

УДК 347.6

КЛАССИФИКАЦИЯ ДОГОВОРОВ В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ

Л.А. Хурцилава

Юрисконсульт ООО «ФИНЭСКО»

В статье говорится как о поименованных в Семейном кодексе РФ договорах, так и о договорах, наличие которых законодательством допускается или предполагается, дается их характеристика и классификация.

Ключевые слова: *семейно-правовой договор, семейно-правовое соглашение, классификация договоров.*

Изучение сущности семейных договоров и разработка концепции договорного регулирования семейных отношений отсчитывает свое начало лишь с конца XX века и, не смотря, на появление за последний период времени, значительного количества научных статей, диссертационных исследований, монографий, содержащих анализ как отдельных договоров в семейном праве, так и посвященных общим вопросам, касающимся всех договоров в сфере семейных отношений, не решенными, дискуссионными остаются многие вопросы: об отраслевой принадлежности таких договоров; роли в регулировании семейных отношений; открытости или закрытости их перечня, количестве существующих договоров.

По мнению Е.П. Титаренко, Семейный кодекс РФ закрепляет исчерпывающий перечень соглашений¹. С.Ю. Чашкова также полагает, что «в семейном договорном праве ... невозможно заключение непоименованных соглашений»².

По нашему мнению, в законодательстве невозможно предусмотреть все потенциально мыслимые семейные договоры, которые могут быть заключены субъектами, поэтому законодатель называет лишь наиболее типичные и важные из них. Одни договоры получили более детальную разработку, к примеру, структурно выделенные в отдельные главы Семейного кодекса, брачный договор и соглашения об уплате алиментов; в отношении некоторых других законодатель лишь закрепляет право на их заключение и в лучшем случае предусматривает минимальные требования к ним; к примеру, в п. 2 ст. 38 СК РФ содержится лишь указание на возможность раздела имущества между супругами по их соглашению, которое может быть нотариально удостоверено; в п. 2 ст. 66 СК РФ – указано право родителей на заключение в письменной форме соглашения о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. В научной литературе справедливо указывается не только на необходимость более подробного урегулирования известных действующему праву договоров, но и выдвигаются

¹ Титаренко Е.П. Понятие и характеристика соглашений в семейном праве // Семейное и жилищное право, 2005, № 2. - Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: Комментарии законодательства.

² Чашкова С.Ю. Система договорных обязательств в российском семейном праве. Дисс. ... к. ю. н. - М., 2004. С. 10.

конкретные, обоснованные предложения по расширению числа поименованных договоров³.

Полагаем, что к договорам в семейном праве следует отнести: в первую очередь, поименованные в Семейном кодексе – 1) брачный договор (ст. 40 СК РФ); 2) соглашение о разделе общего имущества супругов (п. 2 ст. 38 СК); 3) соглашения родителей о даче имени ребенку (п. 2 ст. 58 СК) и о присвоении ребенку фамилии (в случае разных фамилий родителей) (п. 3 ст. 58 СК РФ); 4) соглашение о месте жительства детей при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65); 5) соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК); 6) соглашения об уплате алиментов (ст. 99 СК); 7) соглашения об участии родителей, детей в дополнительных расходах (п. 1 ст. 86 и п. 3 ст. 88 СК); 8) договор об осуществлении опеки и попечительства (п. 6 ст. 145); 9) договор о приемной семье (п. 6 ст. 145); 10) договор о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании) (п. 6 ст. 145 СК РФ).

Нельзя обойти вниманием и «договор о вынашивании ребенка суррогатной матерью». Хотя он и не «поименован» в Семейном кодексе, в ч. 2 п. 4 ст. 51 СК говорится лишь «согласии в письменной форме лиц, состоящих в браке между собой, на имплантацию эмбриона другой женщине, в целях его вынашивания», но упоминается в Федеральном законе от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации».

Также в число договоров семейного права следует включить договор об определении долей в общем имуществе супругов. Такой вывод можно сделать на основании анализа ст. 39 Семейного кодекса – норма, закрепленная в п.1 ст. 39, предусматривает, что при разделе общего имущества супругов, определении долей в этом имуществе, доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами – стало быть, предполагается существование договора об определении долей в общем имуществе.

Следует добавить, что кроме договоров и соглашений, в Семейном кодексе упоминаются еще словосочетания: «обоюдное согласие супругов» – в п. 1 ст. 35 СК: «владение пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по обоюдному согласию супругов»; «взаимное согласие» – в п. 4 ст. 60: «Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию»; «взаимное согласие родителей» – в п.2 ст. 65: «Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей», то есть речь в данных статьях идет о договорах не прямо предусмотренных Семейным кодексом, но заключение которых допускается или предполагается⁴, например: договор об определении порядка

³ См.: Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: научно-практическое пособие - М.: Эксмо, 2008. С. 160.

⁴ Вывод о некоторой тождественности терминов «соглашение» и «взаимное согласие», употребляемых законодателем, можно сделать при сравнении п.1 ст. 43 СК РФ: «Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов» с п.2 ст.101 «Соглашение об уплате алиментов может быть изменено или

пользования имуществом, находящимся в общей собственности супругов; договор родителей и детей, проживающих совместно, об определении порядка пользования имуществом друг друга; либо договор родителей о несении ими расходов на образование ребенка (к примеру, в случаях получения ребенком образования в негосударственном (частном) образовательном учреждении; либо получение ребенком образования за границей; или получение ребенком платных дополнительных образовательных услуг по договору с государственным общеобразовательным учреждением; оплаты услуг репетитора; посещения ребенком «платных» секций и кружков и т.п.).

Дискуссионными в науке семейного права остаются и другие вопросы, касающиеся классификации семейно-правовых договоров. Так Е.П. Титаренко полагает, что «семейно-правовые соглашения не могут быть классифицированы по образу и подобию гражданских договоров: здесь нет двусторонне-обязывающих соглашений, многосторонних соглашений, вряд ли допустимо говорить о консенсуальности и реальности...»⁵, другие авторы напротив, классифицируют семейные договоры по указанным видам: к примеру, М.В. Антокольская «Брачный договор ...следует отнести к категории консенсуальных, двусторонне-обязывающих безвозмездных договоров»⁶; Б.М. Гонгало: «договор об уплате алиментов является безвозмездным, односторонним, консенсуальным»⁷.

На наш взгляд, нельзя безоговорочно отрицать необходимость и возможность семейно-правовых договоров быть подвергнутыми классификации по данным основаниям. В науке гражданского права наиболее значимой для классификации гражданско-правовых договоров (в качестве соглашений (сделок)) признается дихотомия, опирающаяся на одно из трех оснований: 1) распределение обязанностей

расторгнуто в любое время по взаимному согласию сторон». То есть во втором случае законодатель, чтобы избежать тавтологии: «соглашение» может быть изменено или расторгнуто «соглашением», заменяет его словосочетанием «взаимное согласие». И далее по тексту п. 2 ст. 101 – «Изменение или расторжение соглашения об уплате алиментов должно быть произведено в той же форме, что и само соглашение об уплате алиментов» (в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением (в соответствии с п. 1 ст. 100)). Таким образом, «взаимное согласие» в контексте ст. 101 СК РФ тождественно понятию «соглашение».

В иных случаях «взаимное согласие» используется законодателем когда подразумевается: либо постоянно согласуемое решение различных вопросов в жизни семьи (приведенные примеры п.1 ст. 35 СК, п. 4 ст. 60; п. 2 ст. 65 СК), либо допускается возможность более детального урегулирования этих вопросов субъектами (все тех же статей), по их желанию, в договоре.

⁵ Титаренко Е.П. Понятие и характеристика соглашений в семейном праве // Семейное и жилищное право, 2005, № 2. - Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: Комментарий законодательства.

⁶ Антокольская М.В. Семейное право: учебник – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2010. С. 206.

⁷ Семейное право: Учебник / Гонгало Б.М., Крашенинников П.В., Михеева Л.Ю., Рузакова О.А.; Под ред. П.В. Крашенинникова. – М., 2008. С.194 (автор главы – Б.М. Гонгало).

между сторонами; 2) наличие встречного удовлетворения; 3) момент возникновения договора⁸. При делении по данным основаниям выделяют три группы договоров: 1) договоры односторонние и двусторонние; 2) договоры возмездные и безвозмездные; 3) договоры реальные и консенсуальные.

Что касается первой группы договоров, то в гражданском праве большинство договоров носит взаимный (двусторонне-обязывающий) характер. В науке семейного права, высказывается мнение о преобладании односторонне обязывающих обязательств⁹.

По нашему мнению, типичным примером одностороннего (односторонне-обязывающего) договора в семейном праве будет являться соглашение об уплате алиментов – одна сторона несет обязанность (уплачивать алименты), а другая сторона имеет право требовать (уплаты алиментов). В отношении брачного договора высказываются различные точки зрения по поводу отнесения его к односторонним или двусторонним договорам. Так А.А. Иванов высказывает мнение, что он является двусторонним. Взаимный характер договора, считает автор, вытекает из п. 3 ст. 42 и п. 2 ст. 44 СК. Поскольку брачный договор не может ставить его стороны в крайне неблагоприятное положение и противоречить основополагающим началам семейного законодательства, а одним из таких начал является принцип равноправия супругов – это означает, что брачный договор не может на одного супруга возлагать только обязанности, а другому – предоставлять одни права¹⁰. Более обоснованное мнение высказывает Е.А.Чефранова, автор не возражает, что в подавляющем большинстве случаев брачный договор конструируется как взаимный, но обращает внимание на «прямолинейность» выводов, сделанных А.А.Ивановым, основывающихся на упрощенном понимании сложной правовой категории «равноправие»¹¹. «Реализация принципа равенства супругов в семье вовсе не означает, что заключение односторонне-обязывающего брачного договора само по себе уже ставит сторону-должника в крайне неблагоприятное положение и тем самым противоречит основополагающим началам семейного законодательства», отмечает Е.А.Чефранова.

То же, по нашему мнению, будет справедливым и в отношении соглашения о разделе общего имущества супругов. В соответствии с п. 1 ст. 39 СК РФ, при разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами. Полагаем, что самой нормой не ставится под сомнение возможность существования конструкции односторонне-обязывающего договора (т.е. договора в соответствии с которым определенное имущество, являющееся общей собственностью супругов, передается одному из них), а не только определяющего неравные доли в этом имуществе (данный договор будет двусторонне-обязывающим). Конечно же, как и в варианте с брачным контрактом, в большинстве случаев соглашение о разделе имущества будет конструироваться как двусторонне-обязывающий договор.

⁸ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е. – М.: «Статут», 2003. С. 384. (автор главы – М.И. Брагинский).

⁹ Чашкова С.Ю. Указ. соч. С. 62.

¹⁰ Гражданское право. Том 3. Учебник / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. – М., 2001. С. 368. (автор главы – А.А. Иванов).

¹¹ Чефранова Е.А. Указ. соч. С.114.

Касательно соглашения о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, можно отметить, что содержание этого соглашения охватывает также и обязанности родителя, проживающего совместно с ребенком. Причем эти обязанности могут носить не только пассивный характер (не препятствовать в осуществлении родительских прав другому родителю), но и предполагают совершение некоторых положительных действий, о которых договорятся стороны. Например, привозить ребенка к месту встречи, либо забирать ребенка после встреч с другим родителем¹². Таким образом, соглашение об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, может быть двусторонне-обязывающим договором.

Что касается второй группы договоров (деление на возмездные и безвозмездные), то следует отметить, что такое разграничение имеет легальный характер – закреплено в ст. 423 ГК РФ. В п. 3 упомянутой статьи закреплена презумпция в пользу возмездности договора; безвозмездность договора должна быть предусмотрена законом, иными правовыми актами или следовать из содержания или существа договора.

Опять-таки типичным примером безвозмездного договора будет являться соглашение об уплате алиментов – одна сторона несет обязанность уплачивать алименты, на другой стороне не лежит обязанности встречного предоставления.

Что касается брачного договора, то из определения, даваемого в ст. 40 СК, невозможно сделать вывод о том, к возмездному или безвозмездному его следует причислить, такой вывод можно сделать исходя из содержания договора. В научной и учебной литературе авторами высказываются различные точки зрения касательно возмездности или безвозмездности брачного договора: М.В. Антокольская относит его к числу безвозмездных¹³; по мнению А.В. Мыскина, «специфика имущественных отношений между супругами такова, что невозможно назвать брачный договор ни возмездной, ни безвозмездной сделкой»¹⁴. Е.А.Чефранова полагает, что брачный договор следует рассматривать как возмездный договор, за исключением тех случаев, когда он сконструирован по модели договора дарения¹⁵. Позиция Е.А. Чефрановой представляется наиболее обоснованной, автор отмечает, «несмотря на то, что супруги брачным договором могут и не обязываться к совершению каких-либо действий непосредственно в интересах друг друга, вследствие чего фигуры кредитора и должника в общепризнанном смысле отсутствуют, тем не менее, стороны взаимно обязуются, например, вносить вклады в бюджет семьи, взаимно признавать права на имущество и т.д., что можно считать своего рода встречным удовлетворением».

Если в соглашении о разделе имущества определенное имущество передается в собственность одного из супругов без выплаты другому супругу соответствующей денежной или иной компенсации, то такое соглашение будет являться безвозмездным договором. Разумеется, в большинстве случаев соглашение о разделе имущества между супругами будет конструироваться по модели возмездного договора (к

¹² Чашкова С.Ю. Указ соч.. С. 150.

¹³ Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. – М., 2010. С. 206.

¹⁴ Мыскин А.В. Брачный договор в системе российского частного права. – М.: Статут, 2012. С. 56.

¹⁵ Чефранова Е.А. Указ. соч. С.116.

примеру, один из супругов получает в собственность имущество, а другой денежную компенсацию в размере причитающейся ему доли в этом имуществе).

В соответствии со ст. 16 Федерального закона «Об опеке и попечительстве»¹⁶ обязанности по опеке и попечительству исполняются, как правило, безвозмездно, но орган опеки и попечительства, исходя из интересов подопечного, вправе заключить с опекуном или попечителем договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях. Согласно п.2 ст. 153 СК, в договоре о приемной семье законодателем предусмотрена выплата приемным родителем вознаграждения. Таким образом, договор об осуществлении опеки и попечительства и договор о приемной семье будут возмездными договорами. Но необходимо отметить, что выявление истинных мотивов лиц желающих стать приемными родителями или опекунами имеет существенное значение – целью опекунов, попечителей, приемных родителей должна являться не материальная выгода, а удовлетворение своей духовной потребности в воспитании детей. С учетом невысокого уровня жизни в стране, многие лица искренне желающие помочь обездоленному ребенку, выбирают не усыновление, а оформление опеки на возмездных условиях, или создают приемную семью, с расчетом на материальную поддержку государства.

Договор о вынашивании ребенка суррогатной матерью, заключаемый между потенциальными родителями и суррогатной матерью, может быть как возмездным, так и безвозмездным договором. Безвозмездные договоры суррогатного материнства заключаются между родственниками и близкими людьми, целью которых является желание оказать помощь бездетной семье, а не получение материального вознаграждения. В таких случаях, если в договоре будут предусмотрены только выплаты компенсационного характера (к примеру, возмещение суррогатной матери расходов на медицинские услуги, медикаменты, дополнительное питание, приобретение специальной одежды для беременных и т.п.) договор будет являться безвозмездным.

В основе разграничения договоров реальных и консенсуальных лежит признание правообразующим фактом либо самого соглашения (консенсуальный договор), либо основанной на соглашении передачи вещи или иного имущества (реальный договор)¹⁷. В литературе справедливо отмечается, что модель консенсуального договора является общим правилом, тогда как модель реального договора – предусмотренным законом исключением¹⁸. «Консенсуальным следует считать всякий договор, не предусмотренный законом (непоименованный), а также поименованный договор при отсутствии оснований считать его реальным»¹⁹. По нашему мнению, все семейно-правовые договоры являются консенсуальными, права и обязанности у сторон возникают с момента достижения ими согласия.

¹⁶ Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 02.07.2013) "Об опеке и попечительстве".

¹⁷ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указ. соч. С. 391. (автор главы – М.И. Брагинский).

¹⁸ Хаскельберг Б.Л., Ровный В.В. Консенсуальные и реальные договоры в гражданском праве. М.: Статут, 2004. С.17 (Цитируется по Мыскин А.В. Указ. соч. С. 49).

¹⁹ Хаскельберг Б.Л., Ровный В.В. Указ. соч. С. 17 (Цитируется по Мыскин А.В. Указ. соч. С. 49)

Как уже было отмечено нами, количество поименованных договоров в семейном праве пока очень невелико, разумеется, со временем оно будет увеличиваться. Применяя в качестве критерия классификации договоров *характер регулируемых ими отношений*, договоры в семейном праве можно подразделить на три основные группы:

1) *Договоры, регулирующие имущественные отношения:*

брачный договор; соглашение о разделе общего имущества супругов; договор об определении долей в общем имуществе супругов; соглашение об уплате алиментов; соглашения об участии родителей, детей в дополнительных расходах.

2) *Договоры, регулирующие неимущественные отношения:*

соглашения родителей о даче имени, фамилии ребенку; соглашение о месте жительства детей при раздельном проживании родителей; соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

3) *Договоры, регулирующие и имущественные, и неимущественные отношения (смешанного характера):*

договор об осуществлении опеки и попечительства; договор о приемной семье; договор о патронатной семье; договор о суррогатном материнстве.

Также следует произвести классификацию договоров по *субъектному составу*:

договоры, заключаемые супругами:

договоры супругов, относительно принадлежащего им имущества; договоры супругов о предоставлении содержания друг другу; договоры супругов о воспитании и содержании детей.

договоры, заключаемые родителями:

договоры родителей о содержании детей; договоры родителей о воспитании детей.

Договоры, заключаемые другими членами семьи:

алиментные соглашения

Договоры, заключаемые с субъектами, не являющимися членами семьи:

договор об осуществлении опеки и попечительства; договор о приемной семье; договор о патронатной семье; договор о суррогатном материнстве.

Группу *супружеских договоров* подвергаем следующей ступени классификации по *критерию предметной направленности*:

Договоры супругов, относительно принадлежащего им имущества: брачный договор; соглашение о разделе общего имущества; договор об определении долей в общем имуществе супругов.

Договоры супругов о предоставлении содержания друг другу:

алиментное соглашение; брачный контракт.

Договоры супругов о воспитании и содержании детей:

алиментные соглашения; соглашения об участии в дополнительных расходах; соглашения родителей о даче имени (фамилии) ребенку; соглашение о месте жительства детей при раздельном проживании родителей; соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

В отдельную группу можно выделить *родительские договоры* (так как родители могут не являться супругами) и также классифицировать их по *критерию предметной направленности*:

Договоры родителей о содержании детей:

алиментные соглашения; соглашение об участии в дополнительных расходах

Договоры родителей о воспитании детей:

соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка; соглашение о месте жительства детей при раздельном проживании родителей.

В зависимости *от сферы применения* договоры в семейном праве можно подразделить:

Договоры в сфере супружества:

договоры супругов, относительно принадлежащего им имущества; договоры супругов о предоставлении содержания друг другу; договоры супругов о воспитании и содержании детей.

Договоры в родительской сфере:

договоры родителей о содержании детей; договоры родителей о воспитании детей; договоры о даче имени (фамилии) ребенку.

Договоры в сфере отношений, частично приравненных к родительским:

договор об осуществлении опеки и попечительства; договор о приемной семье; договор о патронатной семье.

Договоры, заключаемые при применении вспомогательных репродуктивных технологий:

договоры супругов о применении методов вспомогательных репродуктивных технологий (согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона (в соответствии с ч. 1 п. 4 ст. 51 СК РФ))

договоры о суррогатном материнстве, заключаемые суррогатной матерью и потенциальными родителями (супругами или одинокой женщиной) (в соответствии с ч. 2 п. 4 ст. 51 СК РФ и п. 9 ст. 55 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ»)

Договоры, заключаемые в сфере родственных отношений:

соглашения об уплате алиментов (заключаемые субъектами, указанными в гл. 15 СК РФ);

соглашения родителей с другими родственниками (дедушки, бабушки, братья, сестры и другие (в соответствии с п. 1 ст. 67 СК РФ)) о порядке общения с ребенком).

Список литературы:

1. Антокольская М.В. Семейное право: учебник – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2010.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е. – М.: «Статут», 2003.
3. Гражданское право. Том 3. Учебник. Издание третье, переработанное и дополненное / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. – М., 2001.
4. Лушников А.М., Лушникова М.В., Тарусина Н.Н. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения: учебное пособие. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2010.
5. Мышкин А.В. Брачный договор в системе российского частного права. – М.: Статут, 2012.
6. Низамиева О.Н. Договорное регулирование имущественных отношений в семье. – Казань: Таглитат, 2005.
7. Семейное право: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. – М., 2008.
8. Титаренко Е.П. Понятие и характеристика соглашений в семейном праве // Семейное и жилищное право, 2005, № 2.

9. Хаскельберг Б.Л., Ровный В.В. Консенсуальные и реальные договоры в гражданском праве. М.: Статут, 2004
10. Чашкова С.Ю. Система договорных обязательств в российском семейном праве. Дисс. ... к. ю. н. - М., 2004.
11. Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: научно-практическое пособие - М.: Эксмо, 2008.

CLASSIFICATION OF CONTRACTS IN FAMILY LAW

L.A. Khurtsilava

In the present Article it is said on defined contracts in the Russian Federation Family Law and on contracts allowed and submitted by law, moreover the present Article gives characteristics and classification of aforementioned contracts.

Keywords: *family-law contract, family-law agreement, classification of contracts, system of contracts.*

Об авторе:

ХУРЦИЛАВА Лидия Алексеевна, юрисконсульт ООО «ФИНЭСКО» (119019, г. Москва, Калашный пер. 5, оф. 208), e-mail: Lidia.Khurtsilava@mail.ru