ТЕМА № 1. ГЕНЕЗИС ИНСТИТУТА БРАКА

1. Понятие брака.
2. Формы и виды брака.

1. Понятие брака

В толковом словаре русского языка С. И. Ожегова под браком понимаются «супружеские отношения, законно оформленные». Большой толковый словарь современного русского языка Д. Н. Ушакова определяет брак как сожительство супругов, совокупность бытовых и правовых отношений, связывающих мужа и жену. В современной отечественной энциклопедической литературе под браком, как правило, понимается семейный союз мужчины и женщины (супружество), порождающий их права и обязанности по отношению друг к другу и к детям. К сожалению, Семейный кодек РФ, не содержит определение брака, что обусловлено, по мнению юристов, его сложностью и комплексным характером факторов (правовых, этических, моральных, экономических), влияющих на него. Поэтому необходимо обратиться к некоторым определениям, данным учеными-фамилистами.

Таблица 1.1 – Авторские определения брака

№ п/п	Автор	Определение брака
1	Корнакова С.В., Чигрина Е.В.	социально-правовое явление, представляющее собой законно оформленный союз между мужчиной и женщиной, заключенный в целях совместного проживания, ведения общего хозяйства, рождения и воспитания детей.
2	Макарова Г.В.	– свободный, равноправный союз женщины и мужчины, достигших брачного возраста, не состоящих в другом браке, заключенный с соблюдением условий и порядка, установленных законом, и имеющий целью создание семьи; – особый социальный институт, значимость которого исходит из необходимости упорядочивания межполовых взаимоотношений людей и взаимного союза и создания определенных гарантий существования стабильного союза, основанного на взаимоуважении и любви.
3	Нечаева А.М.	союз мужчины и женщины, влекущий за собой правовые последствия, форму отношений между лицами разного пола и своеобразный символ для вступающих в брак.
4	Тарусина Н. Н.	таинство, договор и особого рода институт
5	Хазова О.А.	равноправный и моногамный добровольный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленного законом порядка и порождающий между супругами взаимные личные и имущественные права и обязанности.

А. И. Загоровский выделяет следующие элементы в браке:

1) естественный или физический;

2) этический (взаимная нравственная привязанность супругов, общность их внутреннего, духовного мира);

3) экономический (связь, в силу которой возникает общее хозяйство мужа и жены);

4) юридический (определенное юридическое положение лиц, взаимно связанных супружеством, порождающее для них взаимные права и обязанности);

5) религиозный (подчинение брака правилам религии).

Основные условия заключения брака содержатся в ст. 12 Семейного кодекса Российской Федерации (ред. 29.05.2019):

1) достижение брачного возраста;

2) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;

3) отсутствие запретов к браку, предусмотренных законодательством страны.

Возраст вступления в брак в России – 18 лет, однако при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту государственной регистрации брака вправе зарегистрировать брак лиц, достигших возраста 16 лет. К уважительным причинам относят: беременность, рождение ребенка, совместное проживание и другие обстоятельства, которые делают целесообразным досрочно заключение брака.

Обстоятельства, препятствующие заключению брака, изложены в ст. 14 СК РФ. Брак запрещен между лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке; близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными, т. е. имеющими общих отца или мать, братьями и сестрами; усыновителями и усыновленными; лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Согласно ст. 11 Семейного кодекса РФ, заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления в органы записи актов гражданского состояния при обязательном личном присутствии лиц, вступающих в брак. При особых обстоятельствах (беременность, рождение ребенка, угроза жизни, длительная командировка, заключение под стражу, арест, отбывание наказания в местах лишения свободы, пр.) регистрация брака разрешена в день подачи заявления.

Согласно ст. 27 СК РФ, любой брак, который зарегистрирован в нарушение установленных законодательством условий, может быть признан недействительным в судебном порядке. Требовать такого признания, по ст. 28 СК РФ, могут: несовершеннолетние супруги (их законные представители, прокурор или опекунский совет), если брак заключен без надлежащего разрешения со стороны властей; супруги, чьи права нарушены в результате узаконивания отношений; супруги, не осведомленные на момент регистрации супружества о наличии обстоятельств, исключающих возможность регистрации (например, наличие у супруга мужа или жены; заболевания); другие лица, чьи права нарушены таким супружеством.

Согласно ст. 30 СК РФ, недействительный брак не порождает взаимных прав и обязанностей, поэтому все уже наступившие последствия оформления отношений будут отменены. Расторжение брака (ст. 18 СК РФ) осуществляется в общем порядке через ЗАГС либо, в особых случаях, в судебном порядке. Положения ст. 19 СК РФ гласят, что развод через ЗАГС производится, когда муж и жена взаимно желают разрыва отношений и не

имеют общих несовершеннолетних детей. Однако при указанных в статье исключительных обстоятельствах развестись через ЗАГС можно даже в случае отсутствия взаимного согласия и при наличии детей: например, когда супруг осужден или пропал без вести. При отсутствии взаимного согласия супругов, наличии претензий материального и иного характера, общих несовершеннолетних детей, развод возможен только по решению суда. Как и в случае с заключением брачного союза, он подлежит обязательной государственной регистрации.

Таким образом, от других союзов или партнерств заключение брака отличатся следующим особенностями: брачная церемония публична и сопровождается сертификатами и юридическими договорами; имеет следствие для генеалогии обоих супругов, часто со сменой фамилии; нацелен на стабильные и продолжительные отношения.

1.2. Формы и виды брака

В социальных науках выделяют следующие формы брака: моногамию (брачные паттерны, включающие одного мужчину и одну женщину) и полигамию (брачные паттерны, включающие одного индивида одного пола и двух и более индивидов другого пола). В свою очередь полигамные браки делятся на полигинию – вид брака, включающий одного мужчину и две (и более) женщины и полиандрию – вид брака, включающий одну женщину и несколько мужчин. К разновидностям следует отнести фратернальную полиандрию, т.е. брак нескольких братьев с одной женой и сороральную полигинию, т. е. брак нескольких сестер с одним мужем.

Английский ученый Дж. Мак-Леннан (1827-1881) в своей книге «Первобытный брак» (1865) привлек внимание ученых мира к любопытным обычаям, существующим в различных культурах: брак через похищение, экзогамию (запрещение брачно-семейных отношений внутри кровнородственного коллектива) и полиандрию (многомужество). Достаточно непривычным для европейцев казался обычай иметь одной женщине нескольких мужей. Дж. МакЛеннан выделял два типа полиандрии: «наирский тип», когда мужья женщины не родственны между собой, и «тибетский тип», где они являются родными братьями. Именно распространением этого обычая Дж. Мак-Леннан объяснял появление матриархата.

У истоков брака лежит безбрачие, т. е. агамия. Необходимость устранения конфликтов в период подготовки к охоте привела к тому, что мужская охотничья партия начала обособляться от женской половины, появились половые табу – запреты и ограничения, связанные с половой дифференциацией:

1) стыдливость и застенчивость, вплоть до регламентации одежды;

2) обычаи разобщения полов в быту;

3) экзогамия – запрет брачно-половых отношений между лицами одного рода, а также эндогамия – запрет брачно-половых отношений между лицами разных родов (каст, конфессий, рас);

4) религиозное освящение брака, допускающее половое общение только между супругами, временное или полное запрещение любых половых отношений для определенных категорий лиц – ритуальное целомудрие, доходящее до кастрации;

5) представления о нечистоте женщины и введение ограничений на ее поведение;

6) обычаи избегания во взаимных отношениях между родственниками и свойственниками.

К основным видам брака относят следующие:

Эндогамия – вид брака, при котором индивиды должны выбирать партнеров в определенных социальных стратах внутри своего социального круга.

Экзогамия – индивиды должны осуществлять брачный выбор вне известных социальных категорий, среди членов другого рода.

Гомогамия – брак с «себе подобными» (супруги имеют одинаковую религию, относятся к одному этносу, социальному классу, расе и др.).

Гетерогамия – брак с человеком, отличным по ряду признаков (межнациональные браки).

Групповой брак – половой союз двух родов, члены которых имеют право вступать друг с другом в половые отношения, т.е. круг возможных половых партнеров ограничен рамками более или менее определенной социальной группы.

Церковный брак – брак, освящённый церковью. Первой признала необходимость церковного брака в 444 году Армянская Церковь. В Византийской империи до 1092 года заключение брака регулировалось нормами римского права, а церковного брака как института не существовало. До конца XVII века венчание было прерогативой князей и бояр, среди народа основными обычаями продолжали оставаться умыкание и купля невесты. В настоящее время церковный брак в ряде стран имеет юридическую силу (Великобритания), а в некоторых является единственной легальной формой брака (Испания, Греция). Другие государства (в том числе и Россия) не признают юридическую силу церковного брака, поэтому перед его заключением рекомендуют провести официальную регистрацию в органах ЗАГСа. В нашей стране церковный брак был упразднен 18 декабря 1917 года с принятием Совнаркомом Российской республики Декрета «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» и созданием специальных органов – отделов записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Гражданский брак – брак, оформленный в соответствующих органах государственной власти без участия церкви. В России это единственно возможный и легитимный вид брака. Ошибочно «гражданским браком» называют сожительство, т.е. официально незарегистрированный в органах ЗАГСа союз двух людей. Высокая степень толерантности современной молодежи к союзам без официальной регистрации супружеских отношений свидетельствует о тревожных тенденциях. Незарегистрированный брак усложняет многие процессы, в том числе: провоцирует рост числа детей, рожденных вне брака; усиливает риск появления неполных материнских семей; способствует увеличению показателей детской бедности, безнадзорности, латентного социального сиротства; препятствует принятию детей-сирот в семью, поскольку существует неопределенность их жизненных траекторий после прекращения сожительства.

Мезальянс – брак между лицами неравного социального положения. В эпоху капитализма данный вид брака был особенно распространен в среде аристократии и являлся коммерческой сделкой. Такие браки назывались «брак
ради имени» для «укрывателей позора», когда содержанке требовалось громкое имя и титул, чтобы войти в высшее общество. Часто женщины из богатых, но неродовитых семей выходили замуж за представителей обедневшей европейской аристократии, создавая взаимовыгодный союз, основанный на сочетании фамилии, титула и капитала.

Морганатический брак – разновидность мезальянса, в результате которого лицо низшего социального положения не повышает его. В настоящее время это понятие сохранилось в династических регламентах и законах некоторых стран.

Временный брак – брак, продолжительность которого определяется соглашением сторон, закрепляется в брачном договоре и предполагает размер выкупа, предназначенный супруге. По истечении срока, указанного в договоре, брак считается расторгнутым, а все правовые отношения между супругами прекратившимися.

Гостевой брак – вид парного брака, зарегистрированного надлежащим образом, при котором супруги живут раздельно и не ведут совместного хозяйства.

Никах – брак по законам ислама.

Фиктивный брак – брак, официально оформленный в соответствии с внутренним законодательством страны, но не преследующий цели создания семьи. То есть формально ставшие супругами лица не намерены в результате оформления союза совместно проживать, вести общее хозяйство, рожать и воспитывать детей, жить одной семьей.

Почти у всех народов счет родства по матери предшествовал счету родства по отцу (т. е. матриархат предшествовал патриархату). На первичной ступени развития человеческого общества допускалась широкая свобода брачных отношений. Целью заключения брака являлось ограничение этой свободы, т. е. что привело к переходу от группового брака к индивидуальному, и далее к нуклеарной семье.

Вопросы для обсуждения:

1. Опираясь на несколько определений брака, выделите, на Ваш взгляд, наиболее приемлемое, объясните свой выбор.

2.Назовите обязательные условия заключения брака по законодательству РФ.

3. Что может служить препятствием для заключения брака?

4. Перечислите и дайте краткую характеристику основным формам и видам брака.

5. Какова процедура расторжения брака в России?

6. Следует ли заключать брачный договор?