

ЧАСТНОПРАВОВЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ ЖЕНЩИН ОТ НАСИЛИЯ В СЕМЬЕ (НА ПРИМЕРЕ ИСПАНИИ)

И.А. Трофимец

ФГБОУ ВО Московский государственный юридический университет
имени О.Е. Кутафина (МГЮА), г. Москва

Объектом статьи являются нормы испанского законодательства, определяющие меры защиты женщин от насилия в семье. Основным методом исследования – сравнительное правоведение. Цель работы показать место частноправовых мер в системе юридической защиты женщин от насилия в семье. Наряду с женщиной жертвой насилия в семье признаются ее несовершеннолетние дети. Брачно-семейным общественным отношениям с участием женщин, являющимся предметом самостоятельной отрасли права (семейного права), предоставляется широкая охрана и другими отраслями права, используются гражданско-правовые, административные и уголовно-правовые инструменты. Автором сделан вывод об эффективности специальных частноправовых мер защиты от семейного насилия: запрет на совместное проживание, лишение и ограничение родительских прав, назначение алиментов и другие.

Ключевые слова: брак, семья, семейное (домашнее) насилие, гендерное насилие, комплексные меры.

Современное мировое сообщество обеспокоено вопросами дискриминации и насилия в отношении женщин. Эта проблема сопровождает человечество с незапамятных времен, облекается в формы обычаев. Исторически так сложилось, что женщина, независимо от возраста и своей роли в семье, рассматривалась как «вещь-собственность». Отдельные цивилизации пережили традиции убийства девочек-младенцев по религиозным (жертвоприношение) или экономическим соображениям. Девочки-подростки подвергались и подвергаются калечащим операциям на половых органах. Женщины принуждались и принуждаются к вступлению в брак, становились и становятся жертвами изнасилований, а также убийств и др.

Принимая во внимание приоритет общечеловеческих ценностей, подготовлен ряд международных документов, направленных на борьбу с дискриминацией и насилием в отношении женщин. На наш взгляд, основными являются Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, принятая резолюцией 34/180 Генеральной Ассамблеи от 18.12.1979 г. [5], Декларация об искоренении насилия в отношении женщин, провозглашенная резолюцией 48/104 Генеральной Ассамблеи от 20.12.1993 г. [4], и Конвенция Совета Европы о предотвращении и борьбе с насилием в отношении женщин и

домашним насилием (Стамбул, 11.05.2011 г.) [6]. Государства – участники ООН стремятся изменить стереотип поведения мужчин и женщин (и прежде всего в семье), искоренить предубеждения о господстве или неполноценности одного из полов над другим. Было принято стратегическое решение установить в национальных конституциях и законодательствах принцип гендерного равноправия и строго исполнять его.

Полагаем, что следует определить соотношение категорий «дискриминация в отношении женщин», «насилие в отношении женщин», «гендерное насилие», «семейное насилие», «домашнее насилие», «физическое насилие», «психологическое насилие», «сексуальное насилие» и «экономическое насилие».

Общим является термин «дискриминация в отношении женщин», определенный как «любое различие, исключение или ограничение по половому признаку, которое направлено на ослабление или сводит на нет признание, пользование или осуществление женщинами, независимо от их семейного положения, на основе равноправия мужчин и женщин, прав человека и основных свобод в политической, экономической, социальной, культурной, гражданской или любой другой области» [5]. Ликвидация дискриминации предполагает и исключение насилия в отношении женщин.

Понятие насилия и его формы и виды представлены в 2003 г. Всемирной организацией здравоохранения в докладе «Насилие и его влияние на здоровье людей». Не затрагивая юридических аспектов, сформулирована дефиниция «насилие», детерминантой в которой назван «вред, наносимый физическому или психическому здоровью человека». Детально определены причины насилия, которое проявляется в различных формах: межличностных (против сексуального партнера, жестокое обращение с детьми и людьми пожилого возраста), коллективных (геноцид, войны и вооруженные конфликты) и в форме суицида [18]. Межличностным насилием считается насилие, применяемое к лицам, юридически или фактически связанным семейными отношениями, как правило проживающим совместно и ведущим общее хозяйство. Следовательно, «семейное насилие» и «домашнее насилие» – это абсолютно тождественные категории. Видами насилия в зависимости от причиненного вреда здоровью называют физическое, психологическое, сексуальное и экономическое. Если оценивать насилие по факту причинения вреда здоровью, то вряд ли стоит считать экономическое насилие (контроль над использованием денег) самостоятельным видом. При нарушении имущественных прав может быть причинен как психический, так и физический вред здоровью. В то время как сексуальное насилие, причиняющее физический и психический вред, можно расценивать как самостоятельный вид межличностного насилия, поскольку затрагивается особая интимная

сторона отношений мужчины и женщины, связанная с дихотомией полов. Дихотомия мужчина-женщина существует объективно, заложена биологически за счет физиологических различий полов. По оценкам экспертов до 30 % женщин испытывают физическое насилие со стороны мужчины, с которым они находятся или раньше находились в интимных отношениях. Две трети женщин, умирающих насильственной смертью, погибают от рук супруга (партнера) или другого члена семьи [20].

Согласно ст. 1 Декларации об искоренении насилия в отношении женщин: «Насилие в отношении женщин означает любой акт насилия, совершенный на основании полового признака, который причиняет или может причинить физический, половой или психологический ущерб или страдания женщинам, а также угрозы совершения таких актов, принуждение или произвольное лишение свободы, будь то в общественной или личной жизни» [5]. Полагаем, что эта дефиниция более полно раскрывает категорию «насилие», поскольку наряду с «вредом (ущербом)» в качестве последствий насилия указаны «страдания». Страдания – это претерпевание физического и нравственно-эмоционального дискомфорта. Оценку последствий насилия может дать специалист в той или иной области знаний: врач, психолог.

«Насилие в отношении женщин» и «гендерное насилие» понятия схожие, но не идентичные. Представляется, что «гендерное насилие» более широкое понятие и его можно определить как вред, наносимый физическому или психическому здоровью женщины, и переживаемые страдания, в зависимости от ее семейного и общественного статуса. Категория «пол» относится к биологическим понятиям в отличие от категории «гендер», имеющей еще и социальное содержание. «Гендер» в большинстве случаев совпадает с маскулинностью или феминизмом людей. Но есть и особенности, обусловленные вызовами XX–XXI вв. в связи с юридическим признанием гомосексуализма, транссексуализма, трансвестизма, бисексуализма и других форм расстройства половой идентичности, не отвечающих гендерным стандартам.

Следуя международным нормам и принципам, в ст. 32 Конституции Испании закреплены основы, гарантирующие равенство: «п. 1. Мужчина и женщина имеют право вступать в бракосочетание с полным юридическим равноправием» [8]. Конституционное положение находит дальнейшее развитие в семейном законодательстве. С целью искоренения гендерной дискриминации и насилия оно закрепляет необходимое для брака условие – добровольное согласие брачующихся. Любое нарушение свободной воли на вступление в брак (какие-либо условия, сроки, понуждение, угроза и др.) влечет недействительность брака (ст. 45, п. 1, 4, 5 ст. 73 Гражданского кодекса Испании 1889 г. (далее – ГК Испании) [16].

Если говорить об искоренении гендерной дискриминации, то государственная политика (прежде всего уголовная) является

однаправленной, в результате чего правозащитники уже поднимают проблему домашнего насилия в отношении представителей «сильной половины человечества» [13, с. 67].

Испания является экономически стабильной и сравнительно благополучной страной в криминогенном плане. Однако полностью искоренить такой вид правонарушений, как насилие в семье не удастся. Домашнее насилие может быть физическим и психологическим. Отдельно выделяют преступления против сексуальной свободы женщин. По статистике насилию сексуального характера (изнасилованиям) женщины чаще подвергаются вне дома, хотя возможно по этическим соображениям этот вид семейного насилия имеет латентный характер. Испанская семья исторически считалась патриархальной, с сильной властью мужа. Термин «мачизм», означающий мужское превосходство, кастильского происхождения. До 1962 г. в испанском законодательстве было положение, в соответствии с которым муж, уличивший жену в прелюбодеянии, освобождался от ответственности за побои. И при причинении смерти жене данное обстоятельство расценивалось как смягчающее вину мужа. Аналогичных правил для женщин не было. С середины XX в. происходит постепенное уравнивание брачно-семейных прав мужчин и женщин, искореняется дискриминация по половому признаку, но проблема домашнего насилия остается [11, с. 86].

Как отмечалось, проблема домашнего насилия имеет исторические корни: женщина традиционно экономически и эмоционально зависима от мужчины, своего мужа. Провозгласив принципы свободы и равенства мужчины и женщины в браке, современные государства занимают позицию невмешательства в личную жизнь своих граждан с предоставлением правовой защиты в случае нарушения прав и законных интересов. Начавшаяся в середине XIX в. и продолжающаяся до настоящего времени борьба за права женщин затронула их положение и в брачно-семейной сфере. Брак стал считаться «договором между частными лицами» [1, с. 23; 9, с. 70] без посредничества государственных чиновников, хотя о договорной природе брака заявляли еще римские юристы. Утверждалось, что «государство должно полностью устранить брак из сферы своего внимания, предоставив его как целиком, так и в его модификациях свободной воле индивидов на основании заключенных ими договоров» [3, с. 43]. Однако с таким мнением нельзя согласиться, поскольку вмешательство государства и права в эту сферу частной жизни человека направлено, прежде всего, на охрану прав и интересов более слабых лиц (не только экономически и социально менее незащищенных, но также физически более слабых), которыми являются женщины. Женщина, как правило, ведет домашнее хозяйство и занимается воспитанием детей (а взросление детей занимает значительный срок). Такая позиция государства, на наш взгляд, связана с распределением репродуктивных функций среди людей самой природой, что, в свою

очередь, определяет место женщины в семье, в обществе. Совмещение современной женщиной семейных (супружеских, родительских) и общественных функций, ее возможный доступ во все сферы публичной жизни тем не менее не устраняет гендерную асимметрию. По результатам исследования средние затраты времени в неделю на ведение семейных дел у женщин в 2,2 раза выше, чем у мужчин, что, безусловно, оказывает прямое влияние на возможность женщин реализовать права на образование и труд, и способствует их экономической зависимости от мужчин [7, с. 163].

Модернизируются брачные отношения. На смену тысячелетиями сложившейся форме брака как моногамной связи мужчины и женщины приходят новые квазибрачные союзы: социально-экономическое партнерство, пожизненное партнерство, гражданское партнерство, гражданский пакт солидарности, гражданский союз, домашнее партнерство, внутреннее партнерство, зарегистрированное партнерство, незарегистрированное партнерство, фактическое сожительство и другие, находящие признание не только в общественном сознании, но и в международном праве и национальных правовых порядках. В последнее время брак из единственно признанного обществом и правом семейного союза мужчины и женщины превратился в одну из допустимых форм сожительства не только разнополых, но и однополых партнеров. Затронул этот процесс и Испанию. В Королевстве Испания наряду с традиционным браком предоставляется возможность выбора партнерами альтернативной формы сожительства *pareja de hecho* (*uniones estables de pareja*) – пара де-факто, фактическое сожительство, зарегистрированное сожительство, которая набирает все большую популярность в мире [см., например: 2, с. 3–5]. Правовой статус *pareja de hecho* ниже, чем у лиц, состоящих в браке, за счет меньшего объема взаимных прав и обязанностей, а также меньших государственных социальных гарантий.

Детально брачные отношения в Испании регулируются Разделом 4 Книги 1 ГК Испании, положениями которого определяются условия, порядок заключения брака и его расторжения, основания и процедура признания недействительным, правовой режим личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов. Многие нормы испанского семейного права исходят из общепризнанных постулатов брака, но существуют особенности, которые, по нашему мнению, способствуют укреплению данного правового и общественного института и охране прав супругов.

Превентивной мерой защиты от гендерного насилия в семье можно рассматривать такой запрет к вступлению в брак, как судимость за убийство супруга или соучастие в его совершении (ст. 47 ГК Испании), наряду с запретом по родству или усыновлению по прямой линии и родству по боковой линии до третьей степени. Если препятствия к браку по фактам родства и усыновления являются широко известными

мировым правовым порядкам, то такой запрет, как судимость за убийство супруга или соучастие в его совершении, не часто встречается в зарубежных законодательствах. В то же время судимость за убийство супруга или соучастие в его совершении не считается абсолютным препятствием к браку, поскольку может быть устранено Министром юстиции Испании на основании обращения одного из будущих супругов.

Брачно-семейным общественным отношениям, являющимся предметом самостоятельной отрасли права, предоставляется широкая правовая охрана другими отраслями права, в том числе используются гражданско-правовые (имущественные), административные и уголовно-правовые инструменты.

Основным нормативным правовым актом, регулирующим отношения по охране прав женщин в семье, является Органический закон 1/2004 от 28 декабря 2004 г. «О комплексных мерах по защите от гендерного насилия» [14] (далее – Закон). Этот Закон призван искоренить одну из наиболее распространенных форм насилия, которой подвергаются женщины со стороны своих супругов, бывших супругов или сексуальных партнеров (бывших партнеров) [12, с. 322]. Также согласно вводной части Закона в понятие жертвы включены несовершеннолетние дети этих женщин. Законом названы меры различной правовой направленности: семейной, гражданской, административной и уголовной. Данный Закон подвергнут критике в связи с не включением мужчин в качестве жертв семейного (домашнего) насилия в субъектный состав предмета его регулирования. По мнению юристов, такое положение противоречит конституционным и международным принципам гендерного равенства [10, с. 135]. В действительности по криминологическим данным женщины чаще подвергаются насилию со стороны интимного партнера, чем мужчины. Вместе с тем, замечания испанских юристов справедливы, поскольку отмечаются злоупотребления своими правами со стороны женщин, а также проявления ими актов агрессии против своих партнеров (супругов и сожителей).

Полагаем, что формами семейно-правовой ответственности, установленными Законом, можно назвать: лишение права на опеку и проживание с несовершеннолетними детьми; временное лишение родительских прав; временное прекращение действия режима общения, визитов и проведения времени отца с детьми или формы, в которой таковые должны проводиться (например, посредством установления места встречи); назначение алиментов. По решению судьи могут ограничиваться родительские права, опека или попечительство над несовершеннолетними (ч. 1 ст. 65 Закона). Если такое решение не принимается, судья должен определить форму реализации родительских прав, опеки или попечительства над несовершеннолетними, а также меры, необходимые для обеспечения безопасности, неприкосновенности

и реабилитации несовершеннолетних или женщины (ч. 2 ст. 65 Закона). Такие же ограничительные меры предусмотрены в части режима посещения, пребывания и общения обвиняемого с несовершеннолетними (ст. 66 Закона).

Закон устанавливает меры гражданского (имущественного) характера: ограничение в пользовании семейным жильем, мебелью и домашней утварью и другим имуществом. Административные и уголовно-правовые меры включены в ст. 64–67 Закона.

Королевским указом 1110/2015 от 11 декабря 2015 г. [15] предусмотрено ведение Министерством юстиции реестра агрессоров и жертв насилия в семье. По официальным статистическим данным за последние годы снижаются показатели смертности женщин от «рук» партнера. В 2020 г., несмотря на прогнозы аналитиков о повышении бытового насилия по причине введенных правительством Испании ограничительных мер в связи с распространением коронавирусной инфекции COVID-19, уровень летальных исходов в случаях гендерного насилия уменьшился. По официальным данным в 2015 г. партнерами было убито 60 женщин, в 2020 г. – 45, в 2021 г. – 43 [19]. Наметилась тенденция снижения убийств в отношении женщин – жертв гендерного насилия. В Испании проработан вопрос о создании межведомственного органа по предотвращению и пресечению насилия по гендерному признаку. Основные функции новой структуры – это профилактика случаев насилия в семье [17].

В качестве вывода хотелось отметить, что назрела необходимость формирования концепций, позволяющих не только описать и объяснить сложившуюся ситуацию в сфере охраны прав женщин от гендерного насилия, но и с учетом потенциала зарубежного права и доктрины разработать эффективные меры в отечественном праве.

Список литературы

1. Бебель А. Женщина и социализм. М., 1981.
2. Вартамян М.О. Фактические супружеские отношения в решениях Европейского Суда по правам человека и российская судебная практика // Семейное и жилищное право. 2017. № 2. С. 3–5.
3. Гумбольдт В. Язык и философия культуры. М., 1985.
4. Декларация об искоренении насилия в отношении женщин, провозглашенная резолюцией 48/104 Генеральной Ассамблеи от 20.12.1993 [Электронный ресурс]. URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/violence.shtml (дата обращения: 10.10.2022).
5. Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, принятая резолюцией 34/180 Генеральной Ассамблеи от 18.12.1979 г. // Ведомости ВС СССР. 23.06.1982. № 25. Ст. 464.
6. Конвенция Совета Европы о предотвращении и борьбе с насилием в отношении женщин и домашним насилием (Стамбул, 11.05.2011 г.)

[Электронный ресурс]. URL: <https://rm.coe.int/168046253f> (дата обращения: 10.10.2022).

7. Отчет о выполнении положений Конвенции ООН о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин. Российская Федерация. Февраль 2006 г. М., 2006.

8. Constitución Española de 29 de diciembre de 1978. «BOE» núm. 311, de 29/12/1978.

9. Engels F. Der Ursprung der Familie etc. 20 Augl., 1921.

10. Francisco Muñoz Conde. Derecho Penal. Parte General. Barcelona, 2007.

11. Javier Alvarez Deca. La violencia en la pareja: bidireccional y simétrica. Análisis comparativo de 230 estudios científicos internacionales. Madrid, 2009.

12. Jesús Manuel Pérez Viejo, Ana Montalvo Hernández. Violencia de género: análisis y aproximación a sus causas y consecuencias // Violencia de género: prevención, deyección y atención. Barcelona, 2010.

13. Jesus-Maria Silvia Sanchez. Lecciones de Derecho Pinal. Barselona, 2015.

14. Ley Orgánica de 28 de diciembre de 2004, de Medidas de Protección Integral contra la Violencia de Género. «BOE» núm. 313, de 29/12/2004.

15. Real Decreto de 11 de diciembre de 2015, por el que se regula el Registro Central de Delincuentes Sexuales. «BOE» núm. 312, de 30/12/2015.

16. Real Decreto de 24 de julio de 1889, del Código Civil. «BOE» núm. 206, de 25/07/1889.

17. URL: http://www.elconfidencial.com/ultima-hora-en-vivo/2017-02-23/jueves-23-de-febrero-de-2017-8-00-gmt_1147017 (дата обращения: 10.10.2022).

18. URL: http://www.who.int/violence_injury_prevention/violence/world_report/en/full_ru.pdf (дата обращения: 10.10.2022).

19. URL: https://violenciagenero.igualdad.gob.es/en/violenciaEnCifras/victimasMortales/fichaMujeres/pdf/VMortales_04_01_2022.pdf (дата обращения: 10.10.2022).

20. World Health Statistics 2017: monitoring health for the SDGs. WHO, 2017.

Об авторе:

ТРОФИМЕЦ Ирина Александровна – кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры семейного и жилищного права ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА)» (125993, Россия, Москва, Садовая-Кудринская ул., 9), SPIN-код: 2552-0632, kosareva-khv@mail.ru

PRIVATE LAW TO PROTECT WOMEN FROM VIOLENCE IN THE FAMILY (BY THE EXAMPLE OF SPAIN)

I.A. Trofimets

Kutafin Moscow State Law University, Moscow

The object of this article is the norms of Spanish legislation defining measures to protect women from domestic violence. The main method of research is comparative law. The purpose of this research is to show the place of private law measures in the system of legal protection of women from domestic violence. Minor children of women are recognized as victims of domestic violence. Family social relations with the participation of women are the subject of an independent branch of law (family law). They are provided with broad protection by other branches of law. Civil, administrative and criminal legal instruments are used. The author makes a conclusion about the effectiveness of special private-law measures of protection from family violence: a ban on cohabitation, deprivation and restriction of parental rights, assignment of alimony and others.

Keywords: *Marriage, family, family (domestic) violence, gender violence, complex measures.*

About author:

TROFIMETS Irina – PhD in Law, Associate Professor, Associate Professor of the Department of Family and Housing Law Kutafin Moscow State Law University (MSLA) (125993, Russia, Moscow, Sadovaya-Kudrinskaya str., 9), SPIN-code: 2552-0632, kosareva-khv@mail.ru

Трофимец И.А. Частноправовые меры защиты женщин от насилия в семье (на примере Испании) // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2023. № 1 (73). С. 66–74.

Статья поступила в редакцию 24.11.2022 г.

Подписана в печать 27.02.2023 г.