

А.М. ГАВРИЛОВ,

аспирант

Казанский (Приволжский) федеральный университет

ДОГОВОРНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ КАК СФЕРА ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА С ИНЫМИ ПРАВОВЫМИ ОТРАСЛЯМИ

В работе рассматриваются общие вопросы взаимодействия семейного права с иными отраслями. В целях конкретизации понятий автором дается определение терминам «взаимодействие семейного права с иными отраслями» и «договорное регулирование семейных отношений». В статье кратко обозначены проблемы взаимодействия семейного права с иными отраслями в регулировании семейных отношений.

Рассматривая вопросы взаимодействия семейного права с иными отраслями в договорном регулировании семейных отношений, необходимо определить, что понимается под «взаимодействием в праве» и «договорным регулированием семейных отношений».

Согласно толковому словарю русского языка под редакцией С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой, взаимодействие – 1. Взаимная связь явлений. 2. Взаимная поддержка [1].

В науке права также выработано понятие термина «взаимодействие». В советский период учеными затрагивались проблемы взаимодействия различных отраслей права. Так, М.И. Бару указывает, что специализация наук во всех областях человеческих знаний, в том числе и правовых, не только не исключает, а, напротив, предполагает постоянные взаимосвязи между ними. Отдельные правовые науки не только не отгорожены друг от друга, а, постоянно находясь во взаимодействии, влияют в своем развитии друг на друга [2, с. 67].

Н.М. Кострова, исследуя теорию и практику взаимодействия гражданского процессуального и семейного права, приходит к выводу, что для исследования теоретических основ взаимодействия гражданского процессуального и семейного права методологическое значение имеет определение места этих отраслей советского права в структуре права, установление их основных связей, а также характера их взаимной связи [3, с. 5].

Понятие взаимодействия как взаимной связи между семейным и иными отраслями права ис-

пользуют Р.Р. Камалдинов и Я.Ф. Фархтдинов, указывающие, что существуют достаточно глубокие связи между семейным и гражданским правом. Эти связи проявляются в том, что субъекты семейного права вступают между собой в разнообразные гражданские отношения. Семейное право также взаимодействует с административным правом, с трудовым правом, с гражданским процессуальным правом и другими отраслями права [4].

М.Ю. Челышев указывает, что применительно к области действия гражданского права межотраслевое взаимодействие можно определить как взаимную динамическую связь гражданского права и различных иных частей системы права, которая последовательно отражается на всех стадиях гражданско-правового регулирования и во всех элементах его механизма [5, с. 19]. При этом М.Ю. Челышев называет взаимодействие одной из форм межотраслевых связей гражданского права, к которым также относит межотраслевое взаимное влияние, межотраслевое правовое регулирование и коллизионное регулирование [5, с. 19]. Указанный автор обращает внимание, что межотраслевые связи гражданского права, кроме того, включают в себя и связи статического характера, проявляющиеся во внешней форме права, в его источниках. Межотраслевое взаимное влияние, в том числе гражданского права и иных правовых отраслей, – это процесс воздействия различных в некоторой степени взаимопересекающихся (в предметном и содержательном отно-

шениях) правовых образований друг на друга, в результате чего может происходить их известная трансформация (на уровнях правовых норм и правореализации) [5, с. 74]. Статические межотраслевые связи усматриваются непосредственно в источниках того или другого законодательства, а динамические связи, которые нужно именовать межотраслевым взаимодействием, имеют место при правореализации [5, с. 161].

Таким образом, применительно к семейному праву межотраслевое взаимодействие можно определить как взаимную динамическую связь (то есть связь, возникающую при правореализации) семейного права и различных иных частей системы права, которая последовательно отражается на всех стадиях семейно-правового регулирования и во всех элементах его механизма.

В отечественной юридической науке принято различать два вида правового регулирования общественных отношений, а именно – общее (нормативное) правовое регулирование и индивидуальное правовое регулирование [6, с. 39]. В свою очередь одним из средств индивидуального правового регулирования является договорное регулирование общественных отношений.

Рассматривая договорное регулирование имущественных отношений в семье, О.Н. Низамиева под договорным регулированием имущественных отношений в семье понимает разновидность индивидуально-правового регулирования, осуществляемого членами семьи на основании и в пределах, установленных законом, по определению модели возможного и должного поведения путем заключения договоров и соглашений в сфере семейных имущественных отношений [6, с. 75].

В рамках же настоящей работы необходимо определить более широкое понятие, которое включает в себя все сферы договорного регулирования семейных отношений, в том числе имущественные и личные неимущественные отношения, а также отношения между членами семьи и иными лицами, отношений по поводу форм и порядка устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Соответственно, под договорным регулированием семейных отношений понимается разновидность индивидуально-правового регулирования, осуществляемого субъектами семейно-правовых отношений на основании и в пределах, установлен-

ных законом, по определению модели возможного и должного поведения путем заключения договоров и соглашений в сфере семейных имущественных и личных неимущественных отношений.

В чем же именно проявляется взаимодействие различных отраслей права в договорном регулировании семейных отношений? Чтобы ответить на данный вопрос, необходимо выявить результат такого взаимодействия.

Статья 4 Семейного кодекса Российской Федерации устанавливает, что к названным в ст. 2 настоящего Кодекса имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством (ст. 3 настоящего Кодекса), применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Согласно ст. 5 СК РФ в случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогия права), а также принципов гуманности, разумности и справедливости.

Являются ли вышеприведенные правовые нормы одним из средств взаимодействия семейного права с иными отраслями, в том числе в договорном регулировании семейных отношений?

Положения ст. ст. 4 и 5 СК РФ устанавливают возможность субсидиарного применения и применения по аналогии к семейным отношениям норм гражданского права.

В связи с этим представляется интересным взгляд А.В. Сафина, который указывает, что субсидиарное применение норм гражданского права не является формой выражения межотраслевых связей гражданского права, однако формой выражения межотраслевых связей является результат субсидиарного применения норм права – акт индивидуального предписания, основанный на нормах как гражданского, так и смежной отрасли

права [7, с. 100]. Этот же автор указывает на то, что в некоторых случаях субсидиарное применение норм права может выступать в качестве одного из двух видов аналогии закона – межотраслевой аналогии [7, с. 79].

Учитывая вышеизложенное, субсидиарное применение норм права и аналогия закона действительно выступают одним из средства взаимодействия семейного права с иными отраслями. Однако эти средства не являются непосредственным проявлением взаимодействия семейного права с иными отраслями (формой выражения межотраслевых связей), поскольку таковым является лишь сам результат субсидиарного применения и применения аналогии закона – акт индивидуального предписания.

Как указывалось выше, индивидуальное правовое регулирование может осуществляться не только путем вынесения компетентными государственными органами индивидуальных предписаний, но, в некотором смысле, путем самостоятельного регулирования отношений их участниками. Проявлением такого регулирования являются, в том числе, договоры.

Семейные отношения регулируются специальным семейным законодательством, которое имеет собственные принципы правового регулирования, порой существенно отличающиеся от гражданско-правовых. Тем не менее семейное право подвержено и влиянию со стороны иных отраслей. Помимо того, что к семейным отношениям применимы некоторые нормы гражданского права, семейное законодательство имеет немало публичных начал. Именно поэтому в договором регулировании семейных отношений зачастую бывают задействованы сразу несколько отраслей права, получающих свое выражение в договорах.

Приведем несколько примеров договоров, в которых проявляется взаимодействие семейного права с иными отраслями.

Одним из таких договоров является договор о приемной семье. Семейно-правовой характер данного договора предопределяется сущностью тех отношений, которые возникают между приемными родителями и приемными детьми вследствие его заключения. Публичные элементы договора о приемной семье проявляются в том, что одной из сторон договора выступают органы

опеки и попечительства, наделенные властными полномочиями; содержание договора во многом детерминировано положениями нормативно-правовых актов; досрочное расторжение договора производится в административном порядке посредством одностороннего решения органа опеки и попечительства; наконец, посредством удовлетворения частных интересов приемного ребенка в семейном воспитании осуществляется реализация публичных интересов [8, с. 533]. Кроме того, для возникновения отношений по поводу приемной семьи требуется сложный юридический состав, одним из элементов которого является акт органа опеки и попечительства (п. 7 ст. 145 СК РФ).

Семейно-правовая природа данного договора также согласуется с положениями ст. 2 СК РФ, в силу которых Семейное законодательство регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, – между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Вместе с тем данный договор, безусловно, содержит в себе элементы гражданского права. Так, из положений гл. 21 СК РФ следует, что к отношениям по поводу приемной семьи в субсидиарном порядке применяются нормы ГК РФ о возмездном оказании услуг. Кроме того, договор может содержать условия о предоставлении данной семье автотранспорта, жилища, иных материальных благ. Также существует позиция, согласно которой данный договор содержит в себе элементы трудового права. Некоторые ученые предлагают даже заключать дополнительно специальный договор – трудовой, который закреплял бы права и обязанности органа опеки и попечительства и родителей-воспитателей по поводу осуществления последними трудовой деятельности, связанной с семейным воспитанием детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей [9, с. 173–175].

Примером договора, в котором проявляется взаимодействие семейного права и иных отраслей права, также является так называемый договор о суррогатном материнстве. До настоящего момента указанный договор продолжает оставаться

непоименованным. Данный договор содержит как семейно-правовые элементы, так и элементы иных отраслей прав. Сам договор регулирует гражданско-правовые отношения, возникающие между субъектами гражданского права.

Условия же исполнения данного договора должны подчиняться нормам Семейного кодекса об установлении происхождения детей, изложенные в ст. ст. 51 и 52 последнего. Кроме того, данными нормами закреплено право суррогатной матери – возможность оставить рожденного ребенка себе и считаться его матерью.

Более того, данный договор осложнен элементами публичного права (в данном случае так называемым медицинским правом), которое устанавливает специальные требования к субъектам данного договора: родителями ребенка могут стать только лица разного пола, состоящие в зарегистрированном браке и имеющие соответствующие показания к применению метода суррогатного материнства, а суррогатная мать должна быть в возрасте от 20 до 35 лет, иметь собственного здорового ребенка и быть психически и соматически здоровой. Таким образом, данный договор подвержен влиянию сразу нескольких отраслей права и содержит в себе разноотраслевые элементы.

Конечно же, одним из примеров проявления взаимодействия семейного и гражданского права является и брачный договор [10, с. 153–170].

Говоря о договорном регулировании семейных отношений как сфере взаимодействия семейного права и иных отраслей, нельзя не затронуть вопрос о проблемах, возникающих в ходе такого регулирования.

В частности, в ходе взаимодействия семейного права с иными отраслями встают вопросы применения норм об ответственности в случае нарушения условий договоров, норм об исковой давности, основаниях изменения и расторжения договоров [10, с. 153–170].

Таким образом, договорное регулирование семейных отношений зачастую является сферой взаимодействия семейного права с иными отрас-

лями. Хотя семейные отношения регулируются специальным семейным законодательством, которое имеет собственные принципы правового регулирования, тем не менее, семейное право подвержено и влиянию со стороны иных отраслей. К семейным отношениям применимы некоторые нормы гражданского права, кроме того, семейное законодательство имеет немало публичных начал.

Список литературы

1. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская АН; Российский фонд культуры. – 3-е изд., стереотип. – М.: АЗЪ. – 1996. – 928 с.
2. Бару М.И. Некоторые вопросы соотношений норм различных отраслей прав в охране прав граждан // Советское государство и право. – 1963. – № 12. – С. 67.
3. Констрова Н.М. Теория и практика взаимодействия гражданского процессуального и семейного права. – Изд-во Ростовского ун-та, 1988. – 144 с.
4. Камалдинов Р.Р., Фархтдинов Я.Ф. Взаимодействие источников семейного права с источниками других отраслей права // Вестник ТИСБИ. – 2002. – № 1.
5. Чельшев М.Ю. Система межотраслевых связей гражданского права: цивилистическое исследование: дис. ... д-ра юрид. наук. – Казань, 2008. – 501 с.
6. Низамиева О.Н. Договорное регулирование имущественных отношений в семье. – Казань: Изд-во «Таглитмат» Института экономики, управления и права, 2005. – 216 с.
7. Сафин А.Ф. Субсидиарное применение норм гражданского права к отношениям смежных отраслей: цивилистическое исследование: дис. ... канд. юрид. наук. – Казань, 2009. – 169 с.
8. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 3 / Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, Ю.В. Байгушева [и др.]; под ред. А.П. Сергеева. – М.: ТК Велби, 2009. – 800 с.
9. Фетисова О.В. Договор как основание возникновения приемной семьи // Защита прав ребенка в современной России: мат-лы науч.-практ. конф., 22–23 октября 2003 г. Ин-т государства и права РАН; отв. ред. А.М. Нечаева. – М., 2004. – С. 173–175.
10. Низамиева О.Н., Гаврилов А.М. Разноинституциональные договоры: понятие, виды и проблемы правового регулирования договорных отношений // Правовое регулирование имущественных отношений / под науч. ред. д-ра юрид. наук, проф. З.М. Фаткутдинова, доц. З.А. Ахметьяновой. – Казань: Изд-во «Познание» Института экономики, управления и права, 2009. – С. 153–170.

В редакцию материал поступил 22.06.10

Ключевые слова: договорное регулирование, взаимодействие, семейное право.