участия в доходах друг друга;
4. порядок несения каждым из супругов семейных расходов;
5. перечень имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;
6. иные условия, касающиеся имущественных отношений супругов.

Спорным представляется вопрос о возможности установления брачным договором различного рода штрафов или иных неблагоприятных имущественных последствий, применяемых к супругу, например, при инициации расторжения брака.

Анализируя нормы Семейного кодекса Российской Федерации[[37]](#footnote-37), мы установили основания, по которым брачный договор может быть признан недействительным: 1) несоблюдение нотариальной формы договора; 2) несоответствие брачного договора закону; 3) заключение брачного договора под влиянием обмана, насилия; 4) заключение брачного договора недееспособным лицом.

Между тем, в последние годы в научной литературе обсуждается вопрос о возможности признания недействительным брачного договора, положения которого ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Как правило, суды оценивают: святят те или иные условия брачного договора одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Между тем, суды крайне редко удовлетворяют требования о признании недействительными положения брачного договора, ставящего одного из супругов в крайне неблагоприятное положение[[38]](#footnote-38).

А.А. Волос на основе анализа судебной практики сформулировал перечень признаков слабой стороны брачного договора, которые рассматриваются в качестве существенных в отечественной судебной практике:

1. полное лишение права собственности на имущество, нажитое супругами в период брака;
2. отсутствие места жительства и регистрации; приобретение недвижимого имущества, переданного другому из супругов в личную собственность, на совместные средства;
3. совместное приобретение недвижимого имущества на средства полученного также совместно кредита и дальнейшая передача такого имущества в личную собственностью лишь одного из супругов[[39]](#footnote-39).

Между тем, в судебной практике всё чаще перечисленные признаки используются в совокупности.

Подводя итог рассмотрения вопросов правового регулирования брачного договора, можно сделать вывод: договорный режим имущества супругов - необходимая часть правового регулирования имущественных отношений супругов, поскольку отношения супругов по своей природе предполагают наличие взаимности, добровольности, согласованности и не укладываются в жесткие рамки императивных предписаний. Будем надеяться, что со временем данный правовой институт найдет свое признание в российском обществе наряду с законным режимом имущества супругов и будет представлять собой такую же стройную, не вызывающую споров среди юристов (как теоретиков, так и практиков) систему правовых норм.

**2.2. Соглашения об определении долей и о разделе**

общего имущества супругов

Законный режим совместной собственности распространяется только на имущество супругов, которое нажито ими в период брака. Имущество, принадлежащее супругу до вступления в брак, остается в его индивидуальной собственности[[40]](#footnote-40). Виды доходов, которые поступают в совместную собственность супругов, определены в [пункте 2 статьи 34](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100157&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации.

При прекращении брака или при заключении супругами брачного договора, режим совместной собственности супругов прекращается, причём только на будущее время. Имущество, нажитое в период брака, останется в совместной собственности супругов. В брачном договоре супруги вправе изменить имущественный режим в отношении имущества, нажитого до заключения брачного договора.

Кроме того, [пункта 4 стать 38](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100175&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации предусмотрен особый случай прекращения законного режима в отношении имущества, нажитого в период брака. Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них, о етсь изъять из-под действия режима совместной собственности.

Временное прекращение семейных отношений, а потом их возобновление после длительного раздельного проживания, по мнению ряда авторов, создает режим раздельной собственности супругов на имущество, нажитое в такой период[[41]](#footnote-41).

Семейное законодательство предусматривает только один специальный случай перехода имущества из личной собственности супруга в совместную собственность: имущество каждого из супругов может быть признано судом их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие).

Данная норма имеет практическое применение в первую очередь в отношении недвижимого неделимого имущества. Если часть имущества, в которую были вложены улучшения, может быть выделена в качестве отдельного объекта прав (например, пристрой к жилому дому с отдельным входом или возведение на земельном участке одного супруга новых объектов за счет совместно нажитых средств), то право совместной собственности возникает только на этот объект. Так, Верховный Суд Российской Федерации указал, что возведение супругами жилого дома в период брака на земельном участке, предоставленном одному из супругов до вступления в брак, не влечет перехода этого земельного участка в общую собственность супругов[[42]](#footnote-42).

Между тем супруги могут изменить режим совместной собственности на долевую собственность. Для этого им необходимо заключить соглашение об определении долей. Кроме того, супруги могут заключить соглашение о разделе общего имущества супругов. Соглашение о разделе общего имущества супругов - это договор между супругами, по которому все или часть их общего имущества из совместной или долевой собственности переходит в их личную (индивидуальную) собственность.

Оба указанных соглашения являются двусторонне обязывающими (синаллагматическими), возмездными, консенсуальными договорами. Их субъектами являются как супруги, так бывшие супруги, у которых имеется общее имущество, нажитое в период брака. Н.Ф. Звенигородская полагает, что необходимо буквально понимать [пункт 2 статьи 38](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100868&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации[[43]](#footnote-43), где субъектами соглашения о разделе имущества указаны супруги. Отсюда семейно-правовую природу, по её мнению, будет иметь только соглашение о разделе имущества, заключенное в период брака, а соответствующие соглашения, которые заключены между бывшими супругами после расторжения брака, будут иметь гражданско-правовую природу[[44]](#footnote-44).

На наш взгляд, рассматриваемые соглашения всегда имеют гражданско-правовую природу, так как их регулятивные функции ограничиваются исключительно отношениями собственности. Однако они различаются по своему предмету и по форме сделки.

Согласно [пункта 1 статьи 254](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=101335&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество. Если предметом соглашения об определении долей является только закрепление их размера в долевом (1/2 и т.д.) или процентном (50%) исчислении на конкретное имущество, то соглашение о разделе имущества включает в себя как предварительное определение долей (1-й этап), так и собственно раздел имущества в натуре (2-й этап). При этом для заключения соглашения о разделе имущества не требуется обязательного предварительного оформления отдельного соглашения об определении долей, поскольку соглашение о разделе имущества одновременно включает в себя и условия о размере долей, которые разделяются между супругами.

Следует заметить, что для соглашения о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака предусмотрена обязательная нотариальная форма. При этом, для соглашения об определении долей в общем имуществе супругов специальные требования к форме законом не установлены, поэтому действует общее правило о форме сделки.

В литературе неоднократно поднимался вопрос о возможности заключения соглашения об определении долей при совместном приобретении недвижимого имущества. Статья 256 Семейного кодекса Российской Федерации[[45]](#footnote-45) императивно устанавливает, что имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. Исходя из этого, следует заметить, что действующие нормы Семейного кодекса Российской Федерации не соответствуют сложившейся практике, так как в настоящее время в нотариальной практике широко используется заключение соглашений об определении долей при совместном приобретении недвижимого имущества. Исходя этого, М.А. Шаина[[46]](#footnote-46) предполагает, что указание в договоре купли-продажи о приобретении супругами квартиры в долевую собственность юридически ничтожно.

Г.Е. Слепко и Ю.Н. Стражевич указывают, что в Семейном кодексе Российской Федерации должны быть внесены изменения, которые позволят супругам приобретать имущества в долевую собственность[[47]](#footnote-47).

В вопросах заключения, изменения или расторжения соглашения об определении долей также существуют определённые теоретические сложности. Так, дискуссионным является вопрос о возможности определения долей в имущественной доле. Некоторые авторы вообще исключают возможность существования совместной собственности супругов надолго в праве, предлагая рассматривать такое имущество изначально поступающим супругам на праве долевой собственности[[48]](#footnote-48). То есть супруг, приобретая 1/2 долю в доме, юридически будет являться собственником 1/4 доли, а другая 1/4 доля будет принадлежать его супругу без всякого дополнительного соглашения. Такой подход имеет право на существование, но требует нормативного закрепления и не находит в настоящее время подтверждения судебной практикой. Если супруги в период брака приобрели в собственность 1/2 долю в жилом доме, то данная доля может быть оформлена как на одного из супругов, так и на обоих супругов как участников совместной собственности. В последующем они могут разделить данную общую 1/2 долю на две доли по 1/4 дома каждому супругу в отдельности, поскольку никаких публичных интересов и прав третьих лиц подобным разделом не нарушается и нет оснований для ограничения свободы договорных отношений супругов в данном вопросе. Супруги вправе соглашением об определении долей установить новый размер долей в данном доме, но уже каждому в отдельности. Данное действие не будет являться отчуждением первоначальной доли.

Определенную теоретическую сложность представляет вопрос о том, возможно ли изменение или расторжение соглашения об определении долей? Так, фактическая передача имущества (tradicio) может быть продолжена новой передачей, но не изменена. Определение долей также влечет за собой их принадлежность лицам. Эта принадлежность может быть изменена на будущее время путем отчуждения части или всей доли. Строго формально договор, изменяющий размер долей, будет являться новой сделкой по передаче части доли, но не изменением прежнего соглашения об определении долей.

Согласно Федерального закона от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»[[49]](#footnote-49) в случае обращения одного из сособственников с заявлением о государственной регистрации перераспределения долей в праве общей собственности на недвижимое имущество необходимым условием государственной регистрации прав является наличие в письменной форме согласия иных сособственников, чьи доли в праве общей собственности перераспределяются, если иное не предусмотрено законом или договором между указанными сособственниками.

Другая проблема - это изменение размера долей, установленных брачным договором. Возможно ли это только путем изменения брачного договора, или иной размер долей может быть установлен отдельным соглашением? На наш взгляд, если брачным договором установлен общий имущественный режим, предположим, равной долевой собственности, то супруги вправе разделить конкретное имущество своим соглашением не в равных долях путем заключения соглашения о разделе имущества. Если брачным договором установлен конкретный перечень общего имущества и определены доли в нем, то иной размер долей в таком имуществе можно установить только путем изменения брачного договора.

2.3.Соглашение об уплате алиментов

Институт алиментных обязательств является одним из важных в современном семейном праве, а сами алиментные обязательства носят компенсационный характер[[50]](#footnote-50). Об этом говорит и официальная статистика. Так, по данным Федеральной службы государственной статистики за последние три года более 50 % браков заканчиваются разводами (таблица 1)

Таблиц 1 – Браки и заводы

|  |  |
| --- | --- |
| Браки | Разводы |
| годы | единиц | На 1000 человек населения | годы | единиц | На 1000 человек населения |
| 2015 | 1161068 | 7,9 | 2015 | 611646 | 4,2 |
| 2016 | 985836 | 6,7 | 2016 | 608336 | 4,1 |
| 2017 | 1049735 | 7,1 | 2017 | 611436 | 4,2 |

Российский законодатель не дает определения понятия соглашения об уплате алиментов. Нет среди ученых единого мнения по формированию его доктринального понятия. Однако для практики обозначенный вопрос достаточно актуален, так как затрагивает не только семейное право, но и нотариат, исполнительное, гражданское, налоговое право[[51]](#footnote-51). Как правило, попытка определения этого понятия обусловлено внутренним убеждением учёного по вопросу правовой природы рассматриваемого института. В литературе доминируют две позиции по вопросу правовой соглашения об уплате алиментов: одни учёные определяют его как «гражданско-правовой договор», другие как семейно-правовой договор.

Зарождение института алиментных обязательств происходило во времена Древней Руси. Между тем, алиментное законодательство стало приобретать общие черты с современным законодательством только к началу XX в.

После Октябрьской революции 1917 года законодательство об алиментах начало создаваться практически с нуля в первую очередь по идеологическим причинам. Семейное право оказалось той сферой, куда новая власть вторглась наиболее масштабно. Укрепление семьи, забота о детях и нетрудоспособных гражданах - одна из основных задач советского государства. На ее осуществление был направлен целый комплекс мероприятий партии и правительства.

В советский период было принято большое количество различных нормативных правовых актов, так или иначе регулирующих вопросы алиментных обязательств. Первыми советскими документами, включающими положения относительно выплат на содержание членов семьи, были Декрет ВЦИК и СНК РСФСР от 19 декабря 1917 г. «О расторжении брака» (далее - Декрет) и Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве (далее - Кодекс 1918 года). Следует заметить, что Кодекс 1918 года появившийся в то время, когда в стране не существовало еще ни гражданского, ни уголовного кодифицированного законодательства. Он был в последующем рецепцирован другими союзными республиками, что свидетельствовало о желании большевиков не только провести реформу семейного права повсеместно, но и навязать вошедшим в состав СССР республикам именно свой вариант ее поведения.

Послеоктябрьская семейно-правовая реформа была проведена во многом насильно; население страны в массе своей оказалось к ней не готовым. Л.Н. Завадская справедливо отмечает, что в России «женский вопрос» инициировался не с женщинами, и не женщины выбирали пути его решения[[52]](#footnote-52). Решение проблем, связанных с правами женщин и детей, без учета мнения самих женщин, привело к принятию актов, отбросивших Россию на десятилетия назад (например, документов 1936 и 1944 гг.) и к гендерному неравенству, которое до сих пор наблюдается в семейном законодательстве.

За несколько лет в практике утвердилась гражданская форма брака, равные права супругов, равный статус для всех детей; в середине 1920-х гг. правовой защитой были обеспечены отношения фактического сожительства. В этот период реформировалось и алиментное законодательство супругов.

Вопросы супружеского алиментирования были в общем виде решены Декретом о расторжении брака от 19 декабря 1917 года [64], который закрепил одностороннюю обязанность мужа содержать жену после расторжения брака (пункты 8,9). Декрет закрепил право супругов решить вопрос о содержании жены соглашением и ввел в правовую практику временное взыскание алиментов. Декрет не оговаривал вопросы супружеского содержания в браке (до появления Кодекса 1918 года эта проблема решалась по аналогии с дореволюционным законодательством).

Кодекс 1918 года установил взаимную алиментную обязанность, наступающую при нуждаемости и нетрудоспособности одного супруга и возможности другого оказывать помощь. При этом нетрудоспособными признавались женщины старше 50 и мужчины старше 55 лет. Так же при расторжении брака нуждающийся супруг сохранял пожизненное право на содержание; исковой давности по таким делам не было; капитализация алиментов признавалась невозможной.

В 1920-х годов внутрисемейное содержание рассматривалось как временная мера до развития в стране системы социального обеспечения.

В 1926 году был принят Кодекс законов о браке, семье и опеке (далее Кодекс 1926 года), который закрепил право нуждающегося нетрудоспособного супруга (и фактического сожителя) на содержание, если другой супруг в состоянии его предоставлять. С принятием Кодекса 1926 года опросы предоставления супружеских алиментов стали решались в суде, при этом временное взыскание алиментов не предусматривалось, а сами алименты супругу выплачивались в твердой сумме. Судебная практика 1920-1930-х гг. запрещала капитализацию алиментных платежей. Статья 10 Кодекса 1926 года устанавливала принцип общности супружеского имущества, что позволило некоторым авторам еще при подготовке проекта Кодекса выводить право супруга на алименты непосредственно из принципа общности имущества[[53]](#footnote-53).

Нетрудоспособными признавались инвалиды I-III групп, неработающие супруги, занятые уходом за детьми, мужчины старше 60 и женщины старше 55 лет (ст. 113 Кодекса 1918 года); нуждаемость определялась с учетом материального положения обеих сторон. Кодекс 1926 года не закреплял право беременной или имеющей маленького ребенка жены на алименты от супруга.

Подробно вопросы алиментирования регламентировались Постановлением ВЦИК, СНК РСФСР от 11 июня 1928 года и Постановлением ЦИК и СНК СССР от 27 июня 1936 г. «О запрещении абортов, увеличении материальной помощи роженицам, установлении государственной помощи многосемейным, расширении сети родильных домов, детских яслей и детских садов, усилении уголовного наказания за неплатеж алиментов и о некоторых изменениях в законодательстве о разводах». Кроме того, следует заметить, что законодательство 30-х годов защищало права супруга, нетрудоспособность которого возникла в результате виновных действий другого супруга – пострадавший в этом случае имел право не только на алименты, но и на возмещение вреда. Так, в 1938 г. Судебная Коллегия по гражданским делам Верховного Суда РСФСР признала правильным решение суда I инстанции по иску В. к А. о взыскании в общегражданском порядке средств на содержание В., которая потеряла трудоспособность из-за произведенного по настоянию А аборта.

Таким образом, законодательство 1917-1968 годов уделило значительное внимание регулированию алиментных правоотношений родителей и детей.

В 1968 году были приняты Основы законодательства Союза ССР и республик о браке и семье (далее – Основы о браке и семье 1968 г.), которые в общем виде определили правила регулирования семейно-брачных отношений, которые были конкретизированы в принятых на базе Основ республиканских Кодексах.

Кодекс о браке и семье РСФСР, принятый 30.07.1969 (далее – Кодекс 1969 г.) определил супружеское алиментирование в статьях 25-29, 35, 46: супруги обязаны материально поддерживать друг друга; при отказе от помощи нетрудоспособный нуждающийся супруг, а также жена в период беременности и в течение года после рождения ребенка вправе требовать алиментов в судебном порядке (В 1984 г. этот срок был увеличен до полутора лет); алименты взыскиваются в твердой денежной сумме с учетом материального и семейного положения обеих сторон; при непродолжительном браке или виновном поведении взыскателя суд может освободить плательщика от обязанности или ограничить ее сроком; при признании брака недействительным алиментные права добросовестного супруга защищаются.

В литературе этого периода неоднократно обсуждался вопрос об алиментных отношениях супругов при их раздельном проживании[[54]](#footnote-54). Общее мнение сводилось к тому, что раздельное проживание (даже длительное) не влияет на супружеские алиментные обязанности.

К началу 1990-х гг. назрела необходимость реформирования алиментного законодательства. Закон «О внесении изменений и дополнений в Кодекс о браке и семье РСФСР» № 73-ФЗ от 22 декабря 1994 г. внес существенные коррективы в регулирование алиментных отношений: с полутора до трех лет был увеличен срок уплаты алиментов беременной и имеющей маленького ребенка жены (в том числе и бывшей); впервые было закреплено право на получение алиментов за бывшим супругом, который ухаживает за общим ребенком-инвалидом; соглашение об уплате алиментов впервые получило статус самостоятельного правового института; суд получил право увеличивать размер взыскиваемых алиментов (до этого императивный размер алиментов можно было только уменьшить). Однако, не смотря на это, законодательство, регулирующее алиментные обязательства, по-прежнему нуждалось в совершенствовании. Так, неуплата алиментов в срок не влекла никаких дополнительных неблагоприятных последствий для плательщика. С него взыскивались лишь те суммы алиментов, которые он должен был уплатить. Кроме того, законодательство конца 90-хх годов не предусматривало возможности взыскания алиментов на совершеннолетних трудоспособных детей, если дети продолжают учебу.

Кроме того, в советский период параллельно с развитие института алиментных обязательств, развивался институт ответственности за невыполнение алиментных обязательств. При этом каждый новый источники советского уголовного права изменял размеры наказаний за невыполнение этих обязательств. Государственная политика выражалась в изменении положения женщин и детей в сторону увеличения правовых и экономических гарантий, в привлечении внимания общественности к проблемам материнства и детства, создании женщине благоприятных условий для совмещения семейных обязанностей с производственной и общественной занятостью, а также принятие экономических мер по повышению материального уровня жизни.

Алиментные отношения сегодня регулируются Семейным кодексом Российской Федерации, с приятием которого в 1995 году были внесены существенные изменения в регулирования алиментных правоотношений супругов (бывших супругов): впервые на уровне Кодекса закреплено соглашение об уплате алиментов как самостоятельный правовой институт (глава 16); ст. 104 предусмотрена возможность уплаты алиментов самыми разными способами; статья 117 впервые на уровне Кодекса закреплена возможность индексировать алименты и др. Вместе с тем, многие из этих новелл являются относительными – Семейный кодекс Российской Федерации всего лишь закрепил на уровне кодифицированного акта уже апробированные практикой изменения.

Следует заметить, что действующий Семейный кодекс Российской Федерации наряду с терминами «алименты» и «содержание» законодателем используется и термин «материальная поддержка».

Перечень членов семей, имеющих право на получение алиментов, определён главами 13, 14 и 15 Семейного кодекса Российской Федерации. При этом следует отметить, что право на получение алиментов имеют не только дети и родители, но другие члены семьи (братья, сестры, дедушки, бабушки, фактические воспитанники и др.). Для каждой группы получателей установлены особенности назначения и взыскания алиментов.

В Российской Федерации существует специальный орган, контролирующий семейные отношения и обладающий законными инструментами, при помощи которых может заставить исполнять обязательство - это Федеральная служба судебных приставов (ФССП России) - федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по обеспечению установленного порядка. Кроме того, динамика работы по исполнительным производства о взыскании алиментных платежей является показателем эффективности деятельности ФССП России.

В 2018 году рядом территориальных органов ФССП в рамках акции «Судебные приставы – детям» составлен «портрет алиментщика» (информация размещена на официальных сайтах территориальных органов ФССП в разделе «Новости»). Итак, среднестатистический неплательщик алиментов - мужчина в возрасте от 30 до 42 лет, как правило, имеющий легальный источник существований. Между тем в настоящее время существует тенденция увеличения количества женщин не желающих платить алименты. Так, республики Бурятия неплательщиц алиментов – 20 %. Как правило, это безработные женщины, лишённые родительских прав.

Задолженность по алиментам может возникнуть по разным причинам. В жизни случается всякое. Понятно, что болезнь, потеря работы, переезд на другое местожительство – не повод прекратить выплату средств на содержание своего ребенка. Поэтому, если возникает задолженность, граждане всё равно должны нести за это определенную ответственность – гражданскую (оплата неустойки) или административную (арест имущества и банковских счетов, штраф, запрет на выезд за границу, лишение водительских прав).

В настоящее время достаточно сильно распространенно уклонение от уплаты алиментов. Практика Федеральной службы судебных приставов показывает, что именно реальная угроза применения определенных мер ответственности в отношении родителей вынуждает большинство из них исполнить свои обязанности по уплате алиментов.

Если проанализировать современное законодательство, можно выделить следующие меры, направленные на взыскание алиментов:

1) Арест имущества. Если у должника нет ни заработка, ни работы, суд накладывает арест на его имущество. Имущество продается на торгах, а уже из вырученной суммы – погашается задолженность по алиментам.

2) Штраф за неуплату алиментов. Если судебные приставы докажут, что плательщик алиментов скрывал свои доходы, дабы избежать выплаты алиментов, ему придется заплатить штраф — 100 минимальных заработных плат.

3) Лишение прав управления транспортным средством. Данная мера введена с 16 января 2016 года. Такое административное наказание может быть применено к лицам, имеющим задолженность по алиментам более 10 тысяч рублей. Решение о наложении данного наказания принимает лично судебный пристав-исполнитель.

4) Арест на срок до 3 месяцев.

5) Арест банковских счетов. На должника по алиментам накладывают арест, чтобы погасить требуемую задолженность. После списания со счета необходимой суммы арест снимается.

6) Ограничение передвижения. Должнику будет запрещено выезжать за пределы государства, а также будет ограничено передвижение по его территории. Данные о нем передаются в пограничные зоны органов ФССП. Размер задолженности в 2018 году значительно увеличился. Сумма выросла с 10 000 до 30 000 рублей.

7) Исправительные или принудительные работы.

8) Пени, проценты, компенсация, неустойка. Должнику за каждый день просрочки по оплате алиментов придется выплачивать неустойку – 0,5% от суммы просроченного платежа. Также придется выплатить 7 % судебным приставам – так называемый исполнительный сбор.

9) Лишение родительских прав. Лишение отца прав является достаточно суровым наказанием и, к сожалению, довольно распространённым. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, но есть и такие родители, которые абсолютно не выполняют своих обязанностей, то есть злостно уклоняются от выплаты алиментов, тогда суд лишает их родительских прав. В дополнение к этому суды, на основании закона, стали ограничивать должника в праве занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Следует заметить, что Уголовным кодексом Российской Федерации установлена уголовная ответственности за неуплату средства на содержание детей и родителей (статья 157). При этом ответственность (вплоть до лишения свободы) наступает в случае неуплаты [родителем](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_222905/b05ea2f590079cf50b1e3fd116647bf8982fb770/#dst100078) без уважительных причин в нарушение решения суда или нотариально удостоверенного соглашения средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно [нетрудоспособных детей](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_222905/05fab1111f37f68eba0fc1e7269c8ad4eeb52f39/#dst100016), достигших восемнадцатилетнего возраста, если это деяние совершено неоднократно.

Между тем существуют и другие меры, которые на практике пока себя не оправдывают. Так, недостаточно эффективно используется на практике такая мера ответственности за нарушение алиментных обязательств, как отстранение от наследования родителя наследодателя, злостно уклонявшегося от выполнения лежащих на нем обязанностей по содержанию ребенка, предусмотренная п.2 ст. 1117 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Следует заметить, что в некоторых странах Евразийского экономического союза существуют и другие меры. Так законодательством республики Казахстан для неплательщиков алиментов установлен временный запрет на выдачу лицензий и разрешений. Кроме того, предусматривается приостановление действия ранее выданных должнику лицензий и разрешений, в том числе на занятие предпринимательской деятельностью[[55]](#footnote-55).

Семейное законодательство, регулирующее институт алиментных обязательств активно развивается. Так, 4 октября 2017 года Правительство внесло в Государственную Думу законопроект [№ 277183-7](http://sozd.parlament.gov.ru/bill/277183-7)*«*О внесении изменений в статью 278 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и статью 65 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (о признании должника по алиментным обязательствам безвестноотсутствующим, если его розыск оказался безрезультатным). Основной задачей этого закона является то, что государство дает ребенку, не получающему алименты от одного из безвести пропавшего родителя, материальные гарантии. Если спустя 1 год розыскное мероприятие является безуспешным, то исполнительное производство может быть закрыто и взыскатель алиментов может обратиться в суд, где отделение Пенсионного фонда по месту жительства будет обязано назначить ребенку пенсию по потере кормильца*.* Однако обязанности неплательщиков переходят на государство, где тратится федеральный бюджет[[56]](#footnote-56).

Между тем, тем, представляется, что одной из приоритетных задач совершенствования действующего законодательства является повышение эффективности исполнения требований о взыскании алиментов. Отдельные попытки совершенствования действующего правового механизма уже предприняты за последние годы, некоторые еще предстоит принять.

Семейный кодекс Российской Федерации закрепляет обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей. Следует заметить, что основанием возникновения алиментного обязательства по содержанию несовершеннолетнего ребенка - его происхождение от родителей (матери и отца), которое устанавливается в порядке, предусмотренном гл. 10 СК РФ.

Такой законодательный подход является традиционным для большинства современных правовых систем. Так, в Англии основанием возникновения родительских обязанностей является кровное родство ребенка с его родителями и его государственное признание. Для детей, рождённых в браке, установлена презумпции отцовства. То есть, то отцом ребенка признается муж матери. Если же родители ребенка на момент его рождения не состояли между собой в браке, презумпция отцовства действует и в том случае, если они вступили в брак впоследствии[[57]](#footnote-57).

Не вызывает сложностей установление происхождения ребенка от матери, в отличие от происхождения от отца. Исходя из этого, представляется, что главным вопросом, возникающий при анализе данного основания, - правовое положение детей, рожденных вне брака. Согласно статьи 48 Семейного кодекса Российской Федерации отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка; в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав - по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия - по решению суда. В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Наиболее часто отцовство устанавливается в порядке искового производства. Верховный Суд Российской Федерации сформулировал целый ряд важных разъяснений[[58]](#footnote-58). В частности, им было подчеркнуто, что, «если одновременно с иском об установлении отцовства предъявлено требование о взыскании алиментов, в случае удовлетворения иска об установлении отцовства алименты присуждаются со дня предъявления иска, как и по всем делам о взыскании алиментов (пункт 2 статьи 107 Семейного кодекса Российской Федерации). Вместе с тем возможность принудительного взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время в указанном случае исключается, так как до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик в установленном порядке не был признан отцом ребенка» (пункт 8). Это положение имеет принципиальное значение, так как оно означает, что дети, рожденные матерью, не состоящей в браке, отцовство в отношении которых не было установлено в предусмотренном законом порядке, права на получение алиментов на свое содержание не имеют, что, на наш взгляд, не вполне соответствует конституционному принципу равенства и основным началам семейно-правового регулирования.

Согласно нормам действующего законодательства выплата алиментов детям может производиться как путем заключения взаимных соглашений между родителями, так и в судебном порядке в форме исполнительного листа. В статье 103 Семейного кодекса Российской Федерации говорится, что родители вправе сами определять размер, уплачиваемых алиментов. При этом отмечается, что размер алиментов, выплачиваемых в пользу несовершеннолетних детей, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить в судебном порядке. Важно отметить, что в статья 81 Семейного кодекса Российской Федерации алиментирование происходит в долевом отношении от всех видов дохода обязанного к уплате родителя. Доля прописана в зависимости от числа детей, на содержание которых удерживаются алименты т. е. ежемесячно в размере: на одного ребенка — одной четверти, на двух детей — одной трети, на трех и более детей — половины заработка и иного дохода родителей.

В статье 104 Семейного кодекса Российской Федерации определены только самые основные способы уплаты алиментов: 1) в твердой денежной сумме, уплачиваемой с определенной периодичностью; 2) в долях от заработка и (или) иному доходу лица, выплачивающему алименты; 3) в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно; 4) путем предоставления какого-либо имущества; 5) иными способами, относительно которых достигнуто соглашение.

 При этом в соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов. Следует заметить, что в литературе норма устанавливающая размер алиментов в процентных ставках неоднократно подвергалась критике. Исходя из этого, представляется интересным привести пример некоторых европейских стран. Так в Дании и Норвегии определение размера алиментов в процентных ставках являлось единственной системой, рассчитанной на все случаи жизни[[59]](#footnote-59). Российский Семейный кодекс предусматривает две системы взыскания алиментов. В процентной ставке и в твердой денежной сумме. Сочетание этих двух способов дает возможность для каждой ситуации подобрать соответствующий подход. Исчисление алиментов в процентной ставке соответствует нуждам 90% населения, основной доход которого составляет заработная плата и которое нуждается в простой, дешевой и гибкой системе, не требующей постоянного обращения в суд при изменении дохода плательщика. На эту категорию данная система и была рассчитана. Для 10% плательщиков алиментов Семейным кодексом специально была предусмотрена более гибкая система определения размера алиментов в твердой денежной сумме, позволяющая учесть все специфические особенности каждого конкретного дела. Если применение системы определения размеров в процентных ставках в отношении олигархов, на которых она не была рассчитана, приводит к начислению астрономических сумм, это не проблема системы, а проблема ее применения не по назначению.

Соглашение об уплате алиментов может быть оспорено по общим основаниям, предусмотренным [§ 2](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100944&fld=134) «Недействительность сделок» главы 9 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также по специальным основаниям [статья 102](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100472&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, если алиментное соглашение существенно нарушает интересы несовершеннолетнего или недееспособного получателя алиментов, и [пункта 3 статьи 35](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100867&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, если для заключения соглашения об уплате алиментов отсутствует требуемое нотариально удостоверенное согласие супруга.

Одним из наиболее актуальных и часто применяемых в судебной практике является оспаривание алиментного соглашения по основанию [статьи 170](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100959&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации как мнимой сделки, т.е. совершенной без намерения создать соответствующие правовые последствия. Нередко мнимые алиментные соглашения заключаются с целью избежать погашения долга перед другими кредиторами. Следует заметить, что в настоящее время в судебной практике не выработано достаточно объективных критериев отграничения мнимых алиментных соглашений. На наш взгляд, основными критериями мнимости будет являться отсутствие нуждаемости совершеннолетнего получателя в алиментах или необоснованно завышенный размер алиментов на содержание несовершеннолетнего.

**Глава 3. Неимущественные соглашения в семейном праве**

**3.1.Согласшения об осуществлении родительских прав**

Родительские права осуществляются родителями совместно, поэтому необходимо достижение соглашений между ними по различным конкретным вопросам, касающимся воспитания и образования детей. Именно поэтому эту группу соглашений в литературе определяют как «соглашения о детях».

Для осуществления родительских прав характерен ряд особенностей.

1. Преимущественно неформальный, устный характер достижения и закрепления соглашений между родителями. Между тем, такое положение дел вызывает критику среди учёных в связи с тем, что устная форма договора о месте жительства ребенка, вряд ли может быть принята судом во внимание как доказательство достигнутой договоренности о месте жительства ребенка. Кроме того, отдельные учёные высказываются за необходимость закрепления нотариальной формы таких договоров, с целью защиты прав ребёнка[[60]](#footnote-60).

2. Фактическая возможность принятия родителем единоличных решений, которые другой родитель может одобрить, либо обращения за защитой своих родительских прав в орган опеки или суд. В тех случаях, когда родители проживают раздельно и между ними отсутствует семейная связь, они сохраняют формальное равенство родительских прав в отношении общих детей. Однако родитель, с которым проживает ребенок, имеет фактическую возможность в большей степени влиять на ребенка, единолично решать текущие вопросы его воспитания и образования.

3. В ряде случаев родительские права осуществляются в форме согласия или отказа от согласия на совершение каких-либо значимых юридических действий. Например, усыновление ребенка допускается с согласия его родителей ([статья 129](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100604&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации). Родитель вправе заявить о несогласии на выезд его ребенка из Российской Федерации ([статья 21](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=201263&dst=100141&fld=134) Федеральный [закон](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=201263) от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»[[61]](#footnote-61)).

4. Необходимость учета мнения ребенка. При этом по вопросам, указанным в [статьях 59](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100267&fld=134), [72](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100344&fld=134), [132](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100620&fld=134), [134](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100626&fld=134), [136](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100636&fld=134), [143](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100663&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, решение может быть принято только с согласия ребенка, достигшего возраста 10 лет.

5. Наличие механизма проверки на соответствие интересам ребенка действий родителей. Данный механизм реализуется путем обращения заинтересованных лиц в органы опеки или в судебном порядке.

Если говорить о родительских правах, то здесь особое значение имеют соглашения, заключаемые в ситуации, когда родители проживают раздельно: соглашение об определении места жительства ребенка и соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (будем именовать их далее «родительские соглашения»).

Данные соглашения имеют ряд особенностей:

1. они носят личный характер и передача прав и обязанностей по нему иным лицам невозможна;

2. предметом таких соглашений выступают личные неимущественные родительские права и обязанности;

3. приобретаемые по соглашению права и обязанности носят срочный характер и прекращаются с приобретением ребенком полной дееспособности;

4. они носят безвозмездный характер. Реализация родителем своего права на проживание с ребенком или на участие в его воспитании не может быть связана со встречным предоставлением другому родителю каких-либо выплат или, наоборот, с получением оплаты. Данное обстоятельство делает сомнительным законность включения в родительские соглашения условий о штрафах или неустойках за их нарушение. С другой стороны, [статья 330](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=101618&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации не ограничивает право использовать неустойку только случаями нарушения имущественных обязательств. Кроме того, следствием нарушений неимущественных прав родителей может быть компенсация морального вреда. А.П. Сергеев справедливо отмечает, что «нарушение личных прав граждан в сфере семьи и брака нередко наносит гражданам самые ощутимые физические и нравственные страдания, для компенсации которых нет никаких принципиальных препятствий»[[62]](#footnote-62).

Однако следует учесть вывод, сделанный Верховный Суд Российской Федерации о невозможности компенсации морального вреда за такие нарушения, поскольку не посчитал право на общение с ребенком личным неимущественным правом родителей[[63]](#footnote-63). Данная позиция Верховного Суда Российской Федерации видится неубедительной, так как классификация видов прав является дихотомической, то есть любое субъективное право может быть либо имущественным, либо неимущественным. А другого варианта нет. Если не относить право на общение с ребенком к числу неимущественных прав, то это значит относить его к числу имущественных, что очевидно неправильно;

5. они не создают родительских прав и обязанностей и не прекращают их, а лишь конкретизируют способы реализации существующих родительских прав и обязанностей;

6. они могут быть заменены решением суда. Так, при изменении семейных обстоятельств и возникновении спора родитель вправе непосредственно предъявить в суд иск об определении места жительства ребенка или об определении порядка общения с ребенком. Данную позицию разъяснил Верховный Суд в своем [Обзоре](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=125826) практики разрешения судами споров, связанных с воспитанием детей. Передача данного спора в суд автоматически отменяет действие предыдущих родительских соглашений. При этом согласно [пункта 2 статьи 66](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100309&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации по требованию родителя суд вправе определить порядок осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения.

Итак, особенность родительских соглашений заключается в том, что у них существует взаимозаменяемость с решениями суда. Если условия родительского договора перестают устраивать одну из сторон, такой родитель вправе требовать не изменения или прекращения существующего договора судом, а установления судом нового места жительства ребенка или нового порядка общения с ребенком.

Порядок осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребёнка, установлен статьёй  [66](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100307&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации[[64]](#footnote-64). Так, согласно пункта 1 указанной статьи родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. Кроме того, родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Пункт 2 статьи 66 Семейного кодекса Российской Федерации предусматривает право родителей заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Из буквального содержания данной нормы и самого названия соглашения следует, что субъектами соглашения о порядке осуществления родительских прав являются только родители. Между тем возможно также заключение близкого по своей правовой природе соглашения о порядке общения с ребенком, круг возможных субъектов которого не ограничивается только родителями. Так, согласно [статьи 67](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100313&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации близкие родственники ребенка имеют право на общение с ним, которое обеспечено судебной защитой. Данное обстоятельство дает возможность бабушкам, дедушкам, братьям и сестрам несовершеннолетнего ребенка урегулировать порядок общения с ребенком между собой и родителями во избежание судебных тяжб. Такого рода соглашение может носить многосторонний характер.

На практике более востребованы двусторонние соглашения, заключаемые между родителями. Это консенсуальный, безвозмездный договор, предметом которого является осуществление неимущественных прав.

Соглашение о порядке осуществления родительских прав может быть заключено как бессрочно, так и с указанием срока, в течение которого оно действует (однако в любом случае он прекращает своё действие с достижением ребенком совершеннолетия). Предмет договора состоит в определении порядка общения с ребенком со стороны отдельно проживающего родителя[[65]](#footnote-65). В своем соглашении родители могут еще больше конкретизировать порядок общения, указав, например, где и как будет проводить время родитель вместе с ребенком, по каким дням забирать из школы и т.д. Некоторые авторы полагают, что соглашение об осуществлении родительских прав может включать условие о выборе религии ребенка[[66]](#footnote-66). Подобного рода условия родители могут при желании включить в свое соглашение, однако следует иметь в виду, что их исполнение возможно только на добровольной основе и не подлежит принудительной судебной защите. Это же касается и посещения спортивных секций, выбора учебного заведения и будет зависеть в первую очередь от желания самого ребенка.

Также родители могут в своем соглашении определить конкретное место, где будет происходить общение, или оговариваться, что общение происходит только в присутствии другого родителя. Однако подобного рода условия достаточно серьезно ограничивают права родителя на общение. В случае возникновения судебного спора суд будет при установлении порядка общения исходить из того, что при отсутствии доказательств какого-либо негативного влияния на ребенка со стороны родителя такие ограничения не требуются.

Место встреч родителя и ребенка должно определяться сторонами в зависимости от конкретных обстоятельств: погодных условий, состояния здоровья ребенка, его желаний и не может быть ограничено лишь квартирой родителя, с которым ребенок не проживает. Данный вывод подтверждается и материалами судебной практики[[67]](#footnote-67).

Соглашение о порядке общения с ребенком при нежелании одного из родителей выполнять его в прежнем виде не подлежит принудительному исполнению в натуре, а может быть заменено решением суда, которым будет определен новый порядок общения. В этой связи соглашение о порядке общения с ребенком рассчитано только на его добровольное исполнение сторонами, а возникновение спора влечет право на замену такого соглашения решением суда. Тем не менее заключение письменного соглашения о порядке общения целесообразно, поскольку в случае возникновения спора оно будет подтверждать сложившийся ранее порядок общения, что, как правило, принимается во внимание судом. Кроме того, исполнение соглашения может быть обеспечено такими мерами ответственности, как неустойка и компенсация морального вреда, хотя судебная практика их применения не сформировалась.

Заменимость соглашения о порядке общения с ребенком решением суда означает, что суд с процессуальной точки зрения не рассматривает спор об изменении условий заключенного родителями соглашения, а устанавливает новый порядок общения с ребенком. Не исключена возможность заявления иска о расторжении ранее заключенного соглашения о порядке общения с ребенком без рассмотрения вопроса об установлении нового порядка общения. Однако данная позиция небезупречна, поскольку отмена существующего установленного порядка общения с ребенком без замены новым в ситуации, когда родители находятся в конфликте по данному вопросу, явно не соответствует интересам несовершеннолетнего ребенка.

**3.2.Договоры об осуществлении опеки или попечительства над несовершеннолетними**

Опека как юридический термин имеет значение особой правовой формы семейного воспитания несовершеннолетнего, оставшегося без попечения родителей. О востребованности данного института говорят темпы роста (снижения) численности детей, оставшихся без попечения родителей (таблица 2) и темпы роста числа семей, желающих принять ребенка на воспитание (таблица 3).

Таблица 2 - Темпы роста (снижения)

численности детей, оставшихся без попечения родителей (на конце отчётного года, в процентах к предыдущему году)

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | 2009 | 2010 | 2011 | 2012 | 2013 | 2014 | 2015 | 2016 | 2017 |
| Темпы роста (снижения) численности детей, оставшихся без попечения родителей (на конце отчётного года, в процентах к предыдущему году) | 104,5 | 95,5 | 98,2 | 98,4 | 78,4 | 97,22 | 96,8 | 96,8 | 96,4 |

Таблица 3 - Темпы роста числа семей,

желающих принять ребенка

на воспитание (на конце отчётного года,

в процентах к предыдущему году)

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | 2009 | 2010 | 2011 | 2012 | 2013 | 2014 | 2015 | 2016 | 2017 |
| Темпы роста числа семей, желающих принять ребенка на воспитание (на конце отчётного года, в процентах к предыдущему году) | 168,1 | 98,1 | 77,5 | 101,0 | 140,8 | 131,6 | 127,6 | 119,9 | 101,6 |

В 2008 году был принят Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» (далее – Федеральный закон № 48-ФЗ)[[68]](#footnote-68). Потребность в принятии Федерального закона № 48-ФЗ была обусловлена необходимостью не только введения новых правил правовой регламентации соответствующих отношений, но и унификации в этой части законодательных актов субъектов Российской Федерации. Внедрение на уровне субъектов иных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, породило противоречия в правовом регулировании схожих форм воспитания детей либо наоборот, формальное дублирование законов.

Легальные определения понятий «опеки» и «попечительство» дано в [статье 2](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100012&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ. Опека или попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов. Между тем, понятие «дети оставшиеся без попечения родителей» употребляется в действующем законодательстве в узком и широком смысле. В узком смысле понятие не включает детей, родители которых умерли (дети-сироты). В широком смысле понятие охватывает все случаи, когда дети остаются без попечения родителей, в том случае, когда родители умерли, а также другие случаи отсутствия родительского попечения над детьми.

Можно указать на следующие основные отличия опеки от попечительства.

1. опека устанавливается над несовершеннолетним в возрасте до 14 лет, а попечительство устанавливается над несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет;

2. при попечительстве в отличие от опеки у подопечного больше объем дееспособности. Так, подопечный, достигший возраста 14 лет, самостоятельно заключает сделки, часть из которых требует письменного согласия попечителя, а сделки, перечисленные в [части 2 статьи 26](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100149&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации, не требуют такого согласия.

В зависимости от характера исполнения опекуном своих обязанностей и от контроля за ним опека (попечительство) существует в следующих формах:

- классическая опека (как возмездная, так и безвозмездная);

- приемная семья;

- некоторые формы патронажа, где патронатный воспитатель имеет статус опекуна (попечителя).

По длительности опека (попечительство) может быть:

- бессрочной (классическая опека (попечительство), которая прекращается при наступлении полной дееспособности, - [пункт 3 статьи 40](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=100225&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации);

- срочной (приемная семья, где договор о приемной семье заключается сроком до 3 лет с возможным последующим перезаключением на новый срок; договоры о патронатном воспитании, предусмотренные региональным законодательством, как правило, также носят срочный характер);

- краткосрочной (так, согласно [пункта 5 статьи 12](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100225&fld=134) Закона № 48-ФЗ предварительная опека или попечительство прекращаются по истечении 6 месяцев, также может быть краткосрочной временная опека, установленная в порядке [пункта 1 статьи 13](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100097&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ по просьбе родителей, которые временно по уважительным причинам не могут исполнять свои родительские обязанности, например на период тяжелой болезни, отъезда в длительную командировку и т.п.).

Согласно [пункта 6 статьи 145](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=33&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации[[69]](#footnote-69) устройство ребенка под опеку или попечительство допускается в соответствии с Федеральным законом № 48-ФЗ по договору об осуществлении опеки или попечительства, в том числе по договору о приемной семье, либо в случаях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, по договору о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании).

Договор о возмездной опеке, договор о приемной семье, договор о патронатном воспитании составляют группу договоров, предметом которых является опека (попечительство) над несовершеннолетними. Данные договоры, несмотря на некоторую специфику каждого, характеризуются общей правовой природой и рядом общих черт.

Вопрос о правовой природе группы договоров об опеке над несовершеннолетними зависит от отраслевой принадлежности института опеки и попечительства над несовершеннолетними. Рассмотрим с этой точки зрения конкретные обязанности опекунов. К ним можно отнести три группы обязанностей.

Во-первых, обязанность по воспитанию и обучению ребенка, забота о его здоровье, физическом и нравственном развитии. Данная обязанность не отличается от родительской обязанности и носит семейно-правовой характер, собственно, поэтому передача под опеку является формой устройства ребенка в семью.

Во-вторых, обязанность по материальному содержанию ребенка. Опекун и попечитель, в отличие от родителей, не имеют семейно-правовой обязанности содержать ребенка за свой счет.

Третья группа обязанностей - защищать права и интересы подопечного, восполнять его дееспособность путем совершения сделок и юридических действий в интересах подопечного - также основана на гражданско-правовых отношениях представительства.

Таким образом, мы видим смешанную правовую природу института опеки. Он включает как семейно-правовые, так и гражданско-правовые отношения. Кроме того, опекун находится в административном подчинении по отношению к органу опеки и попечительства в части назначения и отстранения от исполнения опекунских обязанностей, а также в подотчетности своих действий в качестве опекуна.

В юридической литературе среди учёных также отсутствует единство в вопросе правовой природы договора о приемной семье. Так, ряд учёных считают его специальным семейно-правовым договором; другие относит его к разновидности гражданско-правового договора возмездного оказания услуг; трети указывают на смешанную гражданско- и семейно-правовую природу договора о приемной семье.

Особенностями группы договоров об опеке над несовершеннолетними являются:

1) специальный субъектный состав (с одной стороны - лица, которым передается ребенок, а другой - орган опеки и попечительства);

2) наличие специальной процедуры подбора опекуна (попечителя);

3) наличие специальных требований к личности опекуна (приемных родителей, патронатных воспитателей), установленных [статьёй 146](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100677&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации;

4) предпосылкой для заключения договора об опеке и о приемной семье выступает акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна ([пункт 6 статьи 11](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100087&fld=134), [статья 14](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100102&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ);

5) условием для назначения опекуна (попечителя) является согласие самого опекуна (попечителя), а также ребенка, достигшего возраста 10 лет;

6) фидуциарный характер договоров об опеке над несовершеннолетними;

7) как и родительские соглашения, договоры об опеке над несовершеннолетними носят личный характер;

8) определение условий договоров об опеке над несовершеннолетними преимущественно нормами законодательства;

9) наличие у органов опеки и попечительства специальных административных надзорных полномочий за деятельностью опекунов и попечителей;

10) специальный целевой характер договоров об опеке.

11) ограничение свободы договора. Оно выражается, во-первых, в запрете включать в договор условия, расширяющие права опекуна (попечителя) по сравнению с тем, как они установлены законодательством, однако возможно договорное сужение прав опекунов и попечителей;

12) признание государством особого социально значимого характера деятельности опекунов и попечителей, в связи с чем устанавливаются различные формы государственной поддержки этой деятельности.

Договор о возмездной опеке как специальная разновидность опеки получил нормативное закрепление с вступлением в силу с 1 сентября 2008 г. Федерального закона № 48-ФЗ.

Согласно [пункта 2 статьи 16](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100116&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ орган опеки и попечительства, исходя из интересов подопечного, вправе заключить с опекуном или попечителем договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях. Вознаграждение опекуну или попечителю может выплачиваться за счет доходов от имущества подопечного, средств третьих лиц, а также средств бюджета субъекта Российской Федерации.

Заключению договора о возмездной опеке предшествует принятие органом опеки и попечительства акта о назначении опекуна (попечителя). Именно с данным актом законодатель связывает возникновение у опекуна прав и обязанностей законного представителя подопечного. Право опекуна или попечителя на вознаграждение возникает с момента заключения договора об осуществлении опеки или попечительства ([пункт 3 статьи 14](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100105&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ). Из содержания данной нормы можно сделать вывод, что предмет договора о возмездной опеке ограничивается только условием о размере и порядке выплаты вознаграждения опекуну. Что касается специальных условий содержания, воспитания, образования подопечного, срока опеки, то они, как и при классической безвозмездной опеке, могут указываться в самом акте о назначении опекуна ([пункт 6 статьи 11](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100087&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ).

Между тем не исключена возможность дублирования условий опеки как в акте о назначении опекуна, так и в договоре о возмездной опеке. В литературе высказываются разные мнения о необходимости включения в текст соглашения об осуществлении опеки или попечительства обычных условий договора. Ряд авторов не видят в этом особой необходимости, поскольку круг обязанностей опекуна очерчен законом, хотя повторение их в договоре может иметь информационную функцию[[70]](#footnote-70). Иное мнение высказывает Е.А. Татаринцева, которая полагает, что, «учитывая общественную значимость договора об осуществлении опеки и попечительства, направленного на формирование личности ребенка, оставшегося без попечения родителей, все условия договора должны быть тщательно прописаны в соответствии с законом и индивидуализированы с учетом сложившейся семейной ситуации каждого отдельного ребенка»[[71]](#footnote-71). На последний довод можно возразить, поскольку установление классической безвозмездной опеки обходится без договорной конструкции, а индивидуализация ее условий успешно решается в акте о назначении опекуна. Дублирование условий опеки в акте и в договоре ставит вопрос о возможной коллизии между этими условиями. В случае противоречивости условий опеки приоритет должны иметь те условия, которые ограничивают права опекуна. Если условия не затрагивают объем прав, то, по нашему мнению, приоритет следует отдавать условиям акта о назначении опекуна, поскольку он является правовым основанием для договора о возмездной опеке.

Существенными условиями договора о возмездной опеке являются условия о порядке выплаты и о размере вознаграждения опекуну (попечителю) за выполнение соответствующих обязанностей. Согласно [статья 16](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100114&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ источниками вознаграждения могут служить:

1) доходы от имущества подопечного;

2) средства третьих лиц (например, благотворительных фондов);

3) средства бюджета субъекта Российской Федерации;

4) в форме безвозмездного пользования опекуном имуществом подопечного.

Согласно [пункта 4](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=186173&dst=100089&fld=134) Правил заключения договора об осуществлении опеки и попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного предельный размер вознаграждения, выплачиваемый опекуну по договору за счет доходов от имущества несовершеннолетнего гражданина, не может превышать 5% дохода от имущества несовершеннолетнего гражданина за отчетный период, определяемого по отчету опекуна о хранении, об использовании имущества несовершеннолетнего подопечного и об управлении таким имуществом.

Основания и порядок выплаты вознаграждения опекунам за счет средств бюджета субъекта РФ могут регулироваться нормативными актами соответствующего субъекта РФ. Отсутствие нормативной регламентации этих вопросов порождает на практике проблему пределов свободы усмотрения органов опеки в вопросах, с кем из опекунов и на каких условиях заключать соглашения о вознаграждении. Е.А. Жеребцова обоснованно замечает: «Существующие в практике случаи отказа в предоставлении опеки на возмездной основе, возникающие в связи с наделением органов опеки и попечительства правом принимать решение о выборе формы опеки, могут быть расценены как коррупциогенный фактор, поскольку такие решения принимаются должностными лицами территориальных органов, на основании исключительно личного отношения к заявителю и на иных основаниях, не определенных законом»[[72]](#footnote-72).

На наш взгляд, вопросы выплаты вознаграждения за счет имущества подопечного или в форме безвозмездного пользования имуществом подопечного должны решаться индивидуально органом опеки и попечительства в зависимости от наличия и состава такого имущества, характера отношений между опекуном и подопечным. Вопросы выплаты вознаграждения за счет третьих лиц должны определяться этими третьими лицами. В данном случае возможно заключение отдельного соглашения между опекуном и благотворительной организацией, спонсирующей его. Наконец, расходование средств регионального бюджета на цели выплаты вознаграждения опекунам должно осуществляться по нормативно закрепленным правилам данного региона.

Особенностью договора о возмездной опеке, как и иных договоров об установлении опеки, является закрепление прав опекуна в два этапа: принятие акта органом опеки и попечительства об установлении опеки и собственно заключение договора. После первого этапа заключение договора с конкретным опекуном становится обязательным для органа опеки.

Процедура заключения договора предусмотрена [пункта 3](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=186173&dst=100086&fld=134) Правил заключения договора об осуществлении опеки и попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного. Договор заключается по месту жительства подопечного и опекуна в течение 10 дней со дня принятия органом опеки и попечительства по месту жительства несовершеннолетнего гражданина решения о назначении опекуна. В случае если при заключении договора между сторонами возникли разногласия, орган опеки и попечительства, получивший от опекуна письменное предложение о согласовании спорных условий, в течение 6 дней со дня получения предложения принимает меры по согласованию условий договора либо в письменной форме уведомляет опекуна об отказе в его заключении.

Согласно [пункт 2 статьи 14](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=189610&dst=100104&fld=134) Федерального закона № 48-ФЗ при необоснованном уклонении органа опеки и попечительства от заключения договора об осуществлении опеки или попечительства опекун или попечитель вправе ему предъявить иск в суд о понуждении заключить договор.

Следует признать, что особенность правового регулирования договора о возмездной опеке состоит в достаточно узкой сфере его практического применения. Необходимость преобразования опеки в возмездную может быть обусловлена необходимостью для опекуна пользоваться имуществом подопечного.

С учетом изложенного представляется необоснованным мнение о необходимости существования специального договора о возмездной опеке. Вопросы выплаты вознаграждения опекуну или разрешения ему использовать имущество подопечного вполне могут разрешаться актами органа опеки и попечительства в рамках института классической опеки. Следует согласиться с Н.А. Темниковой, которая указывает, что «договоры об опеке и попечительстве, предусматривающие выплату вознаграждения за счет субъекта Российской Федерации, не предполагают возникновения, изменения новых правоотношений, даже само получение вознаграждения за счет бюджетных средств уже предусмотрено актом органов опеки и попечительства. В случае просрочки выплаты вознаграждения опекуну возможность понуждения к исполнению обязанности обусловлена прежде всего законом, прекращение соглашения, в том числе и односторонний отказ, не прекращают опеки (попечительства). Поэтому представляется, что в случае выплаты вознаграждения из бюджета можно говорить лишь о соглашении, которое является элементом фактического состава, необходимого для получения вознаграждения, но договором в понимании цивилистом оно вряд ли является. Насколько необходим в этом случае договор? На наш взгляд, именно в вышеуказанном случае он является избыточным, мало того, он фактически не обладает свойствами юридического факта»[[73]](#footnote-73).

Другим видом договора об осуществлении опеки или попечительства

над несовершеннолетними является договор о приемной семье.

Приёмная семья действующим семейным законодательством определяется как опека или попечительство над ребенком или детьми, который осуществляются по договору о приемной семье. Данный договор заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями (родителем), на срок, указанный в этом договоре.

Приемными родителями могут быть супруги, а также отдельные граждане, желающие принять ребенка или детей на воспитание. Не могут быть приемными родителями одного и того же ребенка лица, не состоящие в браке между собой ([пункт 1 статьи 153](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=59&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации).

Приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку (детям) осуществляют права и исполняют обязанности опекуна или попечителя.

Порядок создания приемной семьи регулируется [Правилами](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=186173&dst=100091&fld=134) создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка (детей) в приемной семье[[74]](#footnote-74), которыми предусмотрен заявительный порядок заключения договора о приемной семье. При этом, приемные родители приобретают правовой статус опекуна (попечителя) ребенка с момента принятия органом опеки и попечительства акта об их назначении опекунами (попечителями), а правовой статус приемных родителей - с момента заключения договора о приемной семье.

Приемные родители должны отвечать требованиям, установленным для опекунов в [статье 146](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100677&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации. При рассмотрении вопроса о возможности лиц (лица) стать приемными родителями (приемным родителем) учитываются их личностные качества, состояние здоровья, способность к исполнению обязанностей по воспитанию ребенка, взаимоотношения с другими членами семьи, проживающими совместно с ними.

Орган опеки и попечительства предоставляет гражданам, выразившим желание взять ребенка на воспитание в приемную семью, информацию о ребенке, который может быть передан на воспитание в приемную семью, и выдает направление для посещения ребенка по месту его жительства (нахождения). Организация для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, под надзор которой помещен ребенок, обязана ознакомить лиц, выразивших желание взять ребенка на воспитание в приемную семью, с личным делом ребенка и медицинским заключением о состоянии его здоровья.

При принятии на воспитание ребенка с ограниченными возможностями здоровья в акте органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя указывается на наличие у них необходимых для этого условий.

Передача ребенка в приемную семью осуществляется с учетом его мнения. Передача в приемную семью ребенка, достигшего возраста 10 лет, осуществляется только с его согласия. Дети, являющиеся родственниками, передаются в одну приемную семью, за исключением случаев, когда они не могут воспитываться вместе.

[Пунктом 3](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=186173&dst=100096&fld=134) Правил установлена рекомендация о том, что количество детей в приемной семье, включая родных и усыновленных детей, не превышает, как правило, 8 человек.

На воспитание в приемную семью могут быть переданы дети в возрасте до восемнадцати лет, оставшиеся по различным причинам без попечения единственного или обоих родителей. Перечень данных причин определён [статьёй 121](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100544&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации, также [статьёй 1](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200938&dst=100009&fld=134) Федеральный закон от 21.12.1996 № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»[[75]](#footnote-75).

Перечень сведений, которые должны быть включены в договор о приёмной семье определён [статьёй 153.1](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=62&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации. В настоящее время договор о приёмной семье заключает по типовой форме, утверждённой Минобрнауки России от 31 августа 2010 г. № 06-364.

[Пунктом 2 статьи 152](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=55&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации предусмотрено субсидиарное применение гражданского законодательства о возмездном оказании услуг к отношениям, возникающим из договора о приемной семье, не урегулированным семейным законодательством, поскольку это не противоречит существу таких отношений. Данная норма отграничивает отношения по договору о приемной семье от трудовых правоотношений, однако не свидетельствует о чистом гражданско-правовом характере договора о приемной семье. Ранее мы отмечали смешанный характер правовой природы института опеки, разновидностью которого является договор о приемной семье, что позволило ряду авторов отнести его к числу комплексных полиотраслевых договоров[[76]](#footnote-76).

В литературе высказывается точка зрения, что договор о приемной семье можно отнести к договорам в пользу третьего лица, «поскольку приемные родители осуществляют права и несут обязанности в отношении ребенка, принятого на воспитание, а также перед ним несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей». На наш взгляд, конструкция договора в пользу третьего лица ([статья 430](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=102039&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации) рассчитана исключительно на случаи наделения третьего лица имущественными правами по отношению к должнику, где такое третье лицо выступает в качестве выгодоприобретателя (бенефициара). Несовершеннолетний ребенок по отношению к приемным родителям не выступает в качестве выгодоприобретателя и не наделяется правами кредитора, а его материальное содержание основано на отношениях законного представительства и распоряжения приемными родителями суммами алиментов и пособий в интересах несовершеннолетнего.

Основания прекращения договора о приёмной семье установлены [статьёй 153.2](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=65&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации. Так установлено, что договор о приемной семье прекращается по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством для прекращения обязательств, а также в связи с прекращением опеки или попечительства. Кроме того, приемные родители вправе отказаться от исполнения договора о приемной семье при наличии уважительных причин (болезнь, изменение семейного или имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с ребенком или детьми, наличие конфликтных отношений между детьми и другие).

Орган опеки и попечительства вправе отказаться от исполнения договора о приемной семье в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка или детей, возвращения ребенка или детей родителям либо усыновления ребенка или детей.

Кроме того, если основанием для расторжения договора о приемной семье послужило существенное нарушение договора одной из сторон по ее вине, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением этого договора.

Другой разновидность договора об осуществлении опеки является договор о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании). Данный договор регулируется как общими положениями федерального законодательства об опеке, так и законами субъектов Российской Федерации, которыми может предусматриваться существование данного института на территории того или иного субъекта Российской Федерации.

От патроната необходимо отличать патронаж, предусмотренный [статьёй 41](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=97&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации. Так, пунктом 1 статьи 41 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности, может быть установлен патронаж. Помощник такого совершеннолетнего дееспособного гражданина не является его опекуном или иным законным представителем, а совершает действия на основании договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора.

До 2008 года федеральное законодательство не определяло патронат только как разновидность опеки (попечительства). В этой связи региональное законодательство предусматривало различные виды патроната.

Региональное законодательство определяло правовой статус патронатных воспитателей по двум моделям: они наделялись правами опекуна или попечителя (как в настоящее время) либо не имели статуса законных представителей, а их правомочия определялись трудовым договором с детским учреждением.

Изменения в законодательстве 2008 года значительно сузили сферу применения договора о патронате, поскольку перестала допускаться передача ребёнка в семью к патронатному воспитателю без наделения последнего правами опекуна с сохранением прав законного представительства со стороны детского учреждения.

**Заключение**

Действующий Семейный кодекс Российской Федерации устанавливает для участников семенных отношений возможность их урегулирования путем заключения семейно-правовых соглашений.

В отличие от гражданско-правовых договоров договоры (соглашения) в семейном праве имеют ряд особенностей:

1) целями семейно-правовых договоров являются воспитание ребенка, поддержка нуждающегося члена семьи, справедливый раздел имущества, реализация права ребенка на семейное воспитание и т.д.;

2) субъектами семейно-правовых договор могут быть только граждане, являющиеся членами семьи или, во всяком случае, обладающие взаимными семейными правами и обязанностями;

3) соглашения в семейном праве не являются самостоятельными юридическими фактами, порождающими семейное правоотношение;

4) в семейно-правовых соглашениях присутствует публичный интерес;

5) субъекты семейных отношений при заключении соглашений не обладают свободой выбора стороны соглашения, вида соглашения, они весьма ограничены в определении его содержания;

6) подавляющее большинство семейно-правовых договоров характеризуется наличием «слабой стороны»;

7) основой заключения семейно-правового договора являются ситуационные критерии, такие как «интересы члена семьи», «интересы ребёнка» и т.д.;

8) семейно-правовые соглашения широко применяются в сфере личных неимущественных отношений;

9) при заключении семейно-правовых соглашений особое значение имеет теснейшее взаимодействие права и морали, формально-юридических и нравственных начал.

В настоящее время в науке семейного права довольно интенсивно идет процесс разработки теории семейно-правового договора. Основными направлениями здесь являются разработка понятийного аппарата и общих положений о договоре в семейном праве; расширение сферы применения семейно-правового договора; унификация правового регулирования однотипных по своей природе договорных отношений; разработка положений о договорной ответственности и обеспечении исполнения семейно-правовых договорных обязательств; совершенствование отдельных семейно-правовых институтов.

Особое значение для разработки теории семейно-правового договора является решение вопроса о применении гражданского законодательства к семейно-правовым соглашениям. Следует заметить, статья 4 Семейного кодекса Российской Федерации содержит специальное правило о применении гражданского законодательства к семейным отношениям. Из буквального прочтению этой нормы вытекают два условия такого применения: 1) семейные отношения не урегулированы семейным законодательством; 2) применение норм гражданского законодательства не противоречит существу семейных отношений. Особую практическую значимость имеет вопрос о применимости к семейным правоотношениям положений [статьи 421](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=101989&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации «Свобода договора». Действует ли и в каких пределах право участников семейных правоотношений заключать между собой непоименованные и смешанные договоры? На наш взгляд, это возможно и не противоречит существу семейных отношений, однако смешение соглашений ограничено рамками близких предметов.

Сегодня учёным семейно-правовые соглашения классифицируются по различным основаниям. Однако, далее нами будет использована классификация таких по соглашений по сфере их применения: имущественные соглашения (брачный договор, соглашения об определении долей и о разделе общего имущества супругов, соглашения об уплате алиментов) и неимущественные соглашения (соглашения об осуществлении родительских прав, договоры об осуществлении опеки или попечительстванад несовершеннолетними**).**

Брачный договор – это возможность для супругов устанавливать законный режим их совместной собственности как во время брака, так и после его расторжения. Институт брачного договора был новеллой Семейного кодекса российской Федерации 1995 года. Советское законодательство носило строго императивный характер, и устанавливала сугубо совместный режим имущества супругов.

Следует заметить, что многие условия брачного договора являются предметом научных дискуссий. Так, предметом научной дискуссии являются вопросы о действии договора во времени и сама правовая природа брачного договора. Данный вопрос имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Нам представляется, что данный договор имеет смешанную природу, что позволяет говорить о нём как об особом семейно-правовом соглашении.

Рассматривая брачный договор, следует учесть особенности субъективного состава: супруги, то есть лица, состоящие в браке, и лица, вступающие в брак.

Следует заметить, что законодатель по поводу «лиц, вступающих в брак» не определяет пределы данной категории субъектов. Так, совершенно не имеет значения, подано ли заявление в орган записи актов гражданского состояния для заключения брака, назначена ли дата его заключения, в данном случае достаточно самого намерения это сделать.

В настоящее время ведется дискуссия по поводу формулировки «лица, вступающие в брак». Нам представляется верной позиция, согласно которой «вступающими» в брак следует считать лиц после подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния.

В современных условиях (не только российских, но и мировых) правовая природа брачного договора более всего анализируется на предмет возможности заключения брачного договора в условиях фактического брака. Представляется, что фактические супруги как граждане могут заключить брачный договор, но он не вступит в силу, пока они не зарегистрируют брак официально, так как фактические брачные отношения не урегулированы российским правом.

Среди учёных так же нет единства во мнении о возможности заключения брачного договора через представителя или по доверенности. Заключение брачного договора по доверенности прямо не запрещено нормами семейного законодательства. Однако на сегодняшний день большинство ученых поддерживает позицию, согласно которой ввиду особенностей брачного договора его заключение по доверенности невозможно. Ввиду изложенного предлагаем дополнить [статью 41](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=286675&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100187&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации пунктом 1.3 следующего содержания:

«Заключение брачного договора по доверенности невозможно».

Законный режим совместной собственности распространяется только на имущество супругов, которое нажито ими в период брака. Имущество, принадлежащее супругу до вступления в брак, остается в его индивидуальной собственности. В [пункте 2 статьи 34](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=191684&dst=100157&fld=134) Семейного кодекса Российской Федерации указаны виды доходов, которые поступают в совместную собственность супругов.

Режим совместной собственности супругов прекращается при прекращении брака или при заключении супругами брачного договора, которым избирается иной имущественный режим. Между тем супруги может изменить режим совместно собственности имущества путём заключения соглашения об определении долей или о разделе общего имущества.

На наш взгляд, таким соглашения всегда имеют гражданско-правовую природу, поскольку их регулятивные функции ограничиваются исключительно отношениями собственности.

Соглашение об определении долей и соглашение о разделе общего имущества различаются по своему предмету и по форме сделки.

Институт алиментных обязательств является одним из важных в современном семейном праве, а сами алиментные обязательства носят компенсационный характер.

Российский законодатель не дает определения понятия соглашения об уплате алиментов, а при отсутствии легального определения этого понятия правовая наука этот вопрос считает спорным. Нет среди ученых единого мнения по формированию его доктринального понятия. Для правоприменительной практики обозначенный вопрос также весьма актуален, так как затрагивает не только семейное право, но и нотариат, исполнительное, гражданское, налоговое право.

Сегодня алиментные отношения в России регламентируются Семейным Кодексом Российской Федерации. Перечень членов семей, имеющих право на получение алиментов, определён главами 13, 14 и 15 Семейного кодекса Российской Федерации. При этом следует отметить, что право на получение алиментов имеют не только дети и родители, но другие члены семьи (братья, сестры, дедушки, бабушки, фактические воспитанники и др.). Для каждой группы получателей установлены особенности назначения и взыскания алиментов.

Согласно нормам действующего законодательства выплата алиментов детям может производиться как путем заключения взаимных соглашений между родителями, так и в судебном порядке в форме исполнительного листа. В статье 104 Семейного кодекса Российской Федерации определены только самые основные способы уплаты алиментов: 1) в твердой денежной сумме, уплачиваемой с определенной периодичностью; 2) в долях от заработка и (или) иному доходу лица, выплачивающему алименты; 3) в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно; 4) путем предоставления какого-либо имущества; 5) иными способами, относительно которых достигнуто соглашение.

 При этом в соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов. Следует заметить, что в литературе норма устанавливающая размер алиментов в процентных ставках неоднократно подвергалась критике.

Родительские права осуществляются родителями совместно, поэтому необходимо достижение соглашений между ними по различным конкретным вопросам, касающимся воспитания и образования детей.

В ситуации, когда родители проживают раздельно, заключаются соглашения об определении места жительства ребенка или о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка («родительские соглашения»). Данный соглашения носят публичный и срочный характер. Они являются безвозмездными и не создают родительских прав и обязанностей и не прекращают их, а лишь конкретизируют способы реализации существующих родительских прав и обязанностей. Родительские соглашения могут быть заменены решением суда, и наоборот.

Семейное законодательство не устанавливает специальных требований к форме соглашения об определении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей. С практической точки зрения оптимально условие о месте жительства ребенка включить в соглашение об уплате алиментов. Допустимо заключение данного соглашения в простой письменной форме и даже устно. В последнем случае заинтересованный родитель может впоследствии столкнуться с трудностями при доказывании наличия подобного соглашения.

Соглашение об определении места жительства ребенка, заключенное в письменной форме, имеет консенсуальный характер. Оно может быть заключено как в период раздельного проживания, так и во время совместного проживания с целью определить место жительства ребенка на будущее время. При этом данное условие не может быть включено в брачный договор. Устное соглашение об определении места жительства ребенка имеет черты реального договора, его действительность определяется фактическим исполнением.

Другим видом неимущественных соглашений в семейном праве являются договоры об осуществлении опеки и попечительстве.

Вопрос о правовой природе группы договоров об опеке над несовершеннолетними зависит от отраслевой принадлежности института опеки и попечительства над несовершеннолетними. Приставляется, что институт опеки и попечительства носит смешанную правовую природу, так включает в себя семейно-правовые, так и гражданско-правовые отношения. Кроме того, опекун находится в административном подчинении по отношению к органу опеки и попечительства в части назначения и отстранения от исполнения опекунских обязанностей, а также в подотчетности своих действий в качестве опекуна.

Другим видом договора об осуществлении опеки или попечительства

над несовершеннолетними является договор о приемной семье.

В литературе высказывается точка зрения, что договор о приемной семье можно отнести к договорам в пользу третьего лица, «поскольку приемные родители осуществляют права и несут обязанности в отношении ребенка, принятого на воспитание, а также перед ним несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей». На наш взгляд, конструкция договора в пользу третьего лица ([статья 430](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RZR&n=200566&dst=102039&fld=134) Гражданского кодекса Российской Федерации) рассчитана исключительно на случаи наделения третьего лица имущественными правами по отношению к должнику, где такое третье лицо выступает в качестве выгодоприобретателя (бенефициара). Несовершеннолетний ребенок по отношению к приемным родителям не выступает в качестве выгодоприобретателя и не наделяется правами кредитора, а его материальное содержание основано на отношениях законного представительства и распоряжения приемными родителями суммами алиментов и пособий в интересах несовершеннолетнего.

**Список использованных нормативных правовых актов и литературы**

**Нормативные правовые акты**

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/), 01.08.2014.
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
4. О внесении изменений в статью 278 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Федеральный закон «Об исполнительном производстве»: Федеральный закон от 07.03.2018 № 48-ФЗ // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
5. Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О государственной регистрации недвижимости» // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
6. Об опеке и попечительстве: Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
7. Об исполнительном производстве: Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
8. О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон от 21.12.1996 № 159-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
9. О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию: Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 11.10.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).
10. Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан: Постановление Правительства РФ от 18.05.2009 № 423 (ред. от 30.12.2017) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).

**Учебная и научная литература**

1. Абрамова Е.Н., Аверченко Н.Н., Байгушева Ю.В. и др. Гражданское право: Учебник в 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. М.: ТК «Велби», 2009. Т. 3. – 800 с.
2. Алейникова В.В. Влияние итогов раздела имущества супругов на отношения по содержанию между бывшими супругами: постановка проблемы и возможные пути решения // Закон. - 2018. - № 6. - С. 52 - 61.
3. Альбиков И.Р. [Общие положения правового регулирования](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=64123) совместной собственности супругов // Семейное и жилищное право. - 2012. – № 3. - С. 3
4. Антокольская М.В. Правовое регулирование алиментных отношений в зарубежных странах // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 1. - С. 39 - 42.
5. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, 2014. – 432 с.
6. Антропова И.Р. К вопросу о правовой природе брачного договора в современном семейном праве России // Вестник Удмуртского университета. Серия «Экономика и право». - 2013. - № 2. - С. 115-119.
7. Барков А.В. [Институт приемной семьи](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=50254) в частном праве России: некоторые тенденции и перспективы развития // Гражданское право. - 2010. - № 3. - С. 43 - 47.
8. Белов В.А. [Перспективы развития общего понятия](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=18079&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100281&fld=134) договора и принципа свободы договора в российском частном праве // Свобода договора: Сборник статей /Отв. ред. М.А. Рожкова. М., 2016. – 324 с.
9. Белякова А.М., Е.М. Ворожейкин Советское семейное право: Учебник. – М.: Юридическая литература, 2004. – 342 с.

Вайнер Е.С. [К вопросу о возмещении](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=82656&dst=100026&fld=134) морального вреда за нарушение установленного порядка общения с ребенком // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 4. - С. 36 - 39.

Вихарев А.А. Договор как инструмент регулирования семейных отношений // Российский юридический журнал. - 2017. - № 3. - С. 144 - 152.

1. Волос А.А. Слабая сторона брачного договора // Нотариус. - 2018. - № 4. - С. 26 - 29.
2. Гидульянов В.П. Брак, развод, отыскание отцовства и усыновление. По изд. 1925. М.: - Юриздат, 2007.
3. Гражданское право. Т. 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2001. – 643 с.
4. Гражданское право: учебник: в 2 т. / О.Г. Алексеева, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо и др.; под ред. Б.М. Гонгало. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2018. Т. 2. 560 с.
5. Денисюк С.П. К вопросу о некоторых соглашениях в семейном праве России // Семейное и жилищное право. - 2015. - № 1. - С. 7 - 10.
6. Жеребцова Е.А. [Пробел в законодательстве об опеке](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=75449&dst=100021&fld=134) и попечительстве // Законность. - 2014. - № 1. - С. 64 - 65.
7. Завадская Л.Н. Гендерная экспертиза российского законодательства. – М.: БЕК, 2001 - 272 с.
8. Загоровский А.И. Курс семейного права. По изд. 1909 г. Учебник. – М.:ЭСКМО, 2003. – 324 с.
9. Звенигородская Н.Ф. [Договор супругов о разделе имущества](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=41559): взгляд на проблему // Семейное и жилищное право. - 2009. - № 5. – С. 16-19.
10. Звенигородская Н.Ф. [Договорное семейное правоотношение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=76837&dst=100014&fld=134): единство и дифференциация // Юрист. - 2014. - № 1. – С. 22-27.
11. Звенигородская Н.Ф. Исторические аспекты завещания в чрезвычайных обстоятельствах // Нотариус. - 2018. - № 4. - С. 30 - 33.
12. Звенигородская Н.Ф. Проблема определения понятия соглашения об алиментировании // Нотариус. - 2017. - № 4. - С. 25 - 27.
13. Звенигородская Н.Ф. [Проблема формы договоров](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=70052) о воспитании детей // Семейное и жилищное право. - 2013. - № 2. - С. 18 - 21.
14. Звенигородская Н.Ф. [Проблемы формирования понятия договора](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=60916) о воспитании детей // Семейное и жилищное право. - 2012. № 1. С. 5 - 8.
15. Канторович Я.А. Законы о детях. Сборник постановлений действующего законодательства, относящихся до малолетних и несовершеннолетних, с приложением Свода разъяснений по кассационным решениям Сената. По изд. 1899. – СПб.: Юридическая книга, 2009. – 234 с.
16. [Комментарий](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17780&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100570&fld=134) к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (постатейный) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева и др.; под ред. С.А. Степанова. М.: Проспект, 2015. – 540 с.
17. Краснова Т.В. Перспективы развития института защиты родительских прав // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 5. - С. 19 - 22.
18. Кузнецова О.В., Слобцов. [Споры о детях: определение места](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=16277&dst=100429&fld=134) жительства ребенка и порядка его общения с родителями // СПС КонсультантПлюс, 2009.
19. Максимович Л.Б. Брачный договор в российском праве: монография. – М.: Издательство Ось-89, 2003. 144 с.
20. Мартынова М.А. Основания возникновения алиментных обязательств родителей в отношении своих несовершеннолетних детей по законодательству Российской Федерации в сравнении с законодательством ряда зарубежных стран // Вестник исполнительного производства. - 2017. - № 3. - С. 10 - 19.
21. Матвеева Н.А. [Правовая природа брачного договора](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=66368) по праву России, Украины и Беларуси // Нотариус. - 2012. - № 5. - С. 32 - 35.
22. Мыскин А.В. [Брачный договор в системе](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17152) российского частного права. – М.: Статус, 2012. – 172 с.
23. Мыскин А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора // Юрист. - 2006. - № 3. - С. 47-51.
24. Некрасова Е.В. [Проблемы субсидиарного применения гражданского законодательства](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=92699) к регулированию семейных отношений // Власть Закона. - 2015. - № 2. - С. 70 - 76.
25. Нечаева А.М. Семейное право: Учебник для бакалавров. М.: Норма, 2013. 234 с.
26. Низамиева О.Н. [Договорное регулирование семейных отношений](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17068&dst=101615&fld=134) в обеспечении прав и интересов детей // Семейное право на рубеже XX - XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: Материалы Международной научно-практической конференции / И.Ф. Александров, О.С. Алферова, З.А. Ахметьянова и др.; Отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011.
27. Плиева С.Э. Проблемы изменения и расторжения брачного договора // Цивилист. - 2012. - № 1. - С. 69 - 73.
28. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Учебное пособие. По изд. 1896 г. В 3 т. Т.2 / К.П. Побеносцев. – М.: Статут, 2003. – 435 с.
29. Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. - 2018. - № 5. - С. 29 - 35.
30. Постатейный [комментарий](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17109&dst=104307&fld=134) к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону «Об опеке и попечительстве» и Федеральному закону «Об актах гражданского состояния» / О.Г. Алексеева, В.В. Андропов, А.А. Бухарбаева и др.; Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012; СПС КонсультантПлюс
31. Рузакова О.А., Рузаков А.Б. Некоторые аспекты развития законодательства об имени ребенка (российский и зарубежный опыт) // Семейное и жилищное право. - 2017. - № 6. - С. 11 - 14.
32. Рузакова О.А., С.П. Степкин. Вопросы развития законодательства о взыскании алиментов // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 4. - С. 12 - 15.
33. Савельев Д.Б. К вопросу о возможности уменьшения размера неустойки за несвоевременную уплату алиментов // Российское правосудие. - 2016. - № 4 – С. 7-12.
34. Савельев Д.Б. Соглашения в семейной сфере: учебное пособие. – Москва: Проспект, 2017. - 144 с.
35. Свердлов Г.М. Алиментные права детей. Учебник. – М.: Госюриздат, 2002. – 300 с.
36. Семейное право : учебник и практикум для вузов / Л. М. Пчелинцева [и др.] ; под ред. Л. М. Пчелинцевой; под общ. ред. Л. В. Цитович. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 330 с.
37. Семейное право : учебник и практикум для вузов / Л. М. Пчелинцева [и др.] ; под ред. Л. М. Пчелинцевой; под общ. ред. Л. В. Цитович. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 330 с.
38. Семейное право: учебник / Под ред. С.О. Лозовской. М.: Проспект, 2014. 368 с.
39. Слепакова А.В. [Правоотношения собственности супругов](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=9934&dst=101782&fld=134): монография. – М.: Статус, 2005. 4522 с.
40. Слепко Г.Е., Стражевич Ю.Н. Правовые проблемы раздела общего имущества супругов (супругов-военнослужащих) и определения размера их долей // Право в Вооруженных Силах. - 2017. - № 7. - С. 44 - 52.
41. Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. - 2009. - №3. - С. 76-79.
42. Степкин С.П. Правовая природа брачного договора // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 2. - С. 25 - 28.
43. Тарусина Н.Н. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения: Учеб. пособие. М., 2015. – 432 с.
44. Тарусина Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна: Монография. Ярославль: ЯрГУ, 2009. – 616 с.
45. Татаринцева Е.А. [Договор об осуществлении опеки](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=88325&dst=100040&fld=134) (попечительства) как основание возникновения правоотношений по воспитанию ребенка в семье // Семейное и жилищное право. - 2015. - № 3. - С. 21 - 25.
46. Темникова Н.А. Природа договора об осуществлении опеки (попечительства) // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2009. № 4. С. 109 -113.
47. Титаренко Е.П. [Понятие и характеристика соглашений](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=7727&dst=100020&fld=134) в семейном праве // Семейное и жилищное право. - 2005. - № 2. - С. 7-9
48. Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. Пособие. – М., 2008. – 630 с.
49. Чиквашвили Ш.Д. Имущественные отношения в семье. Учебное пособие. - М.: Юрид. Литература, 2006. – 232 с.
50. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Учебник / Г.Ф, Шершеневич. – М.: Статут, 2005. – 643 с .
51. Щербина Г.А. Она в «браке», он - свободен от него или О фактическом браке // Вестник Ессентукского института управления, бизнеса и права. - 2016. - № 13. - С. 83-86.

**Судебная и иная правоприменительная практика**

1. О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановления Пленума от 5 ноября 1998 г. № 15 // СПС КонсультантПлюс
2. О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 // СПС КонсультантПлюс
3. О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 // СПС КонсультантПлюс.
4. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=487322&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F) Верховного Суда Российской Федерации от 20 декабря 2016 г. № 5-КГ16-174 // СПС КонсультантПлюс.
5. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=463537&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F) Верховного Суда Российской Федерации от 24 мая 2016 г. № 18-КГ16-10 // СПС КонсультантПлюс.

[Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=418510) Верховного Суда РФ от 20 января 2015 г. № 5-КГ14-144 // СПС КонсультантПлюс.

[Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=389976) Верховного Суда РФ от 8 апреля 2014 г. № 45-КГ13-22 // СПС КонсультантПлюс

[Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=409261) Верховного Суда РФ от 23 сентября 2014 г. № 25-КГ14-3 // СПС КонсультантПлюс

[Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=368151) Верховного Суда РФ от 26 ноября 2013 г. № 35-КГ13-4 // СПС КонсультантПлюс

Обзор судебной практики по делам, связанным со взысканием алиментов на несовершеннолетних детей, а также на нетрудоспособных совершеннолетних детей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 13.05.2015) // СПС КонсультантПлюс

**Электронные ресурсы**

1. Итоговый доклад о результатах деятельности Федеральной службы судебных приставов в 2017 году. URL: <https://www.fssprus.ru/files/fssp/db/files/02018/itogovyf_doklad_za_2017_god_2018361451.pdf>.
1. Антокольская М.В. Правовое регулирование алиментных отношений в зарубежных странах // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 1. - С. 39 - 42. [↑](#footnote-ref-1)
2. Звенигородская Н.Ф. Проблема определения понятия соглашения об алиментировании // Нотариус. - 2017. - № 4. - С. 25 - 27. [↑](#footnote-ref-2)
3. Плиева С.Э. Проблемы изменения и расторжения брачного договора // Цивилист. - 2012. - № 1. - С. 69 - 73. [↑](#footnote-ref-3)
4. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. 3-е изд., перераб. и доп.. – М.: Норма, 2014. – 432 с. [↑](#footnote-ref-4)
5. Семейное право : учебник и практикум для вузов / Л. М. Пчелинцева [и др.] ; под ред. Л. М. Пчелинцевой; под общ. ред. Л. В. Цитович. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 330 с. [↑](#footnote-ref-5)
6. Семейное право: учебник / Под ред. С.О. Лозовской. М.: Проспект, 2014. - 368 с. [↑](#footnote-ref-6)
7. Низамиева О.Н. [Договорное регулирование семейных отношений](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17068&dst=101615&fld=134) в обеспечении прав и интересов детей // Семейное право на рубеже XX - XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: Материалы Международной научно-практической конференции / И.Ф. Александров, О.С. Алферова, З.А. Ахметьянова и др.; Отв. ред. О.Н. Низамиева. М.: Статут, 2011. [↑](#footnote-ref-7)
8. Титаренко Е.П. [Понятие и характеристика соглашений](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=7727&dst=100020&fld=134) в семейном праве // Семейное и жилищное право. - 2005. - № 2. - С. 7-9 [↑](#footnote-ref-8)
9. Тарусина Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна: Монография. Ярославль: ЯрГУ, 2009. – 616 с. [↑](#footnote-ref-9)
10. Вихарев А.А. Договор как инструмент регулирования семейных отношений // Российский юридический журнал. - 2017. - № 3. - С. 144 - 152. [↑](#footnote-ref-10)
11. Абрамова Е.Н., Аверченко Н.Н., Байгушева Ю.В. и др. Гражданское право: Учебник в 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. М.: ТК «Велби», 2009. Т. 3. – 800 с. [↑](#footnote-ref-11)
12. Титаренко Е.П. [Понятие и характеристика соглашений](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=7727&dst=100020&fld=134) в семейном праве // Семейное и жилищное право. - 2005. - № 2. - С. 7-9 [↑](#footnote-ref-12)
13. Некрасова Е.В. [Проблемы субсидиарного применения гражданского законодательства](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=92699) к регулированию семейных отношений // Власть Закона. - 2015. - № 2. - С. 70 - 76. [↑](#footnote-ref-13)
14. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=418510) Верховного Суда РФ от 20 января 2015 г. № 5-КГ14-144 // СПС КонсультантПлюс. [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-15)
16. Обзор судебной практики по делам, связанным со взысканием алиментов на несовершеннолетних детей, а также на нетрудоспособных совершеннолетних детей (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 13.05.2015) // СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-16)
17. Савельев Д.Б. К вопросу о возможности уменьшения размера неустойки за несвоевременную уплату алиментов // Российское правосудие. - 2016. - № 4 – С. 7-12. [↑](#footnote-ref-17)
18. Звенигородская Н.Ф. [Проблема формы договоров](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=70052) о воспитании детей // Семейное и жилищное право. - 2013. - № 2. - С. 18 - 21. [↑](#footnote-ref-18)
19. Савельев Д.Б. Соглашения в семейной сфере: учебное пособие. – Москва: Проспект, 2017. - 144 с. [↑](#footnote-ref-19)
20. Звенигородская Н.Ф. [Договорное семейное правоотношение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=76837&dst=100014&fld=134): единство и дифференциация // Юрист. - 2014. - № 1. – С. 22-27. [↑](#footnote-ref-20)
21. Тарусина Н.Н. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения: Учеб. пособие. М., 2015. – 432 с. [↑](#footnote-ref-21)
22. Белов В.А. [Перспективы развития общего понятия](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=18079&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F&dst=100281&fld=134) договора и принципа свободы договора в российском частном праве // Свобода договора: Сборник статей / Отв. ред. М.А. Рожкова. М., 2016. – 324 с. [↑](#footnote-ref-22)
23. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. 3-е изд., перераб. и доп.. – М.: Норма, 2014. – 432 с. [↑](#footnote-ref-23)
24. Мыскин А.В. Договорный режим имущества супругов как элемент содержания брачного договора // Юрист. - 2006. - № 3. - С. 47-51. [↑](#footnote-ref-24)
25. Гражданское право: учебник: в 2 т. / О.Г. Алексеева, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо и др.; под ред. Б.М. Гонгало. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2018. Т. 2. 560 с. [↑](#footnote-ref-25)
26. Максимович Л.Б. Брачный договор в российском праве: монография. – М.: Издательство Ось-89, 2003. 144 с.; Слепакова А.В. [Правоотношения собственности супругов](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=9934&dst=101782&fld=134): монография. – М.: Статус, 2005. 452 с. [↑](#footnote-ref-26)
27. Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. Пособие. – М., 2008. – 630 с. [↑](#footnote-ref-27)
28. Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. - 2009. - №3. - С. 76-79. [↑](#footnote-ref-28)
29. Максимович Л.Б. Брачный договор в российском праве: монография. – М.: Издательство Ось-89, 2003. 144 с. [↑](#footnote-ref-29)
30. Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. - 2009. - №3. - С. 76-79. [↑](#footnote-ref-30)
31. Антропова И.Р. К вопросу о правовой природе брачного договора в современном семейном праве России // Вестник Удмуртского университета. Серия «Экономика и право». - 2013. - № 2. - С. 115-119. [↑](#footnote-ref-31)
32. Щербина Г.А. Она в «браке», он - свободен от него или О фактическом браке // Вестник Ессентукского института управления, бизнеса и права. - 2016. - № 13. - С. 83-86. [↑](#footnote-ref-32)
33. Матвеева Н.А. [Правовая природа брачного договора](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=66368) по праву России, Украины и Беларуси // Нотариус. - 2012. - № 5. - С. 32 - 35. [↑](#footnote-ref-33)
34. Чефранова, Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. Пособие / Е.А. Чефранова. – М., 2008. – С.116. [↑](#footnote-ref-34)
35. Семейное право : учебник и практикум для вузов / Л. М. Пчелинцева [и др.] ; под ред. Л. М. Пчелинцевой; под общ. ред. Л. В. Цитович. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 330 с.  [↑](#footnote-ref-35)
36. Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. - 2018. - № 5. - С. 29 - 35. [↑](#footnote-ref-36)
37. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.  [↑](#footnote-ref-37)
38. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=487322&rnd=08CB0941A1F9F66EE063E1506CC4DE3F) Верховного Суда Российской Федерации от 20 декабря 2016 г. № 5-КГ16-174 // СПС КонсультантПлюс. [↑](#footnote-ref-38)
39. Волос А.А. Слабая сторона брачного договора // Нотариус. - 2018. - № 4. - С. 26 - 29. [↑](#footnote-ref-39)
40. О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака: Постановления Пленума от 5 ноября 1998 г. № 15 // СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-40)
41. Альбиков И.Р. [Общие положения правового регулирования](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=64123) совместной собственности супругов // Семейное и жилищное право. - 2012. – № 3. - С. 3 [↑](#footnote-ref-41)
42. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=368151) Верховного Суда РФ от 26 ноября 2013 г. № 35-КГ13-4 // СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-42)
43. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.  [↑](#footnote-ref-43)
44. Звенигородская Н.Ф. [Договор супругов о разделе имущества](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=41559): взгляд на проблему // Семейное и жилищное право. - 2009. - № 5. – С. 16-19. [↑](#footnote-ref-44)
45. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.  [↑](#footnote-ref-45)
46. Шаина М.А. О проблематике долевой собственности супругов // Адвокат. - 2015. - № 7. - С. 12. [↑](#footnote-ref-46)
47. Слепко Г.Е., Стражевич Ю.Н. Правовые проблемы раздела общего имущества супругов (супругов-военнослужащих) и определения размера их долей // Право в Вооруженных Силах. - 2017. - № 7. - С. 44 - 52. [↑](#footnote-ref-47)
48. Мыскин А.В. [Брачный договор в системе](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17152) российского частного права. – М.: Статус, 2012. – 172 с. [↑](#footnote-ref-48)
49. О государственной регистрации недвижимости» // официальный интернет-портал правовой информации: Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-49)
50. Алейникова В.В. Влияние итогов раздела имущества супругов на отношения по содержанию между бывшими супругами: постановка проблемы и возможные пути решения // Закон. - 2018. - № 6. - С. 52 - 61. [↑](#footnote-ref-50)
51. Звенигородская Н.Ф. Проблема определения понятия соглашения об алиментировании // Нотариус. - 2017. - № 4. - С. 25 - 27. [↑](#footnote-ref-51)
52. Завадская Л.Н. Гендерная экспертиза российского законодательства. – М.: БЕК, 2001 - 272 с. [↑](#footnote-ref-52)
53. Гидульянов В.П. Брак, развод, отыскание отцовства и усыновление. По изд. 1925. М.: - Юриздат, 2007. [↑](#footnote-ref-53)
54. Чиквашвили Ш.Д. Имущественные отношения в семье. Учебное пособие. - М.: Юрид. Литература, 2006. – 232 с. [↑](#footnote-ref-54)
55. Рузакова О.А. Степкин СП. Вопросы развития законодательства о взыскании алиментов // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 4. - С. 12 - 15. [↑](#footnote-ref-55)
56. О внесении изменений в статью 278 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Федеральный закон «Об исполнительном производстве»: Федеральный закон от 07.03.2018 № 48-ФЗ // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-56)
57. Мартынова М.А. Основания возникновения алиментных обязательств родителей в отношении своих несовершеннолетних детей по законодательству Российской Федерации в сравнении с законодательством ряда зарубежных стран /// Вестник исполнительного производства. - 2017. - № 3. - С. 10 - 19. [↑](#footnote-ref-57)
58. О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 // СПС КонсультантПлюс. [↑](#footnote-ref-58)
59. Антокольская М.В. Правовое регулирование алиментных отношений в зарубежных странах // Семейное и жилищное право. - 2018. - № 1. - С. 39 - 42. [↑](#footnote-ref-59)
60. Звенигородская Н.Ф. Проблема формы договоров о воспитании детей // Семейное и жилищное право. - 2013. - № 2. - С. 18 - 21. [↑](#footnote-ref-60)
61. О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию: Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 11.10.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-61)
62. Гражданское право. Т. 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2001. – 643 с. [↑](#footnote-ref-62)
63. [Определение](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=ARB&n=389976) Верховного Суда РФ от 8 апреля 2014 г. № 45-КГ13-22 // СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-63)
64. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.  [↑](#footnote-ref-64)
65. О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей: Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 // СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-65)
66. Звенигородская Н.Ф. [Проблемы формирования понятия договора](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=60916) о воспитании детей // Семейное и жилищное право. - 2012. - № 1. - С. 5 - 8. [↑](#footnote-ref-66)
67. Кузнецова О.В., Слобцов И.А. [Споры о детях: определение места](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=16277&dst=100429&fld=134) жительства ребенка и порядка его общения с родителями // СПС КонсультантПлюс, 2009. [↑](#footnote-ref-67)
68. Об опеке и попечительстве: Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-68)
69. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // <http://www.pravo.gov.ru>.  [↑](#footnote-ref-69)
70. Постатейный [комментарий](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CMB&n=17109&dst=104307&fld=134) к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону «Об опеке и попечительстве» и Федеральному закону «Об актах гражданского состояния» / О.Г. Алексеева, В.В. Андропов, А.А. Бухарбаева и др.; Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012; СПС КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-70)
71. Татаринцева Е.А. [Договор об осуществлении опеки](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=88325&dst=100040&fld=134) (попечительства) как основание возникновения правоотношений по воспитанию ребенка в семье // Семейное и жилищное право. - 2015. - № 3. - С. 21 - 25. [↑](#footnote-ref-71)
72. Жеребцова Е.А. [Пробел в законодательстве об опеке](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=75449&dst=100021&fld=134) и попечительстве // Законность. - 2014. - № 1. - С. 64 - 65. [↑](#footnote-ref-72)
73. Темникова Н.А. Природа договора об осуществлении опеки (попечительства) // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2009. № 4. С. 109. [↑](#footnote-ref-73)
74. Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан: Постановление Правительства РФ от 18.05.2009 № 423 (ред. от 30.12.2017) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-74)
75. О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: Федеральный закон от 21.12.1996 № 159-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // официальный интернет-портал правовой информации // [http://www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru/).  [↑](#footnote-ref-75)
76. Барков А.В. [Институт приемной семьи](http://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=CJI&n=50254) в частном праве России: некоторые тенденции и перспективы развития // Гражданское право. - 2010. - № 3. - С. 43 - 47. [↑](#footnote-ref-76)