

**Стрельцова Виктория Александровна**

Магистрант

**Направление:** Юриспруденция

**Магистерская программа:** Гражданское право, семейное право, международное частное право

### **Понятие и правовая природа брака**

**Аннотация.** В статье исследуется правовая природа, дается понятие брака с точки зрения юриспруденции. Особое внимание уделяется различным подходам к сущности брака.

**Ключевые слова:** брак, супруги, семья, союз мужчины и женщины, право.

Издавна у разных народов вступление в брак считалось одним из главных событий в жизни. Можно предположить, что брак, как общественное учреждение, возник раньше, чем государство и право, хотя правильнее считать, что существовавшие до возникновения государства и права формы сожителств мужчин и женщин были, скорее, прототипами брака, а не браком в его современном понимании.

Существует несколько правовых теорий, объясняющих правовую природу брака. В наиболее общем виде их можно свести к пониманию брака как договора, как таинства и как института особого рода (*sui generis*). Теория брака как договора берет свое начало в Древнем Риме. В римском классическом праве все основные формы вступления в брак носили на себе признак простой гражданской сделки. Данный подход был прежде всего связан с тем, что правовому регулированию в Риме подвергалась только определенная сфера брачных отношений, их цивилистическая сторона, их нравственная и сакральная (приобщение к семейному культу) области оставались за рамками права [2, с. 27].

Теория брака как некоего таинства, данного людям свыше, получила распространение в России с введением христианства, когда все процедуры, связанные с заключением и расторжением брака находились в исключительной компетенции церкви. Брак (от древнерусского «брачити» – отбирать что-либо хорошее и отклонять плохое) – это свободный и добровольный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением условий и порядка, которые установлены в законе, направленный на создание семьи и порождающий у них личные неимущественные и имущественные супружеские права и обязанности [3, с. 291].

Акт бракосочетания представлял собой своеобразный ритуал, значение которого сводилось к получению благословения богов и окружающих. Ф. Энгельс в своей работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства» писал, что уже само возникновение брака было органически и непосредственно связано с моментом общественного его признания со стороны рода, племени [13, с. 67]. Элемент социального признания брака реализуется в государственном регулировании половых отношений и сохраняется на протяжении всей дальнейшей истории брака [13, с. 67].

Г.Ф. Шершеневич подчеркивал, что «из юридического понятия о браке и признания свободы личности за каждым гражданином, к какому бы классу и полу он ни принадлежал, следует, что в личных и имущественных отношениях супруги должны быть так же равноправны и самостоятельны, как они были до брака. Брак не должен оказывать никакого влияния на положение супругов, юридические отношения которых должны быть таковы, как и между посторонними лицами», а также что «идея общения предполагает равенство общественного положения супругов» [12, с. 426].

В браке право постоянно сталкивается с биологическим и общественным феноменом. Право, впрочем, как и иные социальные регуляторы, не может полностью подчинить себе отношения, возникающие из брака: привязанность, уважение, супружескую верность, рождение и воспитание детей и т. п. Как заключил Радбрух Густав, право и брак находятся в состоянии конфронтации

[8, с. 165]. Представляется такое утверждение ошибочным, поскольку именно право превращает фактическое сожителство мужчины и женщины в брак, посредством специального оформления отношений. От различных социальных факторов зависит, признает ли право равные по своей природной основе отношения полов законным или незаконным браком, потомство, рожденное в таких сожитиях, законнорожденным или внебрачным. Так, отдельные правопорядки предоставляют правовую охрану и неоформленному союзу мужчины и женщины.

В настоящее время брак как общественный феномен, опосредованный правом, имеет двойственную сущность: во-первых, это юридический факт (основание возникновения правоотношения), во-вторых, собственно правоотношение (супружество) [9, с. 24]. Согласно ст. 1 СК РФ [1] семья находится под защитой государства, а также регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины и равенства прав супругов в семье.

Легального определения брака на сегодняшний день не существует. Это объясняется тем, что брак – сложное комплексное социальное явление, находящееся под воздействием не только правовых, но и этических норм, а также экономических законов, что ставило бы под сомнение полноту определения брака только с правовых позиций.

В то же время в литературе имеются различные понятия брака. Например, брак определялся римским юристом Модестином как «союз мужа и жены, соединение всей жизни, общность божественного и человеческого права. Это идеалистическое определение брака не соответствовало действительному положению: даже в классическую эпоху, когда римское право достигло наивысшего развития, женщина далеко не была равноправным товарищем своего мужа» [6, с. 162].

В современной юридической науке относительно сущности брака высказываются следующие точки зрения: брак-договор (брак-сделка), брак-

статус, брак-партнерство. В других источниках: брак-тайнство, брак – институт особого рода, брак-союз [3, 5].

Единое понятие семьи может быть результатом только совместных разработок, систематизации, как правило, разрозненных исследований по проблемам семьи в соответствующих областях науки. Социологи отмечают необходимость систематизации проблематики, методологии и методики при изучении семьи. Плодотворной представляется и идея формирования науки фамилистики. Речь идет об объединении исследований семьи в единую науку. Тенденция к такой консолидации все явственнее проступает по мере накопления теоретического и эмпирического материала. Одним из основных понятий этой науки и должно стать понятие семьи.

В юридической науке разработка понятия семьи ведется в двух аспектах. Во-первых, предлагается немало вариантов определения общего для всех наук понятия семьи, во-вторых, о семье говорят как о понятии многозначном, имеющем свое собственное содержание в различных областях жизни и науки, в том числе и в правовой науке [2, с. 28].

Общее понятие семьи определяется и в правовой литературе с учетом всех признаков семьи, оснований ее возникновения, социальной структуры и специфических функций. Естественно, что предлагаемые варианты определений понятия семьи различаются не только текстуально, но и по существу.

А.М. Нечаева давая традиционное понятие брака как союза мужчины и женщины, влекущего за собой правовые последствия, вместе с тем одновременно расценивает его как форму отношений между лицами разного пола и как своеобразный символ для вступающих в брак и для государства [4, с. 106]. Позиция автора представляется не вполне состоятельной, так как в некоторых странах давно существуют и однополые браки. Например, подобные пары могут узаконить свои отношения в Швеции, Франции [12, с. 16].

В свою очередь, И. А. Косарева считает, что брак следует понимать как единство двух понятий: брак – как юридический факт, порождающий

отношения супружества, и брак – как особый правовой статус лиц, состоящих в браке. Если брак как юридический факт полностью урегулирован правом и подчиняется его нормам, то брак как особый статус лиц регулируется иначе. Статус состояния в браке порождает у супругов права и обязанности. Они могут быть урегулированы правом лишь в определенных пределах. Такие ценности, как взаимная любовь и уважение, этические и моральные основы супружеских отношений, физические отношения, хотя и не являются юридически безразличными, но непосредственному правовому регулированию не подвергаются. «Они подлежат учету при принятии тех или иных решений, воспринимаясь при этом как определенная данность, которая не может быть ни доказана, ни опровергнута, ни сведена к какому-либо одному знаменателю» [4, с. 15].

Итак, учитывая изложенное, попытаемся дать следующее определение брака: брак – это равноправный, добровольный союз мужчины и женщины, заключенный с целью создания семьи и порождающий систему официальных взаимных прав и обязанностей. Брак является правоотношением, порождающим у супругов определенные права и обязанности личного и имущественного характера.

### Литература

1. Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
2. Альбиков И.Р. Некоторые правовые аспекты сущности брака // Семейное и жилищное право. 2012. № 2.
3. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М.: Юрист, 2013.
4. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. А.М. Нечаева. М.: Юрайт, 2013.
5. Косарева И.А. К вопросу об общетеоретической характеристике правового института брака // Семейное и жилищное право. 2010. № 2.

6. Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. М.: Норма, 2007.
7. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону "Об опеке и попечительстве" и Федеральному закону "Об актах гражданского состояния" / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012.
8. Радбрух Густав. Философия права. М., 2004.
9. Трофимец И.А. Конституционные и отраслевые принципы института брака // Семейное и жилищное право. 2014. № 5.
10. Трофимова Г.А. Заключение брака как необходимое условие создания семьи // Семейное и жилищное право. 2013. № 3.
11. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М.: Спарк, 1995.
12. Шишкина Ю.С. Институт однополного брака в России и за рубежом: проблемы и перспективы его развития // Семейное и жилищное право. 2012. № 5.
13. Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. М.: Политическая литература, 1989.