

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования
«Полоцкий государственный университет»

Региональный учебно-научно-практический Юридический центр

ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ В ПРАВЕ

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трёх томах
Том 2

Новополоцк
2017

УДК 34(082)
ББК 67я43

Рекомендован к изданию
советом юридического факультета
Полоцкого государственного университета (протокол № 7 от 04.09.2017 г.)

Редакционная коллегия:

И. В. Вегера, кандидат юридических наук, доцент (отв. редактор);
Д. В. Щербик, кандидат юридических наук, доцент;
В. А. Богоненко, кандидат юридических наук, доцент;
Е. Н. Ярмоц, кандидат юридических наук, доцент;
П. В. Соловьёв, магистр юридических наук

Рецензенты:

Г. А. Василевич, доктор юридических наук, профессор;
Т. И. Довнар, доктор юридических наук, профессор;
В. М. Хомич, доктор юридических наук, профессор

Традиции и инновации в праве : материалы междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 20-летию юрид. фак. и 50-летию Полоц. гос. ун-та, Новополоцк, 6–7 окт. 2017 г. : в 3 т. / Полоц. гос. ун-т, Регион. учеб.-науч.-практ. Юрид. центр ; редкол.: И. В. Вегера (отв. ред.) [и др.]. – Новополоцк : Полоцкий государственный университет, 2017. – Т. 2. – 288 с.

ISBN 978-985-531-570-5.

Предложены материалы, в которых обсуждаются проблемы юридической науки и практики с позиций преемственного и инновационного развития национальных правовых систем и международного права.

Адресован научной юридической общественности, практическим работникам, преподавателям, студентам юридических факультетов, слушателям переподготовки по специальности «Правоведение», а также всем, кто интересуется актуальными проблемами в праве.

УДК 34(082)
ББК 67я43

ISBN 978-985-531-570-5 (Т. 2)
ISBN 978-985-531-568-2

© Полоцкий государственный университет, 2017

**КОЛЛИЗИОННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ БРАКА
С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА***С.Н. Ховратова,**старший преподаватель кафедры гражданского и хозяйственного права,
Могилевский государственный университет имени А.А. Кулешова*

Одним из факторов возникновения правоотношений в международном частном праве, по общепризнанной точке зрения, является существование в этих правоотношениях иностранного элемента.

По мнению П. К. Дмитриевой, главной особенностью частноправовых отношений как предмета международного частного права является наличие в их составе иностранного элемента. Это качество обуславливает международность или трансграничность этих отношений, с одной стороны, и их связь с правом разных государств – с другой [3, с.14].

Брак с участием иностранного элемента – достаточно часто встречающееся явление. В законодательстве некоторых государств особо выделяются «иностранцы» (между иностранцами) и «смешанные» (между иностранцами и собственными гражданами) браки. Семейные отношения – отношения сложные по субъектному составу и по содержанию, также тесно связаны с национальными традициями, религией, бытовыми и этническими обычаями [4, с. 458].

Целью данного исследования является выявление проблемных вопросов в области коллизионного регулирования заключения брака в международном частном праве. Унификация законодательства в рассматриваемой сфере права происходит достаточно медленно из-за существенного различия материальных условий заключения брака в зарубежных странах.

Теоретическая разработка понятия брачных отношений, осложненных иностранным элементом, важна в практике для того, чтобы выяснить, какие обстоятельства включают правоотношения в круг отношений, регулируемых нормами международного частного права.

Брачные отношения, осложненные иностранным элементом, – это отношения, в которых одна сторона – иностранный гражданин или лицо без гражданства, или же юридический факт, связанный с возникновением, изменением или прекращением брачных отношений, которые возникают за рубежом.

«Коллизия» – это слово, происходящее от латинского collision, что означает столкновение. Говоря о коллизии законов, подразумевают необходимость выбора между законами разных государств. Наличие иностранного элемента в частном правоотношении – неперемнное основание для постановки коллизионного вопроса. И суть коллизионного вопроса – право какого государства должно регулировать данное правоотношение с иностранным элементом. Ведь коллизионная норма сама по себе не дает ответа на вопрос о том, какие права и обязанности сторон возникают по данному правоотношению, она лишь указывает ком-

петентный материально-правовой закон, подлежащий применению к правоотношению.

В тех случаях, когда в брак вступают граждане разных государств, решение коллизионного вопроса приобретает особое значение. Разнообразие в правовом регулировании применительно к одинаковым фактическим обстоятельствам является в брачных отношениях основанием возникновения коллизии – столкновения правовых систем различных государств. Коллизии в данной сфере отношений, в свою очередь, обуславливают существование «хромающих отношений». Разумеется, они возникают в любых трансграничных частноправовых отношениях, но в сфере брачных отношений возникают чаще. Классическим примером «хромающих отношений» являются браки, признаваемые в одном государстве и не признаваемые в другом.

По общему правилу в качестве основной коллизионной привязки используется отсылка к личному (национальному) закону супругов и других членов семьи. При этом в одних странах применяется закон гражданства, в других – закон места жительства. Так, в Австрии, Германии, Италии, Франции, Японии и ряде других государств условия вступления в брак определяются по закону страны гражданства супругов. В то же время в странах англо-американского права эти вопросы решаются по закону страны места жительства лиц, вступающих в брак. В Китае при вступлении в брак с иностранцем применяется закон страны места заключения брака, а при расторжении брака – закон страны места нахождения суда, принявшего бракоразводное дело к своему производству.

В качестве примера коллизионной нормы, можно рассмотреть Конвенцию «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам», от 7 октября 2002 года, где условия вступления в брак определяются по закону страны гражданства будущего супруга с соблюдением при этом требований законодательства государства, на территории которого заключается брак, в отношении препятствий к браку [2].

Можно выделить основные коллизионно-правовые проблемы брачно-семейных правоотношений: 1) форма и условия заключения брака; 2) расовые и религиозные ограничения; 3) запреты на браки с иностранцами; 4) необходимость разрешения (дипломатического, родителей или опекунов) для вступления в брак; 5) личный закон (главенство) мужа; 6) заключение брака по доверенности и через представителя; 7) полигамия и моногамия; 8) однополые браки; 9) юридическая ответственность за отказ вступить в обещанный брак; 10) «хромающие» браки и другие.

Одна из общепризнанных коллизионных привязок, применяемая для регулирования семейных правоотношений – это *lex loci celebrationis* (закон места заключения брака). Форма и порядок заключения брака определяется в соответствии с правом того государства, на чьей территории брак заключается. Ситуация усугубляется еще и тем фактом, что на момент заключения брака часто невозможно определить будущую территориальную локализацию семейных отношений. Решающий закон места заключения брака побуждает заинтересованных лиц заключать брак там, где отсутствуют препятствия, установленные их доми-

цилиями, и таким образом обходить запреты, предусмотренные национальным законодательством. Вот это и вызывает коллизии законов в области брачно-семейного права.

Форма брака регулируется правом того места, в котором брак заключается – *locus regit actum*. В большинстве стран это означает, что для заключения признаваемого законом брака достаточно соблюсти требования, предписанные законом места совершения брака: сторонам предоставляется выбор между этим законом (*lex loci*) и их личным законом. В других странах подчинение закону места совершения брака обязательно, поскольку норма *locus regit actum* носит императивный характер [4, с. 465].

В Республике Беларусь заключение брака может быть совершено только в гражданской форме. Брак регистрируется в государственных органах записи актов гражданского состояния. Церковный брак не порождает правовых последствий. По белорусскому законодательству юридическую силу имеют лишь те церковные браки, которые были совершены до образования в Республике Беларусь органов ЗАГСа.

Заявления о вступлении в брак подаются в органы ЗАГСа по месту жительства одного из будущих супругов или их родителей. В Республике Беларусь заключение брака заочно (по доверенности или через представителя) не допускается: бракосочетание совершается в присутствии лиц, вступающих в брак. Ими лично должно быть подано заявление в органы ЗАГСа. При подаче заявления лица, вступающие в брак, должны предъявить документы, удостоверяющие личность.

В соответствии со статьей 19 КоБС не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно состоит в другом браке. Доказательством того, что лицо, вступающее в брак, не состоит в другом браке, является отсутствие в его паспорте штампа о регистрации брака. При регистрации в Республике Беларусь брака иностранцев, в документах которых нет сведений о семейном положении, они должны представить в органы ЗАГСа справку, выданную компетентным органом государства, гражданами которого они являются, что они в браке не состоят [1].

Лица, состоявшие ранее в зарегистрированном браке, должны в Республике Беларусь предъявить органу ЗАГСа документ, подтверждающий прекращение брака. Это может быть свидетельство о расторжении брака, свидетельство о смерти супруга, решение суда о признании брака недействительным. Гражданин иностранного государства, в котором разрешено многоженство, если он уже состоит в другом браке, не может заключить брак в Республике Беларусь.

В связи с тем, что законодательство ряда государств признает действительными браки с иностранцами только тогда, когда лица, вступающие в брак, получили на это разрешение компетентного органа соответствующего государства, белорусские органы ЗАГСа при приеме заявлений должны выяснить у заявителей, требуется ли получение такого разрешения от компетентного органа государства, гражданином которого является иностранец. В том случае, когда законодательство иностранного государства требует получения от компетентно-

го органа специального разрешения на брак с иностранцем, а иностранец такого разрешения не имеет, органы ЗАГСа при приеме заявления должны разъяснить лицам, вступающим в брак, что их брак может быть признан недействительным в стране, гражданином которого является иностранец. Если, несмотря на эти разъяснения, заявители настаивают на регистрации брака, указанный брак регистрируется. Такой брак является действительным в Республике Беларусь, однако он может быть признан недействительным по национальному закону супруга-иностранца. Таким образом, органы ЗАГСа обязаны ознакомить лиц, вступающих в брак, с условиями заключения брака, разъяснить им их права и обязанности как будущих супругов.

Из вышеизложенного следует, что вопросы, касающиеся брачно-семейных отношений, занимают в доктрине и практике международного частного права особое место. Существующие многочисленные различия между законами, регулирующими брачно-семейные отношения, которые относятся к материальным условиям вступления в брак и к порядку его оформления, основаниям недействительности брака – это еще только начало возникновения отношений. Значение этих всех расхождений между законами разных государств вполне становится очевидным, когда возникает решение вопроса о наличии или отсутствии брачного правоотношения и на поверхность появляются многие другие вопросы: имущественных прав каждого из супругов, в том числе их алиментных прав и обязанностей, правового положения детей, наследственных прав и др. Семейные отношения принадлежат к тем общественным явлениям, в которых отчетливо и непосредственно выявляется воздействие правовых норм на мировоззрение и поведение участников правоотношений, на их бытовые и имущественные отношения и т. д.

Список использованных источников:

1. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье [Электронный ресурс] : 9 июля 1999 г. № 278-З : принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. : одобр., Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. закона Респ. Беларусь от 24 октября 2016 г. // Консультант Плюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

2. Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам [Электронный ресурс] : [заключена в г. Кишинев 07.10.2002 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

3. Международное частное право : Учебник/ Л.П. Ануфриева, К.А. Бекашев, Г.К. Дмитриева и др. ; под общ. ред. – Г.К. Дмитриева. – М. : ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. – 688 с.

4. Толстых, В.Л. Международное частное право : коллизионное регулирование/ В.Л. Толстых. – СПб. : Юридический центр пресс (Р. Асланов), 2004. – 526 с.

Научное издание

**ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ
В ПРАВЕ**

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трех томах

Том 2

Текст печатается в авторской редакции

Ответственный за выпуск *И. В. Вегера*

Техническое редактирование *Т.А. Дарьяновой*
Компьютерная верстка *П. В. Соловьёва*
Дизайн обложки *М. С. Мухоморовой*

Подписано в печать 20.09.2017. Формат 60×84 ¹/₁₆. Бумага офсетная. Ризография.
Усл. печ. л. 16,71. Уч.-изд. л. 18,64. Тираж 145 экз. Заказ 1075.

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования «Полоцкий государственный университет».

Свидетельство о государственной регистрации
издателя, изготовителя, распространителя печатных изданий
№ 1/305 от 22.04.2014.

ЛП № 02330/278 от 08.05.2014.

Ул. Блохина, 29, 211440, г. Новополоцк.