

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Юридический институт
Кафедра «Гражданское право и гражданское судопроизводство»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Руководитель магистерской
программы д.ю.н., доцент,
профессор кафедры
_____ С.Э.Либанова
_____ 2017 г.

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ
**ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ СУПРУГАМИ В
СИРИЙСКОЙ И РОССИЙСКОЙ СЕМЬЕ**
ЮУрГУ – 40.04.01.2017.246.Ю

Научный руководитель
магистерской диссертации
к. ю. н., доцент, доцент кафедры
Демидова
Галина Степановна

_____ 2017 г.

Автор магистерской
диссертации
магистрант группы Ю-246
Обайд Ихаб

_____ 2017г.

Нормоконтролер
Тимошенко Анна Васильевна,
к. ю. н., доцент, доцент кафедры

_____ 2017 г.

Челябинск 2017

АННОТАЦИЯ

Обайд Ихаб. «Личные и имущественные отношения между супругами в сирийской и российской семье».

ЮУрГУ, Ю – 246, 93с.,

библиограф.список – 60 наим.

Исследование посвящено выявлению особенностей правовых отношений, подразделяемых на личные и имущественные, между супругами в сирийской и российской семье.

Рассмотрены понятие брака и условия, которые должны быть выполнены для его заключения, а также процедура регистрации брака и случаи, в которых брачный договор считается недействительным. Показан порядок расторжения брака, основания и условия развода, права супругов на прекращение брачных отношений.

Данная научно-исследовательская работа построена в виде сравнения сирийского и российского законодательства. В конце каждого параграфа проведен сравнительный анализ между нормами, содержащимися в законах Сирии и России, и определены точки соприкосновения и расхождения.

Исследование может представлять интерес для исследователей, практикующих юристов, а также для студентов-юристов, адвокатов, судей и всех лиц, работающих в правовой области.

Для непрофессионалов данное исследование также может быть полезным, поскольку широко распространена миграция населения, часто возникают браки между гражданами различных государств. Знания в области брачно-семейного законодательства могут оказаться жизненно необходимыми.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
Глава 1. ЗАКЛЮЧЕНИЕ И РАСТРОЖЕНИЕ БРАКА В СИРИИ И РОССИИ	
1.1. Заключение брака	11
1.2. Расторжение брака.....	31
Глава 2. ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ СУПРУГОВ	
2.1. Личные отношения супругов	52
2.2. Имущественные отношения супругов	59
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	86
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	89

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы диссертации. Правовое регулирование отношений между членами общества играет важнейшую, ключевую роль в развитии и прогрессе этого общества, а также формирует у людей базис для уважения к закону и друг другу.

Семья является основным ядром любого общества, поэтому законодателю в каждом государстве необходимо сформировать четкие и исчерпывающие правовые нормы, определяющие отношения между членами семьи и регламентирующие права и обязанности каждого из них.

Различия в традициях и обычаях от общества к обществу, от страны к стране, безусловно, приводит к дифференциации между законами в этих странах, особенно если писанный закон рассматривается как конечный результат в развитии этих традиций и обычаев.

Правовые сравнительные исследования играют важную роль в развитии юридической науки, поскольку в результате сравнения различных законодательных систем, выявлении сходства и различий в правовых нормах разных стран возможно более глубокое понимание права и создание более эффективных законов.

Юридических исследований, анализирующих сирийские законы на русском языке очень мало, из чего вытекает важность данного исследования, которое в дальнейшем, возможно, послужит полезным источником для арабских и сирийских студентов юридических факультетов, желающих получить высшее юридическое образование в России, а также российским студентам юридических факультетов, желающих ознакомиться с сирийским семейным правом в качестве одного из законов, принятых согласно исламскому праву.

В последние годы в связи с войной, начавшейся в Сирии, число сирийских мигрантов в России увеличилось. Многие из них ассимилируются в

российском обществе, что приводит к увеличению числа браков между сирийцами и россиянами. Важность данного исследования для этих людей неоспорима в который может помочь им узнать обо всех аспектах заключения брака в России.

Выявление особенностей правового регулирования брачно-семейных отношений в сравниваемых странах необходимо для взаимного обогащения теоретических исследований, допустимых заимствований с целью совершенствования законодательства.

Степень разработанности темы. Как брачно-семейные отношения в целом, так и отдельные их аспекты являлись предметом научных изысканий многих авторов.

А. Аль Сабуни определил понятия столпа брачного договор, его элементы в сирийском законодательстве.

М. Мадкур объяснил случай использования мужем слова «развод» с целью побуждения или принуждения жены к какому-либо действию, и указал что в таком случае развод не считается действительным.

В.Ф. Маслов, исследуя супружеские отношения, подчеркивал тесную взаимосвязь и неразрывность личных и имущественных интересов супругов и в своей работе предлагает ввести термин «лично-имущественные отношения». О.Г. Куриленко изучал имущественные отношения между супругами в России и определил виды режимов супружеского имущества. Серьезное исследование имущественных отношений супругов и бывших супругов проведено Л.А. Смолиной. Практически все аспекты брачно-семейных отношений рассмотрены в трудах А.Н. Левушкина.

Вместе с тем, комплексное сравнительное исследование личных и имущественных отношений в сирийской и российской семье не проводилось.

Объект исследования. Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с вступлением в брак, права и обязанности супругов в браке и после его расторжения.

Предмет исследования составляют нормы права сирийского и российского законодательства, регулирующие семейные отношения между супругами, а также научные исследования брачных отношений и судебная практика в сфере личных и имущественных отношений супругов, которые возникают в период брака.

Цель и задачи исследования. Целью исследования является выявление сходства и различий сирийского и российского законодательства в сфере семейных отношений, которые возникают между супругами в период брака.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие **задачи**:

- 1) рассмотреть российское и сирийское семейное законодательство, регулирующее брачно-семейные отношения;
- 2) сравнить понятие брака в российском законодательстве и понятие брачного договора в сирийском законодательстве;
- 2) проанализировать нормы семейного права Сирии и России по заключению и расторжению брака;
- 3) исследовать особенности личных и имущественных отношений супругов как в Сирии, так и в России;
- 4) выявить сходство и различие в вопросе регулирования отношений между супругами в России и Сирии;
- 5) внести предложения по внесению поправок в сирийское и российское семейное законодательство.

Методология и методика исследования. Данной работе проявились в использовании как общенаучных методов – анализ, индукция, дедукция, аналогия, системный и функциональный подходы, так и частно-научные методы – формально-юридический, сравнительно-правовой.

Теоретическую основу исследования. Составили научные труды российских и зарубежных специалистов в области семейного права:

А. Аль Сабуни, М. Абу Захра, Самарканди, Алькассани, М.В. Антокольской, Н.Н. Тарусиной, Ю.Ф. Беспалова, Л.В. Воробьевой, О.Ю. Ильиной, А.М. Нечаевой, Ш.Д. Чиквашвили и др.

Научная новизна и значимость полученных результатов. Научная новизна исследования заключается в появлении детального сопоставительного анализа некоторых аспектов системы брачного законодательства России и Сирии, что ранее не было представлено в трудах современных исследователей.

Положения, выносимые на защиту. По результатам исследования на защиту выносятся следующие основные положения, содержащие элементы научной новизны:

1. В результате системного анализа законодательства Сирии и России констатируется, что если, несмотря на некоторое влияние традиций и учет национальных особенностей, брачно-семейное законодательство в Российской Федерации носит исключительно светский характер, а соответствующее законодательство в Сирийской республике строится на основе норм Шариата.

2. Определено, что заключение брака в Сирии формализовано и сопровождается обязательным заключением брачного договора. В России же возникновение брака оформляется его регистрацией, брачный договор не является обязательным атрибутом брака.

3. Выявлено, что наличие нескольких школ в исламе оказывает существенное влияние на отдельные аспекты регулирования отношений между супругами в Сирии.

4. Установлено, что если российское законодательство строится исключительно на принципах равенства прав и обязанностей супругов, то сирийские законы допускают неравное положение супругов и закрепляют власть мужа и отца в сирийской семье. Вместе с тем, властное положение мужа сопряжено с его повышенными обязанностями обеспечения достойного имущественного уровня жизни семьи.

5. Доказана зависимость устойчивости брачных отношений и

возможность реализации привилегированных прав мужа в сирийской семье от исполнения его имущественных обязанностей.

Теоретическая значимость работы заключается в том, что результаты, полученные автором в ходе сравнения сирийского и российского брачно-семейного законодательства, могут быть использованы для дальнейших научных исследований.

Практическая значимость работы состоит в том, что положения и выводы, сделанные автором, могут быть использованы в практической юридической деятельности, при разрешении споров в суде, в ходе работы по совершенствованию законодательства, а также в учебном процессе.

Степень достоверности и апробация результатов. Магистерская диссертация подготовлена на кафедре «Гражданского права и гражданского судопроизводства» Южно-Уральского государственного университета. Основные положения работы были изложены в виде докладов на международных научно – практических конференциях молодых ученых: XII международная научно-практическая конференция молодых исследователей «Современные проблемы юридической науки» (Юридический институт Южно-Уральского Государственного Университета, 13-14 мая 2016г., г. Челябинск); XIX международная научно-практическая конференция «Актуальные проблемы права России и стран СНГ- 2017» (Юридический институт Южно-Уральского Государственного Университета, 31 марта 2017г., г. Челябинск); XIII международная научно-практическая конференция молодых исследователей «Современные проблемы юридической науки» (Юридический институт Южно-Уральского Государственного Университета, 12-13 мая 2017г., г. Челябинск).

Структура работы. Работа состоит из введения, двух глав, включающих четыре параграфа, заключения и библиографического списка.

Глава 1. ЗАКЛЮЧЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ БРАКА В СИРИИ И РОССИИ

1.1. Заключение брака

Прежде всего, следует отметить, что в Сирии заключение брака знаменуется заключением брачного договора, в России же заключение брака оформляется регистрацией его в органах ЗАГС. Брачные договоры в России заключаются с целью урегулировать имущественные отношения супругов, которых не устраивает законный режим совместности имущества, поэтому брачные договоры в России не получили широкого распространения.

Рассмотрим понятие брака, принятое в законодательстве рассматриваемых государств.

Статья 1 Закона Сирии о личных статусах (СЗЛС) определяет брак следующим образом: «Брак представляет собой договор между мужчиной и женщиной, который на законных основаниях разрешен ему, с целью установить связь для совместной жизни и продолжения рода».

Исходя из этого определения можно сказать, что брачный договор является гражданском договором, а не религиозным, как и все договоры, оформленные в соответствии с различными сирийскими законами. Это означает, что у этого договора есть условия и процедуры, при наличии которых договор считается действительным.

Несмотря на то, что сирийские семьи привыкли заключать брачный договор в присутствии священнослужителя, это условие не является обязательным, и его отсутствие не влияет на действительность договора.

Одним из обязательных требований сирийского законодателя является принадлежность лиц, вступающих в брак, к разным полам (Брак представляет собой договор между мужчиной и женщиной... (ст1. СЗЛС).

Цель брачного договора – это установление связи для постоянной совместной жизни и продолжения рода.

Российский законодатель не упомянул определение брака в СК РФ, но многие российские ученые дают определение брака. Некоторые из них определили его как «союз между лицами мужского и женского пола, посредством которого регулируются отношения между полами и определяется положение ребенка в обществе»¹ или как «исторически обусловленная, санкционированная и регулируемая обществом форма отношений между женщиной и мужчиной, устанавливающая их отношения друг к другу и к детям»².

Общие условия брачного договора в сирийском законодательстве

Сирийский законодатель различает четыре категории условий брачного договора: условия заключения брака, условия действительности брака, условия разрешения брака и условия обязательства брака.

Условия заключения брака (Столпы договора)

Столпы договора – это такие обязательные условия, при отсутствии которых договор считается незаключенным, они имеют особую важность, и поэтому законодатель использовал понятие столп для обозначения этих условий.

Столп брачного договора – это наличие оферты (предложение) и акцепта (принятие) (ст. 5 СЗЛС).

Этот столп состоит из трех основных элементов³:

- договаривающиеся стороны;
- предмет договора;
- форма договора.

¹ Вавилов С.И. Большая советская энциклопедия. 2-е изд. / С.И Вавилов. Т. 2. М., 1951. – С. 41.

² Семейное право. Учебник. / под ред. Ю.Ф. Беспалова, О.А. Егоровой, О.Ю. Ильиной. – М: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. – С. 164.

³ Абдул Рахман, Аль Сабуни. Объяснение сирийского закона о личных статусах (брак и развод). Часть 1. / Аль Сабуни, Абдул Рахман. – Дамаск: Изд-во: Аль Матпаа Альджадида, 1978. – С. 81.

Стороны договора:

В соответствии с положениями статьи 14 СЗЛС, брачный возраст устанавливается для мужчин с восемнадцати лет и с семнадцати для женщин.

Согласно пункту 1 статьи 18 СЗЛС, установлено правило, в соответствии с которым парень достигший 15 лет и девушка – 13 лет, имеют право обратиться в шариатский суд с просьбой о заключении брака между ними, если они при этом докажут физическое половое созревание. Судья выносит решение по своему усмотрению. В случае, если судья вынес решение о заключении такого брака, то он должен выяснить мнение опекунов, т.к. без их согласия такой брак не может быть заключен (п2.с 18 СЗЛС).

Обе стороны должны быть дееспособными и в здравом уме, потому что брачный договор, заключенный невменяемым или недееспособным человеком, считается недействительным.

Исключение из этого правила и согласно пункту 2 статьи 15 СЗЛС, судья может разрешить брак недееспособного лица, при условии, что к брачному договору прилагается медицинское заключение доказывающее, что брак в дальнейшем возможно будет способствовать выздоровлению недееспособного. В этом случае брачный договор заключается опекуном от имени недееспособного.

Каждая из сторон должна иметь возможность свободно заключить договор или отказаться от договора, так как договор, основанный на принуждении, считается недействительным из-за отсутствия воли одной из сторон.

Предмет договора (интересно отметить различное понимание термина «предмет» в сирийском и российском праве):

Предметом договора является муж и жена, ни один из них не должен быть запрещен для другого.

Мужчина не может жениться на своей матери, сестре или тете или жене другого человека.

Сирийский законодатель определил категории женщин, брак с которыми запрещен.

Постоянный Запрет:

Из-за родственных связей

- Мать и ее мать (далее по восходящей линии)
- Дочь и ее дочь (далее по нисходящей линии)
- Сестра и ее дочери (далее по нисходящей линии)
- Тетя (сестра отца и сестра матери), но на дочери тети законом дозволено

жениться.

Из-за смешанных браков

- Мачеха и жена дедушки (далее по восходящей линии)
- Мать жены и бабушка жены (далее по восходящей линии)
- Дочь жены и внучка жены (далее по нисходящей линии)
- Жена сына и жена внука (далее по нисходящей линии)

Из-за грудного вскармливания

Все категории, которые считаются запрещенными из-за родственных связей или из-за смешанных браков, так же считаются запрещенными из-за грудного вскармливания.

Временный запрет:

Помимо постоянных запретов существуют временные. Закон предусматривает следующие случаи.

1- Жена другого мужчины: во время брака, а также в периоде ожидания (ст. 38 СЗЛС) (подробнее об этом периоде в последующих частях).

2- Разведенные в третий раз женщины.

Если женщина развелась с мужем три раза, то она не может выйти за него замуж снова, хотя может вернуться к своему первому мужу только после того, как выйдет замуж за другого человека законным браком, а затем получит развод от него (ст. 36 СЗЛС).

3- Мужчина не имеет права быть женатым одновременно на сестрах, а также на женщине и ее тёте в одно время (ст. 39 СЗЛС).

4- Мужчина не может взять в жены пятую женщину, если у него уже есть четыре жены (ст. 37 СЗЛС).

5- Женщина, которая не осуждает религию: мусульманин может жениться на мусульманке или христианке, или иудейке. Но мусульманка может выйти замуж только за мусульманина (ст. 48 СЗЛС).

Процедура заключения и форма договора

Существуют определенные требования к процедуре заключения договора и его форме для признания его законным.

- оферта (предложение) и акцепт (согласие) должны быть сделаны в одном месте.

- акцепт должен соответствовать оферте без каких-либо изменений.

- обе стороны договора должны слышать друг друга и осознавать смысл разговора во время заключения брачного договора (ст.11 СЗЛС).

- оферта и акцепт должны быть в письменной форме, но если одна из сторон договора не умеет или не может писать, то она может заключить договор устно, а если она так же не может говорить, то не вербально (ст.10 СЗЛС).

- брачный договор должен быть свободен от каких-либо условий и не зависеть от каких-либо будущих обстоятельств (ст.13 СЗЛС). Например, договор не считается заключенным, если женщина скажет: «Я буду твоей женой, если ты сдашь экзамен в следующем году» (даже если он согласится).

Для того, чтобы считаться действительным, брачный договор должен быть заключен в присутствии свидетелей. Контракт должен быть составлен на основе продолжения супружеских отношений навсегда (в принципе), отсутствие какого-либо пункта контракта, указывающего временный период для брака.

Свидетели брачного договора (ст. 12 СЗЛС)

Дееспособность свидетелей: свидетель должен быть в здравом уме и достигшим восемнадцатилетнего возраста.

Число свидетелей: двое мужчин, или мужчина и две женщины (как и в любом договоре).

Религия: должно быть два свидетеля мусульманина, но если жена не была мусульманкой, то свидетели могут быть не мусульманами.⁴

Засвидетельствование взаимного согласия договора - свидетели должны слышать разговор сторон договора, четко осознавать его смысл и понимать язык разговора.

Сирийский закон о личных статусах не содержит положения о необходимости заключения брака навсегда, но ст. 305 этого закона говорит, что «Случаи, в которых этот закон не предусматривает положений, должно применяться самое сильное мнение школы Ханафи».

В школе Ханафи есть два мнения. Первое гласит, что временный брак считается недействительным (и это мнение большинства мусульманских ученых). Второе мнение заключается в том, что временный брак не считается недействительным, недействительно лишь условие (брачный договор является действительным, а условие о временном браке недействительным)⁵.

Мы считаем первое мнение более точным и справедливым, потому что отменить брак лучше, чем считать его действительным и отменить только условие о временном браке, так как это условие чрезвычайно важно для обеих сторон, ведь если бы не было этого условия, возможно, они бы не заключили этот договор.

Брачный договор заключается лично, либо через доверенное лицо или через законного представителя (опекуна).

Заключение брачного договора от своего имени

⁴ Самарканди. Тихват Алфукахаа. Часть 2. / Самарканди. – Дамаск: Изд-во: Университета Дамаска, 1960. – С.196.

⁵ Мохаммед, Абу Захра. Брачный контракт и его последствия. / Абу Захра, Мохаммед. – Каир: Изд-во: Институт Высших арабских исследований, 1958. – С. 43.

Мужчина в возрасте 18 лет и старше имеет право заключить брачный договор без каких-либо ограничительных условий.

Достаточно только согласия жены, чтобы брак считался действительным.

Женщина в возрасте 18 лет и старше так же имеет право заключить брачный договор, но при условии, что пара имеет равное⁶ (в семейном, социальном и финансовом плане) положение- принцип равенства отличается в разных обществах (мы рассмотрим это далее).

Заключение брачного договора через доверенное лицо

1- Абсолютная доверенность.

Если человек доверил кому-то выбор жены и не указал при этом необходимые качества будущей избранницы и не уточнил доверенному лицу сумму приданого, то брак считается действительным с момента заключения договора доверенным лицом, но договор не должен противоречить сложившимся в данном обществе (местности) традициям и правилам (необходимо следовать местным обычаям при выборе жены и установлении размера, приданного).⁷

Последняя точка зрения является самым сильным мнением школы Ханафи, и необходимо принимать его в соответствии со статьей 305 СЗЛС.

2- Ограниченная доверенность.

Если человек доверил кому-то выбор жены, указал необходимые качества будущей жены и уточнил ему сумму приданого, то брак считается действительным только когда доверенное лицо заключает договор с указанными условиями и суммой приданого.⁸

Но если доверенное лицо заключило брачный договор не с указанными, а с новыми условиями, то договор не признается действительным пока

⁶ Ст. (26 по 32) сирийского закона о личных статусах.

⁷ Ибн Нуджайм. Альбахр Араик. Часть 3. / Ибн Нуджайм. – Каир: Изд-во: Дом научных книг, 1997. – № 1 – С. 140.

⁸ Алькасани. Альбадаии. Часть 2. / Алькасани. – Каир Изд-во: Дом научных книг, 1986. – № 2. – С.446.

представляемый не согласится на него. В случае, когда его согласие отсутствует, договор считается недействительным (Ст. 9 СЗЛС).

Статья 8 СЗЛС предусматривает, что в брачном договоре разрешается доверенность от имени женщины. Но если женщина доверила кому-то выбор мужа, то он не имеет право выбрать себя в качестве мужа, если это не было написано в доверенности.

Разрешение брачного договора через законного представителя (опекуна)

Сирийский закон закрепил порядок определения законного представителя, который имеет право разрешить и/или заключить брачный контракт от имени несовершеннолетнего, недееспособного или частично дееспособного.

В соответствии с положениями статей 21 и 276 СЗЛС порядок определения законных представителей выглядит следующим образом (в этом порядке от сильного до самого слабого).

- 1- Сыновья и их сыновья (далее по нисходящей линии).
- 2- Отец и дедушка (далее по восходящей линии).
- 3- Родной брат и сводный брат (от отца) и их сыновья (далее по нисходящей линии).
- 4- Дяди (братья отца) и их сыновья (далее по нисходящей линии).

В дополнение к необходимости быть законным представителем одной из перечисленных выше категорий, он также должен быть в здравом уме, достигшим совершеннолетнего возраста, а также должен быть одной и той же религиозной принадлежности с лицом, интересы которого он представляет.⁹

В соответствии с положениями статьи 20 (СЗЛС), если семнадцатилетняя девушка хочет вступить в брак, судья должен спросить ее отца о его мнении, и отец должен ответить в течение определенного периода. Если отец не против

⁹ Абдул Рахман, Аль Сабуни. Объяснение сирийского Закона о личных статусах (брак и развод). Часть 1. Указ. соч. – С. 165- 166.

этого брака, или он против, но без серьезных причин, то судья должен разрешить этот брак.

В случае отсутствия у девушки опекуна, ее законным представителем является судья (ст. 24 СЗЛС).

Судья как законный представитель не имеет права выбрать себя в качестве супруга и заключить брачный договор с собой, и также он не может выбрать в качестве супруга одного из своих сыновей или своего отца, или дедушек (ст. 25 СЗЛС).

В соответствии с положениями статей 27 – 30 (СЗЛС), если семнадцатилетняя девушка вступила в брак без разрешения ее опекуна и при условии, что пара имеет равное (в семейном, социальном или финансовом плане) положение, то договор считается заключенным.

Но если стороны не в равном положении, тогда опекун имеет право отменить этот договор, пока жена не беременна.

Принцип равенства отличается в разных странах и обществах. Местный обычай играет важную роль в определении принципа равенства (ст. 28 СЗЛС).

Условия обязательности брака

Брачный договор является обязательным договором, ни одна из сторон не имеет права отменить его кроме случая, когда один из супругов хочет развода.

Но есть несколько ситуаций, в которых есть возможность отменить его:

1- Когда опекун заключает договор как представитель несовершеннолетнего или недееспособного, или частично дееспособного:

Если несовершеннолетнему уже 18 лет, или недееспособный уже в здравом уме, то они имеют право отменить этот договор.

2- Если заключение брачного контракта сопровождается мошенничеством одной из сторон, другая сторона имеет право расторгнуть договор. Например, если мужчина сказал девушке до брака, что он не употребляет алкоголь, и поэтому девушка согласилась выйти за него замуж, но

после вступления в брак она узнала, что он употребляет алкоголь каждый день, то в этом случае жена имеет право просить суд расторгнуть договор¹⁰.

3- Если одна из сторон договора на момент заключения брака была инфицирована или серьезно больна и скрыла этот факт от другой стороны, другая сторона имеет право обратиться в суд, чтобы аннулировать брачный контракт.

4- Если отсутствует принцип равенства между супругами в конкретных ситуациях. Мы уже рассмотрели это условие.

Пункт 1 статьи 40 СЗЛС гласит, что пара должна подать заявление о заключении брака в Шариатском суде, к которому должны прилагаться следующие документы:

1. свидетельство, выданное местным должностным лицом с указанием имени, возраста и места жительства обеих сторон, имя брачного опекуна, и утверждение, что не существует законных препятствий для вступления в брак.

2. заверенную выписку из органов записи (или реестра) актов гражданского состояния, удостоверяющую гражданский статус обеих сторон.

3. медицинское заключение о добрачном медицинском обследовании, подтверждающее, что нет никаких медицинских препятствий для заключения брака.

4. разрешение на брак для тех, кто служит в армии или тех, кто подлежат призыву на военную службу.

5. разрешение от Департамента безопасности, если один из супругов является иностранцем.

СЗЛС также позволяет регистрацию традиционных браков (которые были заключены не в суде) постфактум в соответствии с пунктом 2 статьи 40. Эта статья предусматривает, что обычный брак может быть зарегистрирован, как только необходимые юридические процедуры будут выполнены. Однако, если

¹⁰ Ибн Аабдиин. Рад Альмухтар. Часть 2. / Ибн Аабдиин. – Бейрут: Изд-во: Дар Аль-фикр, 1992. – С. 312.

родился ребенок или очевидна беременность, то брак будет признан без необходимых процедур.

После того как стороны брака подали заявление с документами в суд, судья должен заключить брак между ними (ст. 43 СЗЛС).

В соответствии с положениями статьи 43 СЗЛС брачный договор должен содержать следующие сведения:

- полные имена сторон и их адреса.
- дата и место заключения договора.
- полные имена свидетелей, представителей и их адреса.
- сумма ускоренного и отложенного приданого, и отметка об оплате мужем ускоренного приданого (если есть).
- подпись обеих сторон и их уполномоченных представителей (если есть) и печать судьи.

Все браки должны быть зарегистрированы в суде, после чего суд направляет копию свидетельства о браке в течение десяти дней в орган по гражданским делам (ст. 45.1 СЗЛС).

Общие условия брачного договора в российском законодательстве

Условиями вступления в брак являются различие (противоположность) полов, так как брак может быть заключен только между мужчиной и женщиной; взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак, достижение брачного возраста (ст. 12 СК РФ). Препятствиями к заключению брака являются наличие другого брака, близкое родство будущих супругов, недееспособность одного из вступающих в брак. Не допускается также заключение брака между усыновленными и усыновителями (ст. 14 СК РФ)

Хотя семейный кодекс прямо не называет требование принадлежности лиц, вступающих в брак, к различным полам, это требование вытекает из

формулировки ст. 12 СК РФ, говорящей о согласии «мужчины и женщины, вступающих в брак»¹¹.

Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак означает отсутствие какого-либо рода насилия, принуждения, угроз, обмана в отношении или каждого из них со стороны другого партнера, родственников, знакомых и иных лиц, а также заблуждения. Речь идет о внешних факторах. Не считается также добровольным согласие, выраженное лицом, вступающим в брак в тот момент, когда оно не способно было отдавать отчет в своих действиях или руководить ими вследствие психических расстройств, состояния наркотического или алкогольного опьянения. Это внутренние факторы, исключающие добровольность¹².

В соответствии с положениями статьи 13 СК РФ, брачный возраст устанавливается с восемнадцати лет.

Достижение брачного возраста необходимо прежде всего потому, что для вступления в брак нужна определенная степень физической и психической зрелости. Поэтому российский законодатель устанавливает достаточно высокий возрастной предел для вступления в брак – 18 лет. И так же этот возраст совпадает и с возрастом гражданского совершеннолетия. В пункте 2 ст. 13 СК РФ предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим 16 лет, при наличии уважительных причин. Снижение производится органам местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак. Чаще всего этими причинами являются фактическое создание несовершеннолетними семьи, беременность или рождение ребенка. Отказ в снижении брачного возраста может быть обжалован в суд¹³. Кроме того, снижение брачного возраста допустимо, если в субъекте федерации принят закон, определяющий условия и порядок вступления в брак лицам, не достигшим возраста 16 лет.

¹¹ Семейное право. Учебник – 3-е изд / под ред. М. В. Антокольской. – Москва: – ИНФРА-М, 2011 – С. 130.

¹² Беспалов Ю.Ф. 2015. Указ. соч. – С. 156.

¹³ Антокольская М. В. Указ. – С 132- 133.

Препятствиями к заключению брака являются¹⁴:

1. Наличие другого брака. Никто не вправе заключить новый брак до тех пор, пока заключенный ранее брак не прекратился в связи со смертью супруга, объявлением одного из супругов умершим, разводом или с признанием его недействительным. Когда прекращение брака соответствует закону, никаких ограничений для вступления в повторный брак закон не устанавливает (например, «запретительных сроков» после развода, «траурных сроков» после смерти супруга).

Ранее действовавшее уголовное законодательство предусматривало уголовную ответственность за многоженство. Новый УК РФ такого состава преступления не предусматривает.

2. Близкое родство. Не допускается заключение брака между прямыми родственниками по восходящей и нисходящей линии без учета степени родства, а также между боковыми родственниками до второй степени родства: полнородными и неполнородными (имеющими общих только отца или мать) братьями и сестрами. Мотивы такого запрета имеют как биологический, так и нравственно-этический характер.

3. Усыновление. Исходя из морально-этических соображений, не могут заключить брак между собой усыновитель и усыновленный (до тех пор, пока существует усыновление), поскольку усыновленный полностью приравнивается законом к родным детям усыновителя. В то же время допускаются браки между лицами, которые в результате усыновления оказались в отношениях родственников по прямой линии или в положении братьев и сестер.

4. Недееспособность лица (лиц), вступающих в брак. Не может вступить в брак гражданин, признанный судом недееспособным вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия). Недееспособный гражданин не в состоянии осознанно решить вопрос о вступлении в брак, с

¹⁴. Условия заключения брака и препятствия к его заключению - <http://bibliotekar.ru/semeynoe-pravo-1/9.htm>

душевнобольным невозможна нормальная семейная жизнь, рожденные в таком браке дети могут также оказаться умственно неполноценными.

Учитывая тот факт, что в статьях семейного кодекса ясно прописана процедура регистрации браков, я не буду подробно останавливаться на этом, лишь упомяну статьи, содержащиеся в СК РФ.

Статья 10 СК РФ говорит, что: «1. Брак заключается в органах записи актов гражданского состояния.

2. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах записи актов гражданского состояния».

Статья 11 СК РФ определяет порядок заключения брака: «1. Заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления органы записи актов гражданского состояния.

При наличии уважительных причин орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака может разрешить заключение брака до истечения месяца, а также может увеличить этот срок, но не более чем на месяц.

При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

2. Государственная регистрация заключения брака производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

3. Отказ органа записи актов гражданского состояния в регистрации брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак (одним из них)».

Недействительность брака в сирийском и российском законодательстве

Сирийский законодатель выделил три типа брака в связи с наличием условий брачного договора или отсутствия одного или нескольких из них.

Если все необходимые условия и процедуры, предусмотренные СЗЛС, соблюдены, то брак считается действительным (ст. 47).

Если одно из условий заключения брака (столпы договора) отсутствует, то договор считается недействительным с самого начала (бател), и никаких последствий данный договор не влечет (ст. 50 СЗЛС).

В СЗЛС есть только один пример недействительного брачного договора в п 2. Ст. 48 - это брак между мусульманкой и немусульманином.

Если все условия заключения брака (столбы договора) соблюдены, но некоторые другие условия не выполняются, то брак считается нерегулярным (фасед) (п1.ст 48 СЗЛС). Например, если брачный контракт был заключен без свидетелей.

Нерегулярный брак (фасед) (при отсутствии интимных отношений между мужем и женой) считается недействительным, и никаких последствий договор не влечет (п1. Ст. 51 СЗЛС). Но в случае, когда между супругами уже были интимные отношения, или у них была возможность быть в таких отношениях, то у нерегулярного брака будет несколько последствий (п 2. Ст. 51 СЗЛС).

В этом случае нерегулярный брак влечет за собой определенные правовые последствия (п. 2. Ст. 51 СЗЛС), а именно:

- часть приданого должна быть оплачена (либо надлежащее приданое или, если приданое было указано, сумма не должна быть ниже общепринятого минимального размера приданого);
- дети, рожденные от такого брака, получают фамилию отца;
- запрет на вступление в брак из-за смешанных браков, как в действительном браке;
- жена должна получить алименты за период ожидания после развода или смерти мужа (содержание после развода во время периода ожидания).

Жена, которая вступила в нерегулярный брак по доброй воле, имеет право на семейное содержание до тех пор, пока она не знает о недействительности брака (п3. Ст. 51 СЗЛС).

Суд должен принять решение о разводе между супругами, даже если они не просили его. Недействительность брака, в котором один из супругов является мусульманином, а второй является приверженцем какой-либо другой веры, решается в шариатском суде¹⁵.

Случаи, в которых брак считается недействительным, много, но к сожалению, в СЗЛС указан только один из них (брак между мусульманкой и немусульманином), поэтому мы считаем, что существует необходимость внесения поправок и уточнений в закон, в частности, в разделе точного определения случаев недействительности брака, в том числе¹⁶:

- брак между женщиной и женщиной-гермафродитом;
- брак между женщиной и женщиной, если кто-то из них является запрещенным для другого;
- брак между женщиной и женщиной, которая уже состоит в браке с другим мужчиной;
- брак между женщиной и женщиной, если мужчина уже развелся с ней три раза;
- женитьба на пятой женщине, если у мужчины уже есть четыре жены.

В соответствии с положениями статьи 27 СК РФ брак признается недействительным при нарушении условий его заключения, а также в случае заключения фиктивного брака, когда супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Признание брака недействительным осуществляется только в судебном порядке (п2. Ст. 27 СК РФ). Брак, признанный недействительным, считается таковым с момента его заключения: его и не было совсем. Поэтому

¹⁵ Постановление Сирийского Кассационного суда № 243 от 06.07.1959.

¹⁶Абдул Рахман Аль Сабун. Объяснение сирийского Закона о личных статусах (брак и развод). Част1. Указ. 1978. С. 261.

недействительность брака рассматривается как признание судом его несостоятельности в связи с несоблюдением условий его заключения, последствием которого является аннулирование его заключения¹⁷.

Супруги, состоявшие в таком браке, никаких прав и обязанностей, предусмотренных семейным кодексом, не имеют¹⁸.

Статьей 27 СК РФ установлен исчерпывающий перечень оснований признания брака недействительным, который не подлежит расширительному толкованию. К ним относятся¹⁹:

1. Отсутствие добровольного согласия мужчины или женщины на вступление в брак в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент государственной регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими.

2. Недостижение брачного возраста, если он не был снижен для лиц, вступающих в брак, или одного из них в установленном законом порядке решением органа местного самоуправления.

3. Наличие предыдущего нерасторгнутого брака у одного или обоих супругов. Такая ситуация может возникнуть в результате нарушения установленных требований работником загса либо обмана со стороны вступающих в брак лиц или одного из них (например, вследствие предоставления подложных документов или сокрытия необходимых сведений). В любом случае, недействительным признается только второй (последующий) брак.

4. Наличие близкого родства между супругами.

5. Наличие отношения усыновления между супругами при вступлении в брак. Требовать признания брака недействительным может супруг, не знавший о наличии данного обстоятельства, другие лица, права которых нарушены заключением брака, а также орган опеки и попечительства и

¹⁷ Тарусина Н.Н. семейное право: очерки из классики и модерна. Ярославль, 2009, – С. 214.

¹⁸ Семейное право: учебник / А.М. Нечаева. – М.: Волтерс Клувер, 2011, – С. 112.

¹⁹ Недействительность брака URL: <http://lawyers-portal.ru> (Дата обращения: 25.12.2016 г.)

прокурор. Суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпало данное основание в силу отмены усыновления в судебном порядке (п. 1 ст. 29 СК РФ).

6. Недееспособность одного из супругов при вступлении в брак.

7. Соккрытие одним из лиц, вступающих в брак, наличия у него венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

8. Фиктивность брака. Фиктивным браком признается брак, заключенный супругами или одним из них без намерения создать семью (п. 1 ст. 27 СК РФ). Как правило, такой брак имеет целью получение права пользования жилплощадью супруга, российского гражданства, права на имущество супруга в случае его смерти либо преследует другие цели. Правом требовать признания брака недействительным обладает супруг, не знавший о фиктивности брака, и прокурор. Если оба супруга зарегистрировали брак без намерения создать семью, то ни один из них, ни они вместе не вправе требовать признания брака недействительным.

Круг лиц, имеющих право предъявить в суд иск о признании брака недействительным, определен в ст. 28 СК РФ в зависимости от основания недействительности брака.

При заключении брака с лицом, не достигшим брачного возраста, правом на предъявление иска обладают:

- несовершеннолетний супруг;
- его родители или лица, их заменяющие;
- орган опеки и попечительства;
- прокурор.

При отсутствии взаимного согласия на заключение брака:

- супруг, права которого нарушены заключением брака;
- прокурор.

При нарушении принципа единобрачия:

- добросовестный супруг;

- супруг по предыдущему браку;
- прокурор.

При наличии близкого родства между супругами, либо отношений усыновления:

- любой из супругов;
- прокурор.

При недееспособности одного из супругов:

- дееспособный супруг;
- опекун недееспособного супруга;
- орган опеки и попечительства;
- прокурор.

При заключении фиктивного брака:

- супруг, не знавший о фиктивности брака;
- прокурор.

При сокрытии одним из супругов от другого наличия у него венерического заболевания или ВИЧ-инфекции предъявить иск о признании брака недействительным имеет право только добросовестный супруг.

Проведенное исследование позволило выявить различия в российском и сирийском законодательстве относительно условий и порядка заключения брака.

Сирийский законодатель определил понятие брачного договора в СЗЛС, а российский законодатель не определил понятие брака в СК РФ.

Брачный возраст устанавливается с восемнадцати лет для обеих сторон в России, а с восемнадцати лет для мужчин и с семнадцати лет для женщин в Сирии.

В российском законодательстве предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим 16 лет, а в Сирийском законодательстве предусмотрена возможность снижения брачного возраста юношам, достигшим 15 лет и девушкам, достигшим 13 лет.

В Российском законодательстве недееспособный гражданин не может вступить в брак, а в Сирийском законодательстве он может вступить в брак, только когда судья разрешает этот брак, при наличии медицинского заключения, которое подтверждает, что брак возможно поможет в лечении недееспособного.

Как и в России, а также в Сирии брак должен быть заключен между двумя лицами разного пола (мужчиной и женщиной), брак между двумя мужчинами или между двумя женщинами является незаконным.

Брак в Сирии заключается в Шариатском суд, где стороны должны заключить брачный договор в присутствии свидетелей. В России брак заключается в органах записи актов гражданского состояния без необходимости присутствия свидетелей.

Сирийский закон разрешает многоженство, мужчина в праве жениться на четырех женщинах, а Российский закон не разрешает многоженство.

Как в России, так и в Сирии не допускается заключение брака между близкими родственниками. Статья 14 СК РФ и статьи 33- 34 СЗЛС определяют категории близких родственников, между которыми не допускается заключение брака, но следует отметить что в Сирии брак не допускается не только из-за родственных связей, а также из-за смешанных браков и из-за грудного вскармливания.

В России не могут заключить брак между собой усыновитель и усыновленный, а в Сирии отсутствует такое правило, т.к. Сирийский закон запрещает усыновление.

Как в России, так и в Сирии брак считается недействительным при отсутствии одного из условий его заключения. Брак, признанный недействительным, считается таковым с момента его заключения: и не влечет никаких правовых последствий.

В сирийском законе есть такое понятие как нерегулярны брак – фасед. Если все условия заключения брака (столбы договора) соблюдены, но

некоторые другие условия не выполняются, то брак считается нерегулярным (фасед) (п1.ст 48 СЗЛС). Например, если брачный контракт был заключен без свидетелей. Нерегулярный брак (фасед) (при отсутствии интимных отношений между мужем и женой) считается недействительным, и никаких последствий договор не влечет (п1. Ст. 51 СЗЛС). Но в случае, когда между супругами уже были интимные отношения, или у них была возможность быть в таких отношениях, то у нерегулярного брака будет несколько последствий (п. 2 Ст. 51 СЗЛС).

В российском законе нет такого понятия «нерегулярный брак–фасед» и брак согласно положениям СК РФ может быть действительным или недействительным.

В Сирийском законе семнадцатилетняя девушка может вступить в брак без разрешения ее опекуна и при условии, что пара имеет равное положение (в семейном, социальном или финансовом плане). Но если супруги не в равном положении, опекун в праве отменить этот договор, пока жена не беременна.

Принцип равенства положения супругов, в том смысле, который существует в СЗЛС, отсутствует в СК РФ.

1.2. Расторжение брака

В Сирийском Законодательстве

Несмотря на то, что брачный договор является обязательным договором для обеих сторон и не может быть расторгнут (за исключением нескольких случаев, которые были раскрыты нами ранее), сирийское законодательство допускает расторжение этого договора через развод. Необходимо перечислить виды развода по сирийскому законодательству. Развод может состояться по инициативе мужа (без согласия жены), по соглашению супругов (Мухалаа), по решению суда при прощении одного из супругов (Тафрик).

Развод по инициативе мужа, как основание расторжения брачного договора

Данный развод является неокончательным, если муж разводится со своей женой в первый или второй раз и она еще в периоде ожидания (о сути периода ожидания будет рассмотрено далее), но после окончания этого периода развод считается окончательным (ст. 94 СЗЛС).

Когда муж разводится со своей женой в первый или второй раз, он имеет право вернуть жену, если она еще (в периоде ожидания). В таком случае ему достаточно изъявить ей желание возобновить брак²⁰.

Если муж хочет вернуть свою жену после первого или второго развода, но период ожидания подошел к концу, то необходимо заключение нового брачного договора, так как развод уже считается окончательным.

После третьего раза развод не только считается окончательным, но муж не имеет права вернуть жену даже при условии заключения нового брачного договора. Однако, если бывшая жена после третьего развода вышла замуж за другого мужчину, и затем последовал развод с ним, то в этом случае она может выйти замуж за первого мужа, но при этом также необходимо заключение нового брачного договора (п1. ст. 36 СЗЛС).

В соответствии с положениями статьи 92 СЗЛС, в случае, если муж одновременно трижды изъявил намерение развестись со своей женой, то развод считается единственным (на тот момент) и трехкратным.

В соответствии с положениями статьи 87 СЗЛС, развод по воле мужа может быть выражен в устной или письменной форме, но если муж физически недееспособен, то изъяснение может быть невербальным (посредством специального языка жестов).

Статья 93 СЗЛС гласит о том, что для развода муж может использовать как явно выраженные, так и подразумеваемые словесные конструкции.

²⁰ Альжассас. Ахкам Алькораан. Часть2. / Альжассас. – Бейрут: Изд-во: Дар Ихья Альтурас Альараби,1985. – С.470.

Ясно выраженными считаются те словесные конструкции, которые люди обычно используют при разводе. Использование этих слов мужем считается достаточным поводом для развода, но все же подразумеваемых слов недостаточно; для правомерного развода необходимо доказать намерение расторгнуть брак.

В случае использования мужем данных слов с целью побуждения или принуждения жены к какому-либо действию, развод не считается действительным²¹ (ст. 90 СЗЛС).

Если муж в состоянии алкогольного опьянения развелся со своей женой, развод не считается действительным (ст. 89 СЗЛС).

Если муж развелся со своей женой по принуждению, развод не считается действительным (ст. 89 СЗЛС).

Если муж развелся со своей женой в порыве гнева, развод также не считается действительным (ст. 89 СЗЛС).

Но существуют два случая, о которых ничего не сказано в сирийском законе о личных статусах. Если муж разводится со своей женой, хотя у него не было на то серьезных намерений, или же он ошибся в них, то в этих случаях развод считается действительным.

Последняя точка зрения является самым важным мнением школы Ханафи, и его должны принимать в соответствии со статьей 305 СЗЛС.

Муж обретает право на развод по достижении им восемнадцатилетнего возраста, но судья может разрешить мужу развестись с женой до этого возраста, если это принесет пользу (ст. 85 СЗЛС).

Важно отметить, что законодатель противоречит сам себе, разрешив мужчине жениться до 18 лет, но не позволив расторгнуть брак до наступления этого возраста.

²¹ См. Мухаммад Мадкур. Брак и развод в исламском фикхе. / Мадкур Мухаммад. – Каир, 1957. – С. 177.

Если муж до достижения 18 лет развелся со своей женой, но судья отказывается признавать этот развод, то в этом случае жена остается с мужем несмотря на то, что развод является фактическим, а не законным.²²

В Сирии право на развод остается по общим правилам за мужем, судья лишь имеет право разрешить развод. Развод считается действительным с момента изъявления мужем желания расторгнуть брак, а не вынесения решения судьи.

В соответствии с положениями статьи 88 СЗЛС, муж имеет право доверить другому лицу расторжение брака с женой. Эта доверенность может быть отменена мужем в любой момент.

Также муж может добровольно оставить решение о расторжении брака за женой (причем решение не может быть отменено). В таком случае жена имеет право развестись с мужем в любое время без его согласия и даже без серьезных на то причин.

Сирийский Кассационный суд подтвердил, что развод по инициативе жены считается неокончательным (за исключением троекратного развода).

В данном решении Сирийского Кассационного суда существует пробел. Не учитывается тот факт, что за мужем остается право вернуть жену, и в случае развода со стороны жены она лишена права вернуть мужа. Поэтому муж может отменить заявление жены о разводе, используя свое право вернуть жену. Таким образом, право жены на развод является бесполезным.

Женщина, с которой муж разводится должна находиться в действительном браке или в периоде ожидания (ст. 86 СЗЛС).

Развод по соглашению супругов (Мухалаа), как основание расторжения брачного договора

Супруги могут заключить соглашение, по которому жена будет выплачивать мужу определенную денежную сумму для получения развода, и

²² Абдул Рахман, Аль Сабуни. Объяснение сирийского Закона о личных статусах (брак и развод). Часть 2. / Аль Сабуни, Абдул Рахман. – Дамаск: Изд-во: Альматпаа Альджадида. Дамаск, 1978. – С. 44.

это соглашение должно быть заключено с правильными офертой и акцептом, для того чтобы этот развод считался Мухалаа.

Чтобы Мухалаа считалась действительной, необходимо соблюдение всех условий, выдвинутых мужем, а также дополнительно двух условий:

1) Наличие согласия жены; 2) Выплата женой оговоренной денежной суммы для получения развода.

Женщина, желающая подать на развод по Мухалаа должна заплатить своему мужу определенную сумму денег, но если ее возраст менее 18 лет, то в соответствии с Гражданским кодексом Сирии она не вправе вести свои собственные денежные расчеты самостоятельно. Если она договорилась с мужем о выплате определенной суммы денег, то она обязана платить оговоренную сумму только в случае разрешения опекуна (п. 2 Ст. 95 СЗЛС).

В соответствии с положениями статьи 94 СЗЛС развод (Мухалаа) является окончательным, но если супруги договорились об отсутствии денежных выплат со стороны жены, то Мухалаа считается неокончательным разводом (ст. 100 СЗЛС).

Жена имеет право выплатить сумму в любой форме, как в денежной, так и в имущественной, но при условии что это имущество разрешено к владению и передаче в другую собственность исламским законодательством (Шариат).

Например, не допустимо, чтобы имущественные выплаты включали в себя свинину, алкоголь или наркотики (ст. 97 СЗЛС).

Если супруги договорились что Мухалаа будет осуществлена без выплат, то муж не обязан выплатить жене приданое, ее алименты или содержать ее (ст. 99 СЗЛС).

Но если определенная сумма была оговорена в соглашении о Мухалаа, то муж обязан оплатить только эту сумму, но при этом не обязан платить все финансовые долги жены, в том числе приданое, алименты, содержание и прочие расходы (ст. 98 СЗЛС).

Следует отметить, что для признания развода (как по обоюдному согласию супругов (мухалаа), так и по инициативе мужа) действительным, развод должен быть зарегистрированным в Шариатском суде.

Предусмотрен следующий порядок регистрации развода:

1. Подача заявления на развод в Шариатский суд супругом или обоими супругами;

2. Судья обязан дать супругам месяц отсрочки для принятия окончательного решения, в этот срок развод не может быть признан действительным, за исключением случаев, когда муж произнес слова развод или супруги произносят слова мухалаа до подачи заявления в суд (здесь развод считается действительным с момента произнесения мужем или супругами (мухалаа) слов развода, а не с момента его регистрации в Шариатском суде);

3. По окончании срока отсрочки в случае, если супруг или оба супруга (мухалаа) не изменили своего решения развестись, то судья должен призвать супругов для обсуждения их претензий и постараться найти компромисс между супругами, и для этого он вправе воспользоваться помощью родственников супругов для вынесения справедливого решения;

4. Если судья не преуспел в своих попытках помирить супругов, то он должен зарегистрировать развод или мухалаа, с этого момента считающиеся действительными;

5. В случае, если в течение трех месяцев с момента подачи заявления на развод в Шариатский суд ни один из супругов не обратился в суд с целью продолжать бракоразводный процесс, то судья отклоняет заявление. (По истечении трех месяцев необходимо подать новое заявление в Шариатский суд).

Развод по решению суда при прошении одного из супругов (Тафрик), как основание расторжения брачного договора

Судья имеет право принять решение о разводе по просьбе одного из супругов (Тафрик) в следующих ситуациях:

- По болезни супруга.
- Из-за длительного отсутствия супруга или его нахождения в местах лишения свободы.
- Из-за финансовой несостоятельности или отказа мужа содержать жену.
- Из-за разлада между супругами и неспособности супругов прожить вместе.

Тафрик по болезни

В соответствии с положениями статьи 105 СЗЛС, жена имеет право подать прошение о разводе в шариатский суд, если ее муж имеет хотя бы одно венерическое заболевание, а так же если муж утратил дееспособность вследствие психического расстройства после вступления в брак.

В соответствии с положениями статьи 106 СЗЛС, если жена узнала о болезни мужа до вступления в брак, то она уже не имеет право на судебный тафрик по причине болезни, за исключением импотенции мужа, при которой она имеет право на тафрик, даже если узнала об этом до вступления в брак.

В соответствии с положениями статьи 107 СЗЛС, если болезни мужа были хроническими (имеется справка от врача), то судья должен развести супругов незамедлительно с момента подачи прошения о разводе, но если заболевание считается излечимым, судья обязан отложить иск на соответствующий период (не более одного года). В случае если за отведенный период болезнь не была вылечена, то судья обязан развести супругов.

Тафрик по болезни согласно решению суда является окончательным разводом (ст. 108 СЗЛС).

Согласно Сирийский Законодателью право на тафрик по болезни имеет только жена, так как муж имеет право разводиться со своей женой без решения суда. Это правило взято в СЗЛС из школы Ханафи²³.

Многие юристы считают, что этим правом должен обладать и муж, так как последствия развода различаются: развод по воле мужа считается

²³ Аль Зайлаии. Тапеен Альхакаик. Часть3. / Аль Зайлаии. – Каир: Изд-во: Аль Амирия,1895. – С. 25.

неокончательным, и муж может вернуть жену без договора, если период ожидания еще не закончился, а тафрик из-за болезней считается окончательным.

Тафрик из-за длительного отсутствия супруга или его нахождения в местах лишения свободы

В соответствии с положениями п.1. статьи 109 СЗЛС, если муж долгое время отсутствовал без уважительной причины или находился в местах лишения свободы на срок, более превышающий три года, жена имеет право спустя год подать прошение о разводе, даже если муж содержит свою жену и не является банкротом.

Тафрик из-за длительного отсутствия супруга или его нахождения в местах лишения свободы является неокончательным. Если муж возобновил совместное проживание или освобожден из тюрьмы, то он может вернуть свою жену, если период ожидания еще не закончился (п. 2. Ст. 109 СЗЛС).

Сирийский Законодатель взял эти правила из школ Малики²⁴ и Ханбали²⁵.

Жена может просить судью о тафрик из-за длительного раздельного проживания супругов или нахождения супруга в местах лишения свободы только в двух случаях:

- 1) Когда муж отсутствует на протяжении длительного срока без серьезных причин
- 2) Когда есть приговор суда о заключении мужа в место лишения свободы на срок более трех лет.

Если муж отсутствовал по серьезной причине, например, уезжал за границу для учёбы, то жена не имеет право подать прошение о тафрик.

Мы считаем, что жена должна иметь право на тафрик, даже если муж отсутствовал по серьезным причинам, потому что жена не может жить без

²⁴ Абу Абдуллах, Альмалики. Манх Альджалиль (Шарх Мухтасар Альхалиль). Часть 2. / Альмалики, Абу Абдуллах. – Бейрут: Изд-во: Дар Альфикр, 1989. – С. 313.

²⁵ Ибн Кудама. Альмагни. Част 8. / Ибн Кудама. – Каир: Изд-во: Каир, 1968. – С. 132.

мужа длительный срок, потому что ей нельзя быть в отношении с другим мужчиной. Поэтому необходимо внести изменения в статью 109 СЛЗС.

Тафрик из-за финансовой несостоятельности или отказа мужа содержать жену

В соответствии с положениями статьи 110 СЗЛС, жена может подать прошение на тафрик, если муж отказывается содержать свою жену и не имеет источника дохода, а так же не доказал свою неспособность выплачивать алименты.

Но если муж доказал свою неспособность или находился в отъезде, то судья дает ему срок, не превышающий трех месяцев, в период которого муж обязан выплатить жене содержание. Если муж этого не сделает, то судья должен принять решение о тафрик.

В соответствии с положениями статьи 111 СЗЛС, тафрик из-за финансовой несостоятельности или отказа мужа содержать жену является неокончательным разводом. Супруг может вернуть свою жену, если период ожедания еще не закончился при условии, что он доказывает, что он уже является платежеспособным, готов оплатить жене алименты или доказать, что он уже не банкрот.

Тафрик из-за разлада между супругами и неспособности супругов прожить вместе.

В соответствии с положениями статьи 112 СЗЛС, если один из супругов утверждает, что он получает моральный ущерб от его супруга, и он не в состоянии продолжить совместную жизнь, то он может подать прошение на тафрик.

Если истец смог доказать нанесенный ему моральный ущерб, то судья должен принять решение о тафрик, и этот тафрик считается окончательным.

В случае когда истец не сможет доказать нанесенный ему моральный ущерб, судья должен отложить иск на период не менее одного месяца. По

истечения этого срока, если истец продолжил иск, то судья должен назначить двух арбитров из родственников супругов или арбитров, которые, по мнению судьи, могут решить проблему супругов. Арбитры должны присягнуть, что они будут беспристрастно исполнять свои обязанности.

Правом на тафрик из-за разлада между супругами и неспособности супругов прожить вместе обладает каждая из сторон брачного договора. Супруг может использовать это право, когда он почувствовал, что продолжение семейной жизни не представляется возможным по причине острых неразрешимых противоречий и отсутствия согласия на протяжении общественной и семейной жизни.

Для получения развода супруг сначала должен доказать нанесенный ему моральный ущерб. В случае если доказать нанесенный ущерб не представляется возможным, то судья должен попытаться примирить супругов, затем судья назначает арбитров из числа родственников супругов.

Муж использует свое право и подает прошение на тафрик, не смотря на то, что он может развестись со своей женой по своей воле, потому что в таком случае он должен оплатить жене все финансовые расходы, в том числе приданое, содержание и алименты. Но в случае, когда судья выносит решение о тафрик по просьбе мужа, то судья решает, сколько муж должен платить жене в зависимости от тяжести нанесенного ущерба (п. 2. Ст. 114 СЗЛС).

Жена использует право на тафрик, в случае, когда она считает, что муж виноват в разладе между супругами и может доказать это. В этом случае судья вынесет решение о тафрик в ее пользу и обяжет мужа выплатить все суммы, он был обязан выплачивать согласно брачному договору.

В соответствии с положениями статьи 113 СЗЛС, арбитры должны выяснить причины разлада между супругами, пригласив их на специальное собрание.

На этом собрании должны присутствовать только супруги и те люди, которые могут помочь в решении проблемы по мнению арбитров.

В соответствии с положениями статьи 114 СЗЛС арбитры обязаны сделать все возможное для достижения мира между супругами.

Арбитры должны вынести свое решение и подать его судье в письменной форме. В этом отчете арбитры описывают, какова вина каждого из супругов; если установлена вина только со стороны мужа, то он обязан выплатить жене всю сумму согласно брачному договору, но если обе стороны виновны, то муж должен выплатить жене сумму в зависимости от тяжести нанесенного ущерба.

Если арбитры не сошлись во мнениях, то судья должен назначить третьего арбитра, который должен согласиться с одной из сторон, или же судья имеет право отстранить арбитров и назначить новых.

Рассмотрев отчет арбитров, судья либо выносит решение согласно с ним, или же он может не согласиться с мнением арбитров и назначить новых в последний раз. (Ст. 115 СЗЛС).

Сирийский Законодатель принял эти правила о Тафрик из-за разлада между супругами и неспособности супругов прожить вместе из школ Малики²⁶ и Ханбали²⁷ и Шафии²⁸, но стоит отметить, что школа Ханафи не одобрила этот тафрик²⁹.

Произвольный развод

Если муж развелся со своей женой без серьезной причины, этот развод считается произвольным. Для того чтобы исключить злоупотребления этим правом, законодатель предусмотрел возможность выплаты компенсации разведенной жене.

Для того чтобы развод считался произвольным, должны быть два условия: первое то, что имеет место развод по воле мужа без согласия жены и без серьёзных причин, и второе то, что в результате этого развода жена

²⁶ Аттусули. Альбахджа Шарх Альтухфа. Часть 1. / Аттусули. – Бейрут: Изд-во: Дом научных книг, 1998. – №1. – С. 302.

²⁷ Ибн Кудамы. Указ. соч. – С. 168.

²⁸ Альскалани. Фатх Альбари. Часть 9. / Альуасани. Бейрут: Изд-во: Типография: Альмарифа, 1959. – С. 332.

²⁹ Альжассас. Указ. соч. – С. 233.

испытывает моральные страдания и лишения финансового плана. Если одно из этих условий отсутствует, то развод не считается произвольным, и суд не может обязать бывшего мужа выплатить его жене компенсацию.

Если у мужа имелась серьёзная причина, когда он решил разводиться со своей женой, то развод не является произвольным. Сирийский Кассационный суд подтвердил в своей резолюции № 24 от 02.02.1966, что «если муж не указал, конкретно по какой причине он решил разводиться со своей женой, то развод считается произвольным». В другой резолюции № 483 от 30.11.1969, указывается, что «Если жена была бесплодна и не могла иметь детей, это обстоятельство не считается достаточным основанием для развода, и если ее муж развелся с ней, то развод считается произвольным».³⁰

Насколько развод считается произвольным, решается в суде первой инстанции. Судья не имеет права отменить развод, но обязательно должен выяснить финансовое положение жены и решить вопрос об обязанности мужа платить жене компенсацию.

Статья 117 Сирийского Закона о личных статусах так определяет условия выплаты компенсации при произвольном разводе: «Если муж разводится со своей женой, и судья приходит к выводу, что муж произвольно разводится с ней без разумной причины, и если жена вследствие этого будет испытывать в чем-либо нужду или вообще окажется в нищете, судья может обязать бывшего мужа, исходя из конкретных обстоятельств с учетом степени злоупотребления его правом на развод выплачивать возмещение. Размер возмещения не может превышать сумму, в которую обходится содержание женщин, находящихся в аналогичном положении в течение трех лет. Компенсация выплачивается в дополнение к алиментам за период ожидания. Муж должен полностью выплатить компенсацию сразу же, хотя в зависимости от обстоятельств допускается ежемесячная выплата.»

³⁰Абдул Рахман Аль Сабуни. Объяснение сирийского Закона о личных статусах (брак и развод). Част 2. Указ. соч. – С. 56

Если жена вступила в новый брак после развода с первым мужем, она уже не имеет права получить компенсацию от него.

Если жена начала работать после развода, это означает, что жена не испытывает бедность и нищету, поскольку она имеет самостоятельный заработок и в состоянии содержать себя. При этих условиях бывший муж не выплачивает ей компенсацию.

Если у жены есть частная собственность или родственники, которые ей помогают и поддерживают ее, например, брат, отец, сын и т.д., она так же не может получить компенсацию.

В Российском законодательстве

Согласно пункту 1 статьи 12 Семейного Кодекса Российской Федерации (СК РФ) одним из условий заключения брака является взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак. Исходя из принципа добровольности брачного союза мужчины и женщины, логично вытекает право любого супруга решать вопрос о его расторжении.

Расторжение брака – институализированный социальный механизм прекращения брачных отношений, предоставляющий бывшим супругам возможность повторно вступить в брак³¹.

Процедуре расторжения брака посвящена глава 4 Семейного кодекса Российской Федерации. В ней содержатся нормы относительно оснований прекращения брака и порядка его расторжения, а также условий восстановления брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим. В этой связи следует отметить, что расторжение брака – это лишь одна из форм его прекращения, которая не влечет восстановление (признание) каких-либо прав супруга – гражданина, а наоборот, прекращает взаимные права и обязанности, предусмотренные СК РФ³². Помимо этого, действуют иные законы (ГПК РФ, закон о ЗАГС) и

³¹ Воробьева Л.В. Семейное право Российской Федерации. Учебное пособие. / под ред. Л.В. Воробьевой. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2012. – С. 74.

³² См. стр. 174 Семейное право под ред. Беспалова, 2009 год. Стр. 178 Беспалова 2015 год.

подзаконные акты, регламентирующие процедуру и правовые последствия расторжения брака.

В пункте 2 статьи 16 СК РФ говорится, что «Брак может быть 2-прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным». Однако, статья 17 СК РФ содержит ограничение права мужчины на расторжение брака, которое заключается в том, что во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака.

Действующее законодательство предусматривает две процедуры расторжения брака: административную и судебную. Административная процедура совершается в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС) и является упрощенным порядком расторжения брака. Рассмотрим обе процедуры более подробно.

Расторгнуть брак в органах ЗАГС могут лица, добровольно решившие прекратить брачные отношения. Важным условием является отсутствие в таком союзе общих несовершеннолетних детей. В качестве исключения расторжение брака через органы ЗАГС при наличии в браке общих несовершеннолетних детей возможно в случаях, когда один из супругов признан судом безвестно отсутствующим, признан судом недееспособным либо осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет (ст. 19 СК РФ).

Следует обратить внимание на то, что законодатель специально в соответствующей статье акцентирует внимание на том, что у супругов не должно быть общих несовершеннолетних детей. Общими считаются также дети, усыновленные обоими супругами, и дети одного из супругов, усыновленные другим супругом³³. Однако, если ребенок усыновлен одним из супругов, а другой лишь давал согласие ему на усыновление, брак может быть расторгнут в органах ЗАГС. Таким образом, наличие не общих

³³ Ярков В.В. Гражданское судопроизводство: особенности рассмотрения отдельных категорий дел: Учебно-практическое пособие / Отв. Ред. В.В. Ярков. М., 2001. С. – 250.

несовершеннолетних детей не препятствует расторжению брака в органах ЗАГС.

Интересным представляется вопрос о том, где должен быть расторгнут брак супругов, имеющих несовершеннолетнего ребенка, если один из супругов лишен родительских прав в отношении данного ребенка. Законодатель не дает каких-либо указаний на этот счет, отсутствуют и соответствующие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ.

Регистрация развода производится в порядке, установленном ст. 31-34 Закона «Об актах гражданского состояния» органом ЗАГС по месту жительства супругов (одного из них) или по месту государственной регистрации заключения брака. Для совершения развода оба супруга обязаны явиться лично и предоставить совместное заявление, подтверждающее взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия. Заявление должно быть подписано обоими супругами и должна быть указана дата подачи заявления в орган ЗАГС³⁴.

В ситуации, когда один из супругов не имеет возможности для подачи совместного заявления, допускается отдельное заявление супругов. Подпись такого заявления супруга должна быть нотариально удостоверена, либо удостоверена начальником места содержания под стражей (если супруг является подозреваемым, обвиняемым, содержится под стражей) или начальником исправительного учреждения (если супруг осужден и отбывает наказание в исправительном учреждении), за исключением случая, если заявление направлено через единый портал государственных и муниципальных услуг.

Расторжение брака и государственная регистрация его расторжения производится в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца со дня подачи заявления. Этот срок дается для того, чтобы предотвратить

³⁴ Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 N 143-ФЗ (последняя редакция) 15 ноября 1997 года N 143-ФЗ.

расторжение брака под влиянием минутной ссоры. В органах ЗАГС супругам не требуется мотивировать свое решение о разводе и доказывать невозможность дальнейшего совместного проживания и сохранения семьи. Органы ЗАГС не исследуют причин развода и отказать в расторжении брака по мотивам недосказанности непоправимого распада семьи они не вправе. Их функция сводится лишь к регистрации расторжения брака.

Согласно статье 21 СК РФ расторжение брака в судебном порядке производится в следующих случаях: 1) при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей (исключение составляют случаи, предусмотренные п. 2 ст. 19 СК РФ и рассмотренные выше); 2) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака; 3) если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и т. д.). В частности, брак расторгается в судебном порядке и в том случае, когда один из супругов отказывается от уже поданного в органы загса совместного заявления о расторжении брака до истечения месячного срока со дня его подачи. В подобных случаях другой супруг, обращаясь в суд с иском о расторжении брака, должен представить доказательства об уклонении ответчика от участия в расторжении брака в органе загса³⁵.

Основанием для расторжения брака в суде является заявление одного из супругов. Рассмотрение дел о расторжении брака осуществляется судом в порядке искового производства (ст. 113 ГПК).

Исковое заявление о расторжении брака должно отвечать требованиям ст. 131 и 132 ГПК РФ. В нем указываются: когда и где зарегистрирован брак; имеются ли общие дети, их возраст; достигнуто ли супругами соглашение об их содержании и воспитании; при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака — мотивы расторжения брака; имеются ли другие требования, которые

³⁵ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. Ред. д. юн. П. В. Крашенинникова и к. ю. н. Заслуженного юриста РФ П. И. Седугина. — М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М), 2001. — С. 72.

могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака. К заявлению свидетельство о заключении брака, копии свидетельств о рождении детей, документы о заработке и иных источниках доходов супругов (если заявлено требование о взыскании алиментов) и другие необходимые документы³⁶.

Подсудность дел о расторжении брака и порядок подачи иска определяются по общим правилам ГПК. Так, иск о расторжении брака подается по общему правилу в суд по месту жительства ответчика. Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 29 ГПК РФ иски о расторжении брака могут предъявляться также в суд по месту жительства истца в случаях, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным.

Согласно подпунктам 2 и 3 части 1 статьи 23 ГПК РФ дела о расторжении брака рассматриваются мировым судьей, если между супругами отсутствует спор о детях, а также дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.

При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода (ст. 23 СК РФ). Если один из супругов не согласен на расторжение брака, то суд на основании п. 2 ст. 22 СК РФ вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Очевидно, что несогласие одного из супругов на расторжение брака позволяет предположить наличие его желания сохранить семью и изменить сложившуюся конфликтную ситуацию иным способом, нежели расторжение брака. Этим обусловлена целесообразность представления суду полномочий по примирению супругов. В зависимости от обстоятельств дела суд может по просьбе супруга или по собственной инициативе откладывать разбирательство дела несколько раз, однако период времени, предоставляемый супругам для

³⁶ П.7 Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

примирения, не должен в общей сложности превышать установленный законом трехмесячный срок. Срок, назначенный для примирения, может быть сокращен, если об этом просят стороны, а причины, указанные ими, будут признаны судом уважительными. В этих случаях должно быть вынесено мотивированное определение. При отложении разбирательства дела о расторжении брака и взыскании алиментов на детей в связи с назначением срока для примирения супругов суд обязан выяснять, участвует ли ответчик в содержании детей. Если будет установлено, что ответчик не выполняет эту обязанность, то суд вправе в соответствии со ст. 108 СК РФ вынести постановление о временном взыскании с ответчика алиментов до окончательного рассмотрения дела о расторжении брака и взыскании алиментов³⁷.

При отсутствии взаимного согласия суд в соответствии с п. 1 ст. 22 СК РФ должен установить, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В законодательстве не дается перечня причин, которые служат основаниями для расторжения брака.

Если по истечении срока, отведенного судом для примирения супругов, стороны (или одна из них) настаивают на расторжении брака, суд расторгает брак. При этом уже не имеет значение, убежден ли суд в том, что семью невозможно сохранить, или нет. Так же, как и в случае расторжения брака по взаимному согласию супругов, суду может быть представлено соглашение о детях. Если такого соглашения нет или оно нарушает интересы несовершеннолетних детей, суд определяет, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода и с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на их детей. Наряду с соглашением о детях суду может быть представлено соглашение о разделе общего имущества супругов, о порядке выплаты средств (и их размере) на содержание нетрудоспособного нуждающегося супруга. Если такое соглашение отсутствует, суд по требованию супругов (или одного из них) обязан

³⁷ П.8 и п. 10 Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

произвести раздел имущества, находящегося в их совместной собственности, а также по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, определить размер этого содержания. Если раздел имущества затрагивает интересы третьих лиц, суд вправе выделить требование о разделе имущества в отдельное производство.

Согласно п. 1 ст. 25 СК РФ брак, расторгнутый в судебном порядке, считается прекращенным со дня вступления решения суда в законную силу. Данное правило не распространяется на случаи, когда брак был расторгнут в судебном порядке до 1 мая 1996 г., т. е. до дня введения в действие СК РФ. Статья 40 КоБС РСФСР предусматривала, что брак считается прекращенным со времени регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния. Таким образом, если суд принял решение о расторжении брака, но ни один из супругов не обратился в органы ЗАГС с просьбой о регистрации расторжения брака, то брак не считался расторгнутым. В настоящее время в соответствии с п. 2 ст. 25 СК РФ суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации заключения брака. Государственная регистрация расторжения брака на основании решения суда производится в органах записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака на основании выписки из решения суда или по месту жительства бывших супругов (любого из них) (п. 1 ст. 35 Закона «Об актах гражданского состояния»). В последнем случае необходимы выписка из решения суда и заявление бывших супругов (одного из них) или заявления опекуна недееспособного супруга. Заявление о государственной регистрации расторжения брака может быть сделано устно или в письменной форме. Одновременно с заявлением о государственной регистрации расторжения брака должно быть представлено решение суда о расторжении брака и предъявлены документы, удостоверяющие личности бывших супругов (одного из супругов).

Каждый из бывших супругов или опекун недееспособного супруга могут в письменной форме уполномочить других лиц сделать заявление о государственной регистрации расторжения брака. Супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе ЗАГС по месту жительства любого из них или по месту государственной регистрации заключения брака.

Правовые положения, регулирующие расторжение брака по сирийскому и российскому законодательству имеют значительные отличия.

В соответствии с сирийским законодательством, муж может прекратить брачные отношения по своей инициативе и без согласия жены и в этом случае, задачей суда будет являться регистрация развода (судья не имеет право отменить развод). В России ни один из супругов не в праве прекратить брак по своей инициативе без обращения в органы ЗАГС или в суд.

Расторжение брака в России производится в органах ЗАГС или в судебном порядке. А в Сирии производится в Шариатском суде.

В России расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, но в случае когда один из супругов осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, то расторжение брака производится в ЗАГСе по заявлению другого супруга и независимо от наличия у супругов несовершеннолетних детей. В Сирии если муж находился в местах лишения свободы на срок, превышающий более трех лет, жена имеет право спустя год подать прошение о разводе в Шариатский суд.

В российском законодательстве муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребёнка. В Сирийском законодательстве нет такого правила, и муж имеет право разводиться со своей женой без ее согласия в любой время не смотря на то, является ли она беременной.

Мы считаем, что необходимо ввести поправку к сирийскому закону о личных статусах, которая включает в себя запрет мужа разводиться со своей женой во время беременности.

Как и в Сирии, а также в России, законодатель дал судам, которые рассматривают процедуру развода (в некоторых случаях уже упоминавшийся ранее) право отложить дело о разводе, чтобы предоставить супругам период времени, для примирения и, возможно, отмены решения о разводе.

Глава.2 ЛИЧНЫЙ И ИМУЩЕСТВЕННЫ ОТНОШЕНИЯ СУПРУГОВ

2.1. Личные отношения супругов

В сирийском законодательстве

В СЗЛС нет конкретных статей, описывающих личные права и обязанности супругов, но мы можем найти некоторые правила, регулирующие эти личные отношения, в разных местах этого закона.

Можно сказать, что сирийский закон определяет ряд неимущественных обязательств, которые должны быть осуществлены женой по отношению к своему мужу, в то время как большинство обязательств мужа в отношении жены считаются имущественными обязательствами.

В соответствии с положениями статьи 66 СЗЛС, жена должна жить в супружеском доме с мужем после получения ее ускоренного приданого. Предоставление этого дома является обязанностью мужа (Ст. 65 СЗЛС). Рассмотрим положения о супружеском доме позднее.

В соответствии с положениями статьи 73 СЗЛС, если жена работает вне дома без согласия мужа, то она теряет свое право на материальное обеспечение (ст. 73).

Исходя из положений настоящей статьи можно отметить, что муж не имеет права запретить своей жене работать вне дома, может лишь отказаться содержать жену материально.

Статья 40 сирийского гражданского кодекса гласит, что «каждый гражданин обладает личными именем и фамилией».

В сирийском законодательстве отсутствуют нормы об обязанности одного из супругов принять фамилию другого супруга.

В соответствии с положениями статьи 170 СЗЛС, вопросы воспитания детей, а именно дисциплина, образование, лечение и приучение к труду, а также все вопросы, касающиеся личности несовершеннолетнего, решаются

отцом. В случае отсутствия или смерти отца за эти аспекты отвечает бабушка несовершеннолетних детей (отец отца).

На наш взгляд, необходимо внести изменения в текст этой статьи и дать матери право решения вопросов воспитания детей наравне с отцом.

К личным отношениям супругов относятся положения СЗЛС о периоде ожидания.

Период ожидания – это период времени, установленный законом, до окончания которого разведенная женщина или вдова не может выйти замуж за другого мужчину, кроме бывшего мужа.³⁸

Положения о периоде ожидания в СЗЛС полностью взяты из Священного Корана.

Основная причина освещения в законодательстве этого периода и обязательного характера его соблюдения женой, является необходимость гарантии в случае беременности жены, что ребенок не останется без попечения отца.

И также ожидание женщины в этом периоде и невозможность ее замужества с другим мужчиной дает мужу возможность переосмыслить и отменить свое решение о разводе, а также вновь жениться на ней, но только если развод считается неокончательным.

Законодатель определил в статье 121 СЗЛС срок ожидания для разведенной женщины, во время которого она не может выйти замуж за другого мужчину, а именно:

а) три межменструальных цикла очищения, если у женщины есть менструации; б) три лунных месяца, если у нее нет менструаций; с) один год для женщин в пременопаузальном периоде (период от 45 лет до наступления менопаузы) с нерегулярным менструальным циклом.

Период ожидания для вдовы, согласно статье 123 СЗЛС, длится четыре месяца и десять дней после смерти мужа.

³⁸ Абдул Рахман Аль Сабуни. Объяснение сирийского Закона о личных статусах (брак и развод). Часть 2. Указ. соч. – С .123.

Если женщина беременна, то она должна выждать время до рождения ребёнка (ст. 124 СЗЛС), и это правило обязательно для всех беременных, причем неважно, являются ли они разведенными или вдовами.

В случае если муж скончался, и на следующий день жена родила, то в этот день период ожидания заканчивается.³⁹

В российском законодательстве

Со дня, когда лица, заключившие брак, становятся супругами, между ними возникают личные неимущественные права и обязанности, установленные семейным законодательством.

Под личными правами и обязанностями супругов необходимо понимать меры возможного и должного поведения, предусмотренные для супругов Семейным кодексом РФ в сфере личной супружеской жизни.

Личными неимущественным правом супругов характерно следующее:

- они связаны с личностью супругов, т.е. они касаются как личной жизни каждого из супругов, так и общей супружеской жизни;
- действует собственное усмотрение супруга при их осуществлении;
- они, как правило, предусмотрены Семейном кодексом Российской Федерации и в целом исключается урегулирование договором;
- они действуют в период супружеской жизни: с момента исключения брака и до его прекращения;
- они действуют одновременно с другими семейными правами: например родительские;
- защита личных неимущественных прав супругов осуществляется по правилам гражданского судопроизводства – судом, а в некоторых случаях, государственными органами⁴⁰.

Женщина и мужчина приобретают статус супругов с момента, когда они ставят свою подпись в книге записи актов гражданского состояния, после чего

³⁹ Альрамли. Нихаят Альмухтаж. Часть 7. / Альрамли. – Бейрут: Изд-во: Дар Альфикр, последнее издание, 1984. – С. 145.

⁴⁰ Беспалов Ю. Ф. Указ. соч. 2015. С. 218-219.

каждый из них становится обладателем как личных, так и имущественных прав и обязанностей, предусмотренных семейным законодательством.

Обращается на себя внимание, что Семейный кодекс Российской Федерации содержит всего лишь две статьи, посвященные личным правам и обязанностям супругов. Это обстоятельство объясняется тем, что подчинить такие права закону сложно и просто невозможно.

Личные права, по идее, свободны от всяческого расчета; их основу составляют желательные, одобряемые государством действия и поступки, касающиеся личной жизни мужа и жены как участников семейных отношений: они теснейшим образом связаны с правами, предусмотренными ст. 23 Конституции РФ (на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени).

Личные права супругов:

- неотделимы от их носителей;
- неотчуждаемы по воле их обладателя;
- не могут быть предметом каких бы то ни было сделок;
- не имеют денежного эквивалента⁴¹.

Согласно п. 1 ст. 31 СК РФ каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессий, мест пребывания и жительства. Также п. 2 ст. 31 СК РФ вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно исходя из принципа равенства супругов. По- иному данное положение выглядит, если посмотреть на него как на перечисление прав супругов, которым предоставляется возможность (право) вместе решать все те проблемы, которые возникают в процессе совместной семейной жизни.

Обязанностям супругов нематериального свойства посвящается п.3 ст.31 СК РФ, где сказано, что супруги обязаны строить свои отношения в

⁴¹ Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-Ф.

семье на основе взаимоуважения и взаимопониманию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей⁴²

Возводя моральные нормы в ранг правовых, они провозглашаются семейно - правовую политику государства, а также они создают определенный эталон поведения, что имеет также и воспитательное значение. Нормы, регулирующие личные неимущественные отношения супругов, можно условно подразделить на три группы.

- нормы конституционного права закрепляющие право супругов на выбор рода занятий, профессии, места жительства;
- входят уже упомянутые нормы- декларации, лишенные санкций;
- состоит из обычного семейного- правовых норм, снабженных санкциями⁴³.

При расторжении брака каждый из супругов вправе сохранить общую фамилию или восстановить добрачную фамилию. Это право также может быть реализовано только в момент расторжения брака, в дальнейшем восстановление добрачной фамилии производится в общем порядке. Право изменить общую фамилию на добрачную принадлежит только тому супругу, который принял общую фамилию при вступлении в брак⁴⁴.

Анализируя нормы семейного кодекса, можно выделить следующие виды личных прав супругов:

- право на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;
- права на совместное решения вопросов семейной жизни;
- право выбора супругами фамилии.

Так, личным правом каждого супруга является право выбора Фамилии в порядке ст. 32 СК РФ. При государственной регистрации заключения брака супруги вправе выбрать по своему желанию фамилию. Так, или может быть

⁴² Нечаева. А.М. Указ. соч. – С. 69-70.

⁴³ Антокольская. М.В. Указ 2011. С. 184- 185.

⁴⁴ Там же. – С.186.

выбрана фамилия одного из них оставляет свою добрачную фамилию. В качестве общей фамилии супругов может быть записана и фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. При этом общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом (ст. 28 ФЗ «об актах гражданского состояния»)⁴⁵.

Выбор занятия и профессии супругов обычно согласовывается, исходя в первую очередь из интересов семьи, но реализация данного права в жизни вызывает предельные трудности морального и материального характера.

Каждому из супругов предоставляется возможность самостоятельно определять для себя место жительства, но Семейный кодекс российской Федерации все же отдает приоритет совместному проживанию супругов, о чем свидетельствует общая направленность его норм. Вопрос о месте жительства супругов должен решаться по их взаимному согласию.

Совместное жительство супругов, особенно в тех случаях, когда в семье есть дети, является важнейшим условием ее прочности, и в этих целях оно обеспечивается гарантиями закона. Так, супруги пользуются равными правами, вытекающими из договора социального найма жилого помещения, супруг приобретает право пользования жилым помещением и в тех случаях, когда вселяется на жилую площадь супругов собственника данного жилого помещения⁴⁶.

Личные супружеские правоотношения- это урегулированные нормами семейного права общественные отношения, возникающие между супругами по поводу нематериальных благ.

Характерные особенности:

- правообразующим юридическим фактором является для них регистрация брака;
- возникают только между супругами;

⁴⁵ Беспалов Ю. Ф., 2015. Указ. соч. – С. 219.

¹ Воробьева Л.В. Указ. соч. – С. 79-80.

- лишены экономического содержания;
- права и обязанности, входящие в их содержание, не отчуждаемы и не передаваемы;
- они не могут быть предметом брачного договора и других соглашений.

Субъектами личных семейных правоотношений могут быть только законные супруги. Фактическое сожительство ни личных, ни имущественных супружеских правоотношений не порождает. Личные супружеские права и обязанности не имеют материального эквивалента, они тесно связаны с их обладателем- конкретным супругом, который пользуется ими по собственному усмотрению⁴⁷.

Сравнивая сирийские и российские нормы, регулирующие неимущественные отношения между супругами отметим следующие различия:

В России, супруги не должны жить в одном месте и каждый из них свободно выбирает свое место пребывания и жительства. В Сирии супруги должны жить совместно в супружеском доме, который представляется мужем.

В России каждый из супругов свободно выбирает свою работу, и не кто из них не может запретить другому работать. В Сирии жена, которая работает за пределами дома, без согласия мужа потеряет свое право на получение содержания от мужа.

В Сирии, каждый супруг сохраняет свою фамилию после вступления в брак. В России, каждый из них имеет право получить фамилию другого супруга или сохранить добрачную фамилию.

В Сирии, вопросы воспитания детей решаются отцом, а в России решаются супругами совместно.

Сирийский законодатель регулирует в СЗЛЗ положения периода ожидания и согласно этим положениям разведенная женщина или вдова должна ждать до окончания этого периода и не может выйти замуж за другого мужчину, кроме бывшего мужа.

⁴⁷ Муратова С.А. Указ. соч. – С. 103-104.

В Российском законодательстве нет такого правила о периоде ожидания.

2.2. Имущественные отношения супругов

В сирийском законодательстве

Ни в семейном кодексе, ни в сирийском законе о личных статусах не предусмотрено каких-либо правил, гласящих, что имущество, нажитое супругам во время брака, считается их общей собственностью. Имущество каждого из супругов является частной собственностью, и каждый из них имеет право распоряжаться своим имуществом в соответствии со своей волей, независимо от воли другого супруга.

В отношениях между супругами все имущественные обязанности, регулируемые сирийским законом о личных статусах, являются обязанностями мужа по отношению к своей жене, но нет никаких имущественных обязанностей жены по отношению к своему мужу.

Имущественными обязанностями мужа в СЗЛС являются:

- оплата жене приданого (Махр);
- предоставление супружеского дома;
- содержание жены.

Приданое

Приданое – это материальные ценности, которые необходимо дать девушке или женщине, изъявившей желание стать супругой⁴⁸.

В Исламе приданое считается не одним из условий вступления в брак, а одним из последствий брачного договора, и в случае если при заключении брака было оговорено условие неоплаты мужем приданого жене, то брак считается действительным, а условие - недействительным.⁴⁹

⁴⁸ Махр - подробный разбор Подробнее:

http://islamtoday.ru/zhenshhina_v_islame/mahr__podrobnyj_razbor/

⁴⁹ См. Ашшафии. Аль-Умм. Часть 5. / Ашшафии. – Каир: Изд-во: Аль Амирия, 1903. – С. 70. См. Мажд Аддин, Ибн Таймия. Аль-мухарр. Часть 2. / Ибн Таймия, Мажд Аддин. – Каир: Изд-во: Ассуна Альмухамадия, 1950. – С.31.

Согласно статье 53 СЗЛС, жена заслуживает приданого при заключении брака, неважно, договорились ли стороны о размере этого приданого или нет.

В качестве приданого разрешено дарить жене любую незапрещенную вещь (то есть незапрещенную положениями исламского закона, Шариат), которую можно использовать или продать: имущество, наличные деньги, которые женщина может потратить на свои нужды, дом, земельный участок, автомашину и т.д. (п. 2 ст. 54 СЗЛС).

Сирийский законодатель в СЗЛС не определил минимальный или максимальный размер приданого, поэтому супруги могут свободно согласовать его между собой (п1.ст.54 СЗЛС).

Когда супруги договариваются о размере приданого, муж обязан оплатить жене только ту сумму, которая была обозначена в брачном договоре (договорное приданое).

Согласно статье 61 СЗЛС, если супруги не определяют размер приданого, или договариваются о том, что муж не должен выплачивать приданое, или же предмет приданого является незаконным, то во всех этих трех случаях муж должен отдать жене приданое, которое в законе обозначено как Махр Альмисл.

Махр Альмисль – это приданое, которое получают родственники невесты по отцовской линии.

Статьи 55 и 66 СЗЛС предусматривают либо уплату приданого целиком по заключении брака, либо откладывание уплаты полностью или частично до прекращения брака или специально установленного в договоре срока.

При отсутствии соглашения об оплате приданого супруги должны следовать обычаю, установленного в месте проживания супругов.

В соответствии с положениями статьи 57 СЗЛС каждое увеличение или уменьшение размера приданого, а также освобождение женой мужа от обязанности оплаты приданого должны быть обговорены в присутствии судьи во время брака или в период ожидания, и эти поправки прикрепляются к брачному договору после согласия другого супруга.

В случае расторжения действительного брака по разводу до вступления супругов в интимные отношения, жена получает только половину договорного приданого (ст. 58 СЗЛС).

Согласно статье 59 СЗЛС, в случае расторжения брака по вине жены до вступления супругов в половую связь, муж не обязан оплатить приданое жене.

Если жена полностью дееспособна, то правом на приданое обладает только она, но она имеет право делегировать третьему лицу право на получение приданого с условием, что эта доверенность должна быть отмечена в брачном договоре. Если жена частично дееспособна, то правом на получение приданого обладает ее законный представитель (п. 1 ст. 60 СЗЛС).

Статья 63 СЗЛС гласит, что в нерегулярном браке (фасед) жена не получает какого-либо приданого, если супруги не вступили в половую связь, но если между ними уже были интимные отношения, и они не обсудили размер приданого в брачном договоре, то жена получает приданое Махр Альмисл.

Если же в аналогичном случае (нерегулярный брак после вступления в половые отношения) приданое было определено супругами, то сравнивается размер приданого, обозначенный ими в брачном договоре, с Махр Альмисл, и жене выплачивается минимальное из этих приданных.

Супружеский дом

Законное место жительства, или семейный дом, является одним из условий брачного договора, и предоставление этого дома является обязанностью мужа по отношению к жене.

В соответствии с положениями статьи 65 СЗЛС, муж обязан предоставить жене дом, равноценный домам мужчин с аналогичными социальным статусом и доходом.

В соответствии с положениями статьи 66 СЗЛС, жилье, где будут жить супруги после получения женой ускоренного приданого, должно быть безопасным для проживания, отвечать санитарно-гигиеническим требованиям, и быть обставленным мебелью.

В законном жилье должно быть все для мира и спокойствия жены, жилье должно быть удобным для её проживания⁵⁰.

Жена вправе требовать от мужа подготовки брачного дома, и муж должен подготовить этот дом в соответствии с его финансовым состоянием. Жена не обязана жить со своим мужем, если брачный дом непригоден для комфортного проживания, независимо от того, является ли этот дом частной собственностью мужа, или он же просто снял его в аренду.

Если супружеский дом является непригодным для проживания, то жена вправе уйти из него в любое время без необходимости доказывать свой уход из дома или предоставлять доказательства злонамеренного поведения родственников мужа по отношению к ней⁵¹.

Признание законности супружеского дома зависит от соблюдения следующих условий.

Жилье должно быть выбрано в соответствии с финансовым положением мужа. Супружеский дом должен состоять из нескольких комнат (или по крайней мере, одной) с отдельными удобствами (кухня, ванная, туалет), если муж считается богатым. Если муж небогат, то достаточно и одной комнаты с общими удобствами.

Сирийский Кассационный суд подтвердил в своей резолюции № 24 от 02.02.1966, что «законное жилье богатого мужа должно быть независимым (отдельным) домом, а дом мужа среднего достатка должен быть однокомнатной квартирой с отдельными удобствами, а для бедного мужа достаточно одной комнаты с общими удобствами». Суд первой инстанции решает, является ли жилье законным или нет⁵².

⁵⁰ Постановление Сирийского Кассационного суда № 30 от 29.01.1975 г. // Альканун. –1975. – С. 51

⁵¹ Постановление Сирийского Кассационного суда № 61 от 30.03.1983 г. // Альканун. –1985. – С.1165

⁵² Постановление Сирийского Кассационного суда № 3033 от 04.12.2007 г. // Альканун. – 2009. – С. 834.

Обязанность мужа состоит в том, чтобы его жена жила в доме, равноценном домам мужчин, имеющих аналогичный социальный статус и доход. Равными, с этой точки зрения, считаются мужчины с аналогичным финансовым, социальным и профессиональным положением.

Когда суд определяет законность жилья, он должен учитывать финансовое положение мужа независимо от финансового положения жены⁵³.

Муж обязан обеспечить жильё домашней мебелью и предметами домашнего обихода, а жену пропитанием. Если питание и предметы домашнего обихода являются общими для жены и родственников мужа, семейный дом является незаконным⁵⁴.

Сирийский Кассационный суд подтвердил в своей резолюции №2239 от 11.11.1997 г., что супружеский дом не может считаться надлежащим, если в нем нет ванной комнаты, туалета: «Если нет туалета в супружеском доме, этот дом является незаконным⁵⁵.»

Также супружеский дом не может считаться надлежащим, если в нем нет кухни, пригодной для личного использования. Только судья может вынести решение о возможности использования данных помещений, в компетенцию пристава не входит решение этого вопроса.

Сирийский Кассационный суд подтвердил, что незаконность супружеского дома дает жене право уйти из дома без разрешения мужа, который в любом случае обязан выплачивать ей алименты⁵⁶.

В соответствии со статьей 69, муж не имеет права настаивать на совместном проживании его родственников с его женой в супружеском доме, если уже доказано злонамеренное поведение родственников по отношению к

⁵³ Постановление Сирийского Кассационного суда № 381 от 07.10.1968 г. <http://www.damascusbar.org/AlMuntada/showthread.php?t=22391>.

⁵⁴ Постановление Сирийского Кассационного суда № 213 от 03.04.1993 г. // Альканун. –1996. – С.1165.

⁵⁵ Абду Алькадер, Альаалуси. маджмуаат Ахкам Альнакд Фи Кадая Альахуал Альшахсия с 1998 по 2004г. / Альаалуси, Абду Алькадер. – Дамаск: 2005, правило 600. – С.450.

⁵⁶ Адиб, Истанбули. Альмуршед Фи Канон Альахуал Алшахсия. / Истанбули, Адиб. – Дамаск: 1985, правило 28. – С 99.

жене. Эта норма не распространяется на малолетних детей (в возрасте до 7 лет). Из этого положения следует, что в супружеском доме с женой могут жить родственники мужа, если не доказан их злонамеренное поведение по отношению к жене, а также ребенок мужа в возрасте до 7 лет. Но согласие жены на проживание с родственниками мужа в законном доме не означает ее согласия на такое проживание в течение всей совместной супружеской жизни. Также существует очень важное условие для признания законности супружеского дома – это обеспечение безконфликтного сосуществования с хорошими соседями.

Сирийский Кассационный Суд постановил, что в законном супружеском доме должны быть обеспечены условия для безопасного и комфортного проживания жены, которые необходимы для спокойного исполнения супружеских обязанностей⁵⁷.

Если у мужа две жены, они должны жить в разных домах, но эти дома должны быть равноценными (ст. 68 СЗЛС).

Вторая жена может жить в одном доме с первой женой, если первая жена дала свое согласие на это (ст. 69 СЗЛС).

Жена обязана жить вместе с мужем после получения ускоренного приданого (ст. 66СЗЛС).

Жена считается нерадивой (нашез), если она покидает супружеский дом без законных причин, или если она препятствует входу мужа в ее дом, до того, как попросила найти новое жилье (ст. 66 сирийского закона о личных статусах). В этом случае муж имеет право обратиться в суд, чтобы вернуть жену в супружеский дом. Статья 74 сирийского закона о личных статусах предусматривает, что, если жена является нерадивой (нашез), то она теряет право на материальное обеспечение до тех пор, пока не изменит своего поведения. Жена также может утратить свое право на материальное обеспечение, если она работает без согласия мужа (ст. 73 СЗЛС).

⁵⁷ Адиб Истанбули, Указ. соч. – правило 421. – С 273.

Однако, если муж еще не выплатил ускоренное приданое, или если он не подготовил подходящий семейный дом для жены, то она имеет право отказаться от проживания с ним (ст. 72.2 СЗЛС).

Проживание жены в семейном доме на самом деле является одним из прав мужа на свою жену, таким образом, сирийский законодатель разрешает мужу взять свою жену в другой законный супружеский дом в случае переезда (ст. 70 СЗЛС). Жена имеет право отказаться от переезда в новый супружеский дом только в двух случаях:

- если изначально в брачном договоре было обозначено условие, которое утверждает право жены на этот отказ;

- если судья решил, что жена не может переехать в новый дом с мужем по серьезным причинам, например, если жена больна и не может путешествовать по состоянию здоровья.

Сирийский Кассационный суд подтвердил в своей резолюции №169 от 16.04.1969 г., что доказательство жены, что муж решил перевезти ее на новое место жительства исключительно с целью причинения ей вреда или иными неблагими намерениями, является серьезной причиной для ее отказа от переезда⁵⁸.

Подводя итог, можно сказать, что сирийский законодатель попытался обеспечить права обеих сторон брачного договора. Он предоставил жене право на жилище в законном супружеском доме после получения ею ускоренного приданого, и в то же время предоставил мужу право требовать проживания жены с ним в супружеском доме с момента выплаты ей приданого и до тех пор, пока этот дом являлся законным, а также обязал мужа материально обеспечивать жену, пока она живет с ним в этом доме.

Содержание жены мужем (Нафака)

Муж должен содержать свою жену и предоставлять ей все необходимые условия для комфортного проживания, чтобы она выполняла свои супружеские

⁵⁸ Адиб Истанбули. Указ. соч. Правило 353. – С 235.

обязанности, включая супружеское сожителство и обязанность контролировать воспитание детей.

Четыре известные школы в исламе (Ханафи, Ханбали, Малики, Шафии) обговорили правомочность жены получать содержание, независимо от вероисповедания и финансового положения жены, а также от финансового положения мужа.

Сирийский законодатель обозначил соответствующие положения, содержащиеся в разделе о последствиях брака, в статьях 71-84 СЗЛС.

В соответствии с пунктом 1 статьи 71 СЗЛС, нафака состоит из пищи, одежды, жилья и медицинского обеспечения.

Согласно статье 72 СЗЛС муж должен содержать жену независимо от ее вероисповедания с момента заключения действительного брачного договора, даже если она живет у родителей. Но если муж выразил просьбу о ее совместном с ним проживании, но она отказалась без серьезной на то причины, то она теряет право на получение нафака.

Отказ жены от проживания с мужем считается законным, если муж еще не уплатил ускоренного приданого, или если он не подготовил подходящий супружеский дом.

Сирийский Кассационный суд подтвердил в своей резолюции №426 от 25.10.1966 г., что если болезнь жены препятствует половому акту с мужем, то она не теряет свое право на получение нафака.

В случае отказа мужа от материального обеспечения жены, жена имеет право возбудить дело в шариатском суде с целью обязать мужа содержать ее.

При расчете размера нафака принимается во внимание только финансовое состояние мужа, независимо от финансового состояния жены. Но в любом случае размер нафака не должен быть меньше прожиточного минимума (ст. 76 СЗЛС).

Сирийский законодатель перенял это положение от школы Шафии.⁵⁹

⁵⁹ См. Ашшафии. Указ. соч. – С. 89.

По мнениям ученых школ Ханафи, Ханбал и Малики, размер нафака рассчитывается по финансовому состоянию мужа и жены, а не только мужа.

В соответствии с положениями статьи 81 СЗЛС, судья шариатского суда определяет размер нафака, который муж должен выплатить жене, при условии, что это решение основывается на веских причинах, также судья может привлечь экспертов для консультации и последующего вынесения верного решения.

Согласно пункту 1 статьи 77 СЗЛС, судья может увеличить или уменьшить размер нафака, если финансовое состояние мужа изменилось, или если изменились цены на сырьевые товары в стране.

Суд не принимает запросов на увеличение или уменьшения размера нафака до истечения шести месяцев после первого решения суда, обязавшего мужа выплачивать нафака (п. 2 ст. 77 СЗЛС).

В соответствии с положениями статьи 78 СЗЛС, суд должен обязать мужа выплачивать нафака своей жене со дня его отказа от выплат. Следует отметить, что ни в коем случае не должно пройти более четырех месяцев с момента отказа мужем от выплат нафака до дня подачи женой заявления в шариатский суд.

Мудро поступил сирийский законодатель, позволивший судье при рассмотрении заявлений о взыскании алиментов выносить немедленное решение, обязывающее мужа в кратчайшие сроки выплатить жене сумму ее ежемесячных расходов. Судья вправе продлевать это решение несколько раз до завершения рассмотрения дела (ст. 82 СЗЛС).

Сирийский законодатель, вводя это правило, принимал во внимание финансовое состояние жены и необходимость денег для ее проживания в период рассмотрения дела о получении нафака, потому что это может занять длительное время.

В соответствии с положениями статьи 78 СЗЛС, если судья принял решение, обязавшее мужа выплатить жене нафака, но муж не смог выплатить

его из-за банкротства, то в этом случае суд принимает решение обязать лицо, ответственное за содержание жены (законный представитель или опекун жены), выплатить жене нафака на период банкротства мужа.

Таким образом, человек, выплативший жене нафака вместо мужа, имеет право взыскать с мужа всю сумму.

Согласно статьям 83 и 84 СЗЛС, разведенной жене, находящейся в периоде ожидания, муж также платит нафака с начала этого периода, но на срок не более девяти месяцев.

Нафака жены во время брака и во время периода ожидания являются равноценными.

В российском законодательстве

В основе супружеских отношений лежит не только духовное общение, но и определения материальная база, без которой невозможно функционирование семьи. Любая семья существует на основе тесного единства личных и имущественных интересов ее членов. «Имущественные отношения в семье, - писал В. Ф. Маслов, - настолько персонифицируются, что их можно с полным основанием назвать лично-имущественными».

В отличие от личных имущественные отношения супругов в большей степени поддаются правовому регулированию со стороны государства.

Порядок и основания заключения, изменения, прекращения и признания недействительным брачного договора регулируются не только Семейным кодексом РФ но и положениями ГК РФ о сделках и договорах. В соответствии с п. 2 ст. 9 СК РФ применение сроков исковой давности к семейным правоотношениям осуществляется по правилам ст. 198-200 и 202- 205 ГК РФ⁶⁰.

Имущественные отношения супругов поддаются правовому регулированию гораздо лучше, чем личные неимущественные. Поэтому, занимая значительно меньше места по сравнению с ними в жизни супругов, они

⁶⁰ Семейное право. Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / С.А. Муратова. – 4-е изд. Перераб. И доп. – М.: ЮНИТИ- ДАНА: Закон и право, 2009, – С. 110-111.

тем не менее составляют большинство отношений супругов, регулируемых правом.

Имущественные отношения супругов нуждаются в правовом регулировании потому, что, во-первых, имущественные права почти всегда могут быть осуществлены принудительно и за неисполнение имущественных обязанностей возможно установление санкций. Кроме того, в имущественных отношениях необходима определенность. В этом заинтересованы как сами супруги, так и третьи лица: наследники, кредиторы, контрагенты. Однако не все имущественные отношения супругов регулируются правом. Некоторая их часть остается за пределами права, например соглашения супругов, заключаемые в повседневной жизни, о том, кто платит за квартиру, кто оплачивает летний отдых, как правило, носят чисто бытовой характер и не подлежат принудительному осуществлению.

По моему мнению имущественные отношения между супругами включают обязанность оказывать друг другу взаимную поддержку и материальную помощь. При нормальных отношениях супруги заботятся друг о друге не в силу предписания закона, а в соответствии с направленными принципами, на которых строятся отношения в семье. Если один из супругов отказывается добровольно доставлять содержание нуждающемуся в материальной помощи другому супругу, с него могут быть взысканы в принудительном порядке алименты в пользу этого супруга⁶¹.

По вопросу о составе имущественных отношений супругов в российской правовой науке существуют различные взгляды. По моему мнению, наиболее правильной является точка зрения, согласно которой имущественные отношения супругов подразделяются на две группы отношений: отношения по поводу имущества, нажитого в браке, и алиментные правоотношения супругов. Нормы, регулирующие отношения супругов по поводу имущества, нажитого в

⁶¹ Чиквашвили Ш. Д. Имущественные отношения в семье. / Ш. Д. Чиквашвили. М «Юрид. Лит.», 1976, – С. 76.

браке, включают нормы, устанавливающие законный режим имущества супругов, и нормы, регулирующие ответственность супругов по обязательствам перед третьими лицами⁶².

Согласно п.2 ст. 34 СК РФ в совместную собственность супругов входят:

- доходы каждого из супругов от трудовой, в том числе предпринимательской, деятельности. Говоря о вознаграждении за труд как источнике образования общего имущества супругов, надо сказать, что заработная плата считается таковым с момента передачи ее в семью для общего пользования. Однако этот вопрос относится к числу спорных. Аналогично положение дел с имуществом, приобретенным на заработную плату, не переданную в общее пользование;

- полученные супругами пенсии, пособия;

- полученные супругами иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения; суммы материальной помощи, от кого бы они ни исходи; суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья или иного повреждения здоровья;

- другие денежные выплаты, не связанные с достижением какой- то особой цели;

- движимые и не движимые вещи, приобретенные за счет общих доходов супругов. При этом не имеет значения, на чье имя приобретено это имущество;

- ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, независимо от того, на чье имя и кем из супругов они положены в банк;

- любое другое имущество, нажитое супругами в период брака⁶³.

Понятие законного режима имущества супругов содержится в ст. 33 СК РФ. Законный режим имущества супругов является режимом их совместной собственности и действует, если брачным договором не предусмотрено иное. Совместная собственность супругов является бездолевой,

⁶² Антокольская. М.В. Указ. соч. С. 187-188.

⁶³ Ст. 34 Семейного кодекса РФ.

доли определяются только при ее разделе. Каждый из супругов имеет равное право на владение, пользование и распоряжение совместной собственностью в порядке, определяемом ст. 35 СК РФ. Если имущество нажито во время брака, то существует презумпция совместной собственности супругов на это имущество.

При разделе общего имущества суд руководствуется равенством долей супругов, но не вправе отступить от начала равенства долей в пользу получавшего доходы супруга, если другой не получал доходов по неубажительным причинам, с одним из них остались проживать несовершеннолетние дети, супруг расходовал имущество в ущерб интересов семьи⁶⁴.

Семейное законодательство регулирует имущественные отношения между супругами по поводу:

- владения, пользования, распоряжения вещами (вещные)
- содержания одного лица другим (алиментные отношения, носящие обязательственный характер).

Следует признать, что в настоящее время существуют неполные классификации режимов имущества супругов. Например, О. Г. Куриленко выделяет в зависимости от правового режима, предусмотренного в праве конкретной страны, лишь три вида режимов супружеского имущества⁶⁵:

- Режим общности супружеского имущества;
- Режим раздельности супружеского имущества, существующий в странах «общего права», при котором все имущество супругов, когда бы и каким бы путем оно ни было приобретено, считается их раздельной собственностью;
- Режим «условной» или «отложенной общности» супружеского имущества, получивший распространение в скандинавских странах. Во время брака имущество супругов принадлежит каждому из них отдельно, но в случае

⁶⁴ Беспалов. Ю. Ф. 2015. Указ. соч. – С. 219-220.

⁶⁵ Куриленко О.Г. «Регулирование брачного правоотношения по законодательству Российской Федерации». / О. Г. Куриленко. Москва, 2003. – С. 30-31

развода все семейное имущество и денежные средства объединяются и делятся поровну.

Существенной проблемой для практического применения норм о законном режиме имущества супругов является отсутствие законодательно закрепленной дефиниции совместного имущества супругов. В ч. 2 ст. 34 СК РФ закреплен лишь общий перечень объектов и источников происхождения общей перечень объектов и источников происхождения общей собственности супругов.

Таким имуществом являются:

- доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья)

- приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того или кем из супругов внесены денежные средства⁶⁶.

В соответствии с нормами семейного законодательства законным режимом имущества является режим совместной собственности на имущество. Совместной собственностью супругов является имущество, нажитое во время брака, т.е. с момента, когда брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено или внесено. Виды такого имущества перечисляются в п.2 ст. 34 СК РФ: любое другое нажитое супругами в период брака имущество

¹ Смолина Л.А. Правовое регулирование отношений супругов и бывших супругов. / Л.А. Смолина. М.: изд. СГУ, 2006. – С. 57.

независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства⁶⁷.

Семейный кодекс РФ не только отвечает на вопрос о том, какое имущество следует считать совместным, но и довольно подробно регламентирует реализацию супругами своих имущественных прав.

В соответствии с п. 1 ст. 35 СК РФ супруги осуществляют владение, пользование и распоряжение общим имуществом по обоюдному согласию. За каждым из этих понятий таится возможность определенного, допускаемого государством поведения обладателя имущественных прав. При владении и пользовании совместным (общим) имуществом супругов обычно проблем не возникнет, поскольку имущественную деятельность внутри семьи супруги, как правило, осуществляют сообща. И не просто сообща, а по обоюдному согласию. Осложнения могут возникнуть при распоряжении этим имуществом, тем более что оно на определенные доли обычно не делимо.

В соответствии с п. 2 ст. 35 СК РФ совершенная одним из супругов сделка по расторжению общим имуществом супругов может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга на ее совершение, но при условии, что того требует другой супруг (тем самым соблюдается принцип невмешательства в дела семьи). В п.2 ст.35 СК РФ при совершении различного рода сделок, действует с согласия другого, это всего лишь модель желательного поведения. На самом деле, особенно в конфликтных ситуациях, а также при отсутствии взаимного доверия приведении семейных дел имущественного характера.

Согласно п. 3 ст. 35 СК РФ возможность судебного оспаривания сделки, требующей нотариального удостоверения, относится к числу общих. Есть одно исключение «супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать признания сделки

⁶⁷ Воробьева. Л.В. Указ. соч. С. 82.

недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен бы узнать о совершении данной сделки»⁶⁸.

Следует учитывать, что законный режим имущества супругов предусматривает режим ограниченной общности. Так, в соответствии с п.1 ст. 36 СК РФ «имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак... является его собственностью»⁶⁹.

Также раздельным является имущество, полученное во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (п. 1 ст. 36 СК РФ). В перечень совместного имущества не входят вещи индивидуального пользования (обувь, одежда и др.). Исключение составляют драгоценности и предметы роскоши, приобретенные в период брака за счет общих средств супругов (признаются собственностью того, кто ими пользовался – п. 2 ст. 36 СК РФ)⁷⁰.

В соответствии с п.3 ст.36 СК РФ, который к раздельной власти супругов отнесено исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданной одним из супругов.

При определенных обстоятельствах имущество, бывшее первоначально раздельным, может трансформироваться в общее. В соответствии со ст. 37 СК РФ имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью, если его стоимость была существенно увеличена за счет общего имущества или имущества либо труда другого супруга. Такая ситуация складывается, когда общие средства или другого супруга вкладываются в капитальный ремонт, переоборудование, реконструкцию или иное улучшение имущества, принадлежавшего одному из супругов. Вместо вложения средств другой супруг может увеличить стоимость имущества своим трудом, например лично произвести капитальный ремонт дома, принадлежащего другому супругу.

¹ Нечаева А.М. Указ. соч. – С. 80-82.

² Смолина Л.А. Указ. соч. – С.61.

⁷⁰ Беспалов Ю. Ф. 2015. Указ. соч. – С.225.

В ст. 37 СК РФ содержится правило о возможности трансформации личного имущества супругов в общее. Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из них либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества⁷¹.

При разделе имущества производится определение долей, причитающихся каждому из супругов. В соответствии со ст. 39 СК РФ доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними. Как уже отмечалось ранее, на равенство долей не влияет размер вложений каждого из супругов в приобретение общего имущества. Однако при наличии определенных обстоятельств суд вправе отступить от принципа равенства долей⁷².

Прежде всего исключение может быть сделано, если этого требуют интересы несовершеннолетних детей. Чаще всего такая необходимость возникает при разделе дома или квартиры. Действующее законодательство о приватизации позволяет в определенной степени учесть интересы несовершеннолетних детей.

В соответствии с п. 4 ст. 38 СК РФ суд вправе признать раздельным имущество, нажитое каждым из супругов после фактического прекращения брачных отношений, но до расторжения брака. Необходимость такого исключения связана с тем, что между фактическим прекращением брака и его официальным расторжением может пройти значительное количество времени. В некоторых случаях это может произойти по обстоятельствам, не зависящим от воли супругов или одного из них. Например, муж не вправе расторгнуть брак без согласия жены в период ее беременности и в течении года после рождения ребенка. В это время каждый из супругов может приобрести значительное имущество, и отнесение его к категории общего было бы нецелесообразно и

⁷¹ Ст. (37-38) Семейного кодекса РФ.

⁷² Антокольская. М.В. Указ. соч. – С. 197-200

несправедливо. Для признания имущества разделным недостаточно одного только раздельного проживания супругов.

Супруги имеют право жить раздельно, и сам по себе этот факт не влияет на их имущественные права. Необходимо, чтобы раздельное проживание было соединено с намерением прекратить брак. Однако часто бывает затруднительно определить, с какого момента супруги действительно реши прекратить свои брачные отношения.

Особое внимание в Семейном кодексе РФ удалено обращению взыскания на общее имущество супругов и его часть, если оно было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем. Если это установлено приговором суда, то согласно п. 2 ст. 45 СК РФ, взыскание может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или на его часть. При разделе имущества долги супругов распределяются пропорционально присужденной доле⁷³.

В содержание имущественных правоотношений супругов входят не только права, но и обязанности – долги супругов. Ответственности супругов по обязательствам.

По своим личным обязательствам каждый супруг отвечает по общему правилу только своим имуществом при недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы ему при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания (п. 1 ст. 45 СК РФ).

В ст. 46 СК РФ предусмотрены гарантии защиты имущественных прав кредиторов при заключении, изменении или расторжении брачного договора супругом- должником. Супруг -должник обязан уведомить своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности он отвечает перед кредиторами независимо от содержания брачного договора.

¹. Воробьева. Л. В. Указ. соч. – С. 91.

Данный договор нельзя признать соглашением о разделе имущества, которое в соответствии с п. 2 ст. 38 СК РФ не требует обязательной нотариальной формы. Соглашение о разделе имущества может определять судьбу общего имущества, которое уже имеется у супругов. Брачный договор может определять режим имущества, которое будет приобретено в будущем. Поскольку договор заключен до регистрации брака, то у супругов еще не было общего имущества. В рассматриваемом договоре определяется режим имущества, которое приобретается в браке, и в связи с этим данный договор нельзя признать соглашением о разделе имущества⁷⁴.

Статья 40 СК РФ определяет брачный договор как соглашение лиц, вступивших в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. В статье 40 СК РФ содержится определение брачного договора, согласно которому брачным договором является соглашение, определяющее между супругами или лицами, вступающими в брак имущественные отношения, т.е. права и обязанности и больше никаких. Таким образом, норма ст. 40 СК РФ будучи императивной жестко закрепляет посредством брачного договора только имущественные отношения, ничего не говоря о личных неимущественных отношениях.

Согласно ст. 41 СК РФ, брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Так как законодатель требует обязательного нотариального удостоверения брачного договора, то отсутствие такового удостоверения влечет за собой ничтожность договора, то есть не порождает у супругов никаких прав и обязанностей. Кроме того, брачный договор должен представлять собой документ, подписанный обеими сторонами. Ст. 182 ГК РФ в части 3 не допускает совершения через представителя сделки, которая по-своему характеру может быть совершена только лично. А.А. Игнатенко считает, что к таким сделкам относится и

¹ Семейное право. Учебник. / О. А. Рузакова. – Эксмо: Москва, 2010. – С. 120.

брачный договор, поэтому подписание его представителем по доверенности, выданной какой-либо стороной, невозможно⁷⁵.

Содержание брачного договора могут образовывать следующие условия, предусмотренные в ст. 42 СК РФ:

1) режим имущества супругов. Как правило, основной целью брачного договора является изменение режима совместной собственности супругов и замена его на долевую или раздельную собственность. В брачном договоре может быть изменен режим в отношении отдельных видов имущества, например недвижимого имущества или определенных доходов. Так, в брачном договоре может быть указано, что доходы от предпринимательской деятельности будут принадлежать супругу, который ее осуществляет. В договоре можно определить, что установленный договором режим распространяется на имущество, которое будет приобретено в определенный период времени. Например, все, что приобретают супруги до рождения ребенка, является их раздельной собственностью, а после рождения - совместной. В брачном договоре может быть изменен режим имущества, приобретенного до брака или полученного по безвозмездным сделкам в период брака, т.е. являющегося раздельной собственностью супругов. Чаще всего брачные договоры включают в себя так называемые смешанные режимы, сочетающие в себе элементы раздельной и общей собственности;

2) обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим. При этом не должны нарушаться нормы Семейного кодекса РФ об алиментах. В частности, если в брачном договоре будет предусмотрено, что супруга не имеет права на получение материального содержания ни при каких обстоятельствах, то это положение будет противоречить ст. 89 СК РФ и признается ничтожным. Супруга не утратит права на получение содержания, если она будет нетрудоспособной и

¹ Борисова С.В. «Институт брачного договора в российском законодательстве» журнал Вестник Московского государственного лингвистического университета 2008 №5. – С. 210.

нуждающейся, а также в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка, а также в других случаях, установленных законодательством. Включение в брачный договор положений о содержании может защитить интересы того супруга, который оставляет работу для того, чтобы заниматься семьей, но при этом по закону права на получение алиментов не имеет;

3) способы участия в доходах друг друга. Это условие может быть включено в брачный договор в тех случаях, когда оба супруга имеют самостоятельные доходы, а также когда один из супругов не имеет дохода, но приобретает таким образом право собственности на доходы, получаемые другими супругом, например, в виде определенного процента от доходов от предпринимательской деятельности;

4) порядок несения каждым из супругов семейных расходов. К ним могут относиться как текущие расходы, например плата за квартиру, коммунальные услуги, приобретение продуктов питания и т.п., так и другие, например на обучении.

5) порядок распределения имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. Такие условия в договоре позволят избежать споров и обращения в суд в случае расторжения брака;

6) другие положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Так, например, семейное законодательство, как указывалось выше, не регулирует вопросы, связанные с правами супругов на результаты интеллектуальной деятельности, созданные в период брака. Для того чтобы избежать споров, которые могут возникнуть между супругами при разделе доходов от использования прав на объекты интеллектуальной собственности, целесообразно в брачном договоре внести специальные положения. Например, указать, если доход от использования прав на результаты интеллектуальной

деятельности, созданных в период брака, получен супругом после расторжения брака, то другой супруг имеет⁷⁶.

В ст. 46 СК РФ предусмотрены гарантии защиты имущественных прав кредиторов при заключении, изменении или расторжении брачного договора супругом- должником. Супруг -должник обязан уведомить своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности он отвечает перед кредиторами независимо от содержания брачного договора.

Кредиторы вправе потребовать изменения или расторжения договора с супругом-должником, если в результате заключения, изменения и расторжения им брачного договора существенно изменяется обстоятельства, из которых исходили кредитор и супруг-должник при заключение между ними договора⁷⁷.

Установленный в брачном договоре имущественный режим может распространяться как на уже имеющееся имущество, так и на будущее имущество супругов. Для этого лицам, вступившим в брак, или супругам необходимо указать в брачном договоре, на какое имущество будет распространяться выбранный ими имущественный режим.

А в договоре супруги вправе указать свои права и обязанности по взаимному содержанию как во время брака, так и после его расторжения. Супругами может быть сохранен общий порядок алиментирования друг друга в случае нетрудоспособности и нуждаемости одного из супругов (ст. 89 СК РФ). Брачным договором супруги и лица, вступающие в брак, могут предусмотреть взаимное содержание друг друга в случаях. Например, если один из супругов по их обоюдному согласию не работал, а вел домашнее хозяйство и занимался воспитанием детей, в договор может быть включена обязанность другого супруга в случае расторжения брака предоставлять ему содержание независимо от его трудоспособности и нуждаемости. Супруги могут предусмотреть в

¹ Рузакова О. А. Указ. соч. – С. 123.

⁷⁷ Муратова С.А. Указ. соч. – С. 136.

брачном договоре размер, порядок и сроки предоставления содержания как в период брака, так и после его расторжения.

Увеличение количества разводов делает более актуальной проблему предоставления содержания бывшему супругу после прекращения брака. Тенденция в этой области в различных странах в целом может быть охарактеризована как стремление разрешить все вопросы, связанные с расторжением брака в течение максимально короткого времени, и решить проблему содержания нуждающегося супруга путем предоставления твердой денежной суммы или перераспределения имущества. Алименты на супруга в соответствии с таким подходом предполагается взыскивать только в особых случаях и предпочтительно на непродолжительное время.

В случае отказа или уклонения от исполнения обязанности по оказанию материальной поддержки одним из супругов другому нуждающийся в помощи супруг вправе при отсутствии соглашения между супругами об уплате алиментов требовать предоставления алиментов в судебном порядке.

Требование супруга о взыскании алиментов может быть удовлетворено судом лишь при наличии предусмотренных законом оснований (п. 2 ст. 89 СК):

- а) супруги состоят в зарегистрированном браке;
- б) нетрудоспособность и нуждаемость супруга, требующего уплаты алиментов, или супруг указан в законе как имеющий право требовать уплаты алиментов;
- в) наличие у супруга-ответчика необходимых средств для оказания материальной помощи другому супругу.

Что касается обязанности мужа по уплате алиментов жене в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка, то для ее возникновения, как следует из ст. 89 СК, не требуется таких условий, как нуждаемость и нетрудоспособность жены.

После достижения общим ребенком трехлетнего возраста право на алименты у жены возникает на общих основаниях, т. е. при ее нетрудоспособности и нуждаемости.

Право требовать алименты от другого супруга имеет также нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы. Право на алименты у нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком — инвалидом в возрасте до восемнадцати лет или общим ребенком — инвалидом с детства I группы, не зависит от того, является супруг трудоспособным или нет. Как правило, супруг, ухаживающий за ребенком-инвалидом, не работает или работает неполное рабочее время, что сказывается на его материальном положении и возможности получать доходы.

Обязательным основанием для удовлетворения судом требования одного из супругов о взыскании алиментов является наличие у супруга-ответчика необходимых для этого средств с учетом его материального и семейного положения (например, он содержит престарелых родителей или платит алименты на детей от другого брака). В противном случае содержание супругу не может быть предоставлено по объективным причинам даже при наличии других оснований для взыскания алиментов. При определении наличия необходимых средств для уплаты алиментов судом принимаются во внимание все виды заработка и (или) доходов супруга-ответчика, состав его имущества, выясняется, какие лица находятся на его иждивении и кого он обязан по закону еще содержать. В то же время СК не требует, чтобы супруг, обязанный уплачивать алименты, был трудоспособным. Из этого следует, что к уплате алиментов может быть привлечен и нетрудоспособный супруг при наличии других необходимых оснований.

Порядок уплаты алиментов супругам и бывшим супругам регулируется главой 14 Семейного кодекса РФ. Алиментные обязательства супругов проистекают из более общей обязанности супругов — материально

поддерживать друг друга (п. 1 ст. 89 СК РФ). Понятие 2 «материальная поддержка», которое использовал законодатель, не случайно. По сравнению с несовершеннолетними гражданами, состоящими на иждивении родителей, отношения супругов не предполагают полного содержания, речь идет только о поддержке, предоставлении дополнительного дохода при наличии необходимости в таковом и возможности алиментно-обязанного лица предоставить эту помощь.

Согласно пункту 1 статьи 90 СК РФ одним из алиментов-получателей признается бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка. Право на получение алиментов в данном случае не зависит от трудоспособности или нуждаемости супруги. Данное право обусловлено особым состоянием женщины в указанный период, ее объективно существующей потребностью в дополнительной поддержке, в том числе и 3 материальной. Неблагоприятные материальные последствия, связанные с отсутствием дохода у женщины или со значительно меньшим его размером в указанный период, должны в равной мере нести оба супруга. Поэтому мать, вынашивающая ребенка или ухаживающая за ним, имеет право на взыскание алиментов со своего бывшего мужа – отца ребенка. Однако закон не предоставляет аналогичного права бывшему мужу – отцу ребенка. Данный пробел в семейном законодательстве требует устранения, так как бывший муж, осуществляющий уход за общим ребенком, также испытывает неблагоприятные материальные последствия. Бремя же содержания ребенка согласно Конституции РФ и Семейному кодексу должны в равной мере нести оба родителя.

Сравнивая сирийские и российские нормы, регулирующие имущественные отношения между супругами отметим следующие различия:

В соответствии с положениями СК РФ, имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, поэтому российский законодатель уделил достаточное внимание в семейном кодексе законному

режиму имущества супругов, их совместной собственности, владению и пользованию и распоряжению общим имуществом, разделу этого имущества и ответственности супругов по имущественным обязательствам в браке и при разводе.

В сирийском законодательстве не предусмотрено каких-либо правил, гласящих, что имущество, нажитое супругам во время брака, считается их общей собственностью.

В Сирии, в соответствии с положениями СЗЛС муж обязан оплатить своей жене приданое и предоставить супружеский дом, а в России, такие обязанности мужа не предусмотрены законом.

Сирийский законодатель в СЗЛС обязывает мужа поддерживать свою жену и оплатить ей нафака. Российский законодатель в СК РС рассматривает обязанности супругов по взаимному содержанию. Статья 89 СК РФ гласит;

1. Супруги обязаны материально поддерживать друг друга.
2. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

Нетрудоспособный нуждающийся супруг;

Жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

Нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком - инвалидом с детства I группы.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Брачные отношения являются одними из высших человеческих отношений из-за конфиденциальности и отличия от остальных отношений, которые могут возникнуть между членами сообщества вне рамок планирования семьи.

Учитывая важность этих отношений, законодатели в различных странах мира определили специальные законы, регулирующие правовые отношения между членами семьи и определяющие права и обязанности каждого из них.

В нашем исследовании мы провели сравнение между положениями российского и сирийского законодательства и обсудили следующие вопросы:

- определение понятия «брак»;
- условия и процесс заключения брака;
- случаи, в которых брак считается недействительным;
- порядок расторжения брака;
- личные отношения супругов;
- имущественные отношения супругов.

В данном исследовании мы попытались определить сходства и различия между сирийским и российским законодательствами в правовом регулировании вышеупомянутых вопросов.

Это исследование выявило некоторые понятия и правовые положения, предусмотренные сирийском законодателем в Законе о Личных Статусах, однако в российском законодательстве для них нет аналогичных положений, например:

- принцип равенства положения супругов;
- нерегулярный брак (фасед);
- развод по инициативе мужа без согласия жены;
- развод по соглашению супругов (Мухалаа);
- период ожидания;
- оплата жене приданого мужем;
- предоставление супружеского дома мужем;

Кроме того, в этом исследовании мы коснулись предмета совместной собственности супругов, который считается одним из важнейших вопросов, определенных российским законодательством в семейном кодексе, но в то же время не имеющий аналогичных положений в сирийском законодательстве.

В сирийском законодательстве имущество, нажитое супругами во время брака, является личной собственностью супруга, который его приобрел.

Сравнивая правовые положения, содержащиеся в российском и сирийском законодательстве и изученные нами в этом исследовании, мы пришли к ряду выводов и предложений, которые можно резюмировать следующим образом:

- необходимость внесения поправок к статьям 20, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, СЗЛС регулирующим принцип равенства положения супругов. В соответствии с этими статьями, семнадцатилетняя девушка может вступить в брак без разрешения ее опекуна при условии равенства супругов (в семейном, социальном или финансовом плане). Но если супруги находятся в неравном положении, опекун вправе расторгнуть брачный договор при условии отсутствия беременности супруги.

Мы предлагаем лишить опекуна права расторжения брака независимо от того, являются ли супруги равными или нет. В связи с тем, что девушка достигла установленного законом возраста для вступления в брак, то только она вправе выбирать будущего супруга, к тому же ислам запрещает дискриминацию между людьми по финансовому, социальному или семейному положению.

- в СЗЛС указан только один из случаев, в которых брак считается недействительным, (брак между мусульманкой и не-мусульманином).

Мы уже упоминали ряд случаев, в которых брак считается недействительным, но про них не указан в СЗЛЗ, и мы считаем, что существует необходимость внесения поправок и уточнений в закон, в частности, в разделе точного определения случаев недействительности брака.

- в российском законодательстве без согласия жены муж не имеет права возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребёнка. В Сирийском законодательстве данное правило отсутствует, и муж имеет право развестись с женой без ее согласия в любое время независимо от того, является ли она беременной или нет.

Мы считаем, что необходимо внести поправку к сирийскому закону о личных статусах, которая бы включала в себя запрет на развод во время беременности супруги.

- В Сирии вопросы воспитания детей решаются отцом, а в России решаются супругами совместно. На наш взгляд, необходимо внести изменения в текст статьи 170 СЗЛС и дать матери право решения вопросов воспитания детей наравне с отцом.

- В России, для супругов не установлена обязанность, в соответствии с которой они должны жить в одном месте, каждый из них свободно выбирает свое место пребывания и жительства. В Сирии супруги должны жить совместно в супружеском доме, который предоставляется мужем. Мы считаем, что супруги и как в Сирии, так же в России должны жить совместно в одном супружеском доме (за исключением случаев, когда супруг временно не может совместно проживать с другим супругом по серьезным обстоятельствам). Поэтому необходимо внести норму в семейный кодекс Российской Федерации, которая будет обязывать супругов проживать совместно в одном доме (иметь общее место жительства), так как это играет важную роль в воспитании и жизни их детей.

- Как уже упоминалось, сирийский закон о личных статусах в целом взят из исламского права. В исламской юриспруденции не существует какого-либо регулирования совместной собственности, приобретенной супругами во время брака.

Поэтому мы считаем, что будет очень трудно внести поправку к сирийскому законодательству и рассмотреть имущество, приобретенное супругами во время брака, как их совместную собственность.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 // Российская газета. – 1993. – № 237.

2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

3. Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» от 15 ноября 1997 года № 143-ФЗ // СЗ РФ. – 1997. – № 47. – Ст. 5340.

4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

5. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 2 от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.

6. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 3 от 26 ноября 2001 № 146-ФЗ // Российская газета. – № 233. – 2001.

7. Кодекс о браке и семье РСФСР // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1969. – № 32. – Ст. 1086.

8. Сирийский Закон о Личных Статусах от 17 сентября 1953 года (с учетом поправок, внесенных Законом № 34 от 31 декабря 1975 года, опубликованным в выпуске № 3 от 21 января 1976 года Официального вестника с. 111) // Официальный вестник. – 8/10/1953. – № 63. – С. 4783.

9. Гражданский кодекс Сирии, изд. № 84, 18 мая 1949. вступил в силу с 15 июня 1949 // Официальный вестник. – 15/06/1949. – С. 1891.

2. Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

10. Постановление Сирийского Кассационного суда № 243 от 06.07.1959г.

11. Постановление Сирийского Кассационного суда № 30 от 29.01.1975г.

12. Постановление Сирийского Кассационного суда № 3033 от 04.12.2007г.
13. Постановление Сирийского Кассационного суда № 381 от 07.10.1968г.
14. Постановление Сирийского Кассационного суда № 213 от 03.04.1993г.
15. Постановление Сирийского Кассационного суда № 2239 от 11.11.1997г.
16. Постановление Сирийского Кассационного суда № 169 от 16.04.1969г.
17. Постановление Сирийского Кассационного суда № 24 от 02.02.1966г.
18. Постановление Сирийского Кассационного суда № 483 от 30.11.1969г.
19. Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» от 05 ноября 1998 года № 15 // Российская газета. –1998. – № 219.

3. Литература

20. Абду Алькадер, Альаалуси. маджмуаат Ахкам Альнакд Фи Кадая Альахуал Альшахсия с 1998 по 2004г. / Альаалуси, Абду Алькадер. – Дамаск: 2005, – 500с.
21. Абдул Рахман, Аль Сабуни. Объяснение сирийского закона о личных статусах (брак и развод). Часть1. / Аль Сабуни, Абдул Рахман. – Дамаск: Изд-во: Аль Матпаа Альджадида, 1978. – 344 с.
22. Абдул Рахман, Аль Сабуни. Объяснение сирийского закона о личных статусах (брак и развод). Часть2. / Аль Сабуни, Абдул Рахман. – Дамаск: Изд-во: Аль Матпаа Альджадида, 1978. – 335 с.
23. Абу Абдуллах, Альмалики. Манх Альджалиль (Шарх Мухтасар Альхалиль). Часть2. / Альмалики, Абу Абдуллах. – Бейрут: Изд-во: Дар Альфикр, 1989. – 390 с.
24. Адиб, Истанбули. Альмуршед Фи Канон Альахуал Алшахсия. / Истанбули, Адиб. – Дамаск: 1985. – 350с.

25. Алькасани. Альбадаии. Часть 2. Дом научных книг. – Каир,1986. – № 2.– 546 с.
26. Альрамли. Нихаят Альмухтаж. Часть 7. Типография: Дар Альфикр. Последнее издание. – Бейрут ,1984. – 450 с.
27. Альрамли. Нихаят Альмухтаж. Часть 7. / Альрамли. – Бейрут: Изд-во: Дар Альфикр, последнее издание,1984. – 475 с.
28. Альаскалани. Фатх Альбари. Часть 9. / Альуасани. Бейрут: Изд-во: Типография: Альмарифа, 1959. – 575 с.
29. Аттусули. Альбахджа Шарх Альтухфа. Часть1. / Аттусли. – Бейрут: Изд-во: Дом научных книг, 1998. – №1. – 530 с.
30. Аль Зайлаии. Тапеен Альхакаик. Часть3. / Аль Зайлаии. – Каир: Изд-во: Аль Амирия,1895. – 387 с.
31. Альжассас. Ахкам Алькораан. Часть2. / Альжассас. – Бейрут: Изд-во: Дар Ихяа Альтурас Альараби,1985. – 575 с.
32. Алькасани. Альбадаии. Часть 2. / Алькасани. – Каир Изд-во: Дом научных книг,1986. – № 2. – 575 с.
33. Ашшафии. Аль-Умм. Часть 5. / Ашшафии. – Каир: Изд-во: Аль Амирия, 1903. - 277 с.
34. Борисова, С.В. «Институт брачного договора в российском законодательстве» / С.В. Борисова // Вестник Московского государственного лингвистического университета. – 2008. – №5. – С. 210.
35. Вавилов, С.И. Большая советская энциклопедия. 2-е изд. / С.И Вавилов. Т. 2. – М., 1951.
36. Воробьева, Л.В. Семейное право Российской Федерации. Учебное пособие. / под ред. Л.В. Воробьевой. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2012. – 208 с.
37. Ибрагимова, Н.Ш. Особенности правового регулирования института алиментных обязательств в семейном праве Российской Федерации /

Н.Ш. Ибрагимова // Ленинградский юридический журнал. – 2013. – № 2. – С. 125–131.

38. Ибн Кудама. Альмагни. Част 8. / Ибн Кудама. – Каир: Изд-во: Каир, 1968. 525 с.

39. Ибн Аабдиин. Рад Альмухтар. Часть 2. / Ибн Аабдиин. – Бейрут: Изд-во: Дар Аль-фикр, 1992. – 487 с.

40. Ибн Нуджайм. Альбахр Араик. Часть 3. / Ибн Нуджайм. – Каир: Изд-во: Дом научных книг, 1997. – № 1. – 456 с.

41. Ильина, О.Ю. Семейное право. 2-е изд., перераб. И доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. – 415 с.

42. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ ред д юн П. В. Крашенинникова и к ю н, Заслуженного юриста РФ П. И. Седугина. – М Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М), 2001, – 480 с.

43. Куриленко, О.Г. «Регулирование брачного правоотношения по законодательству Российской Федерации». – М., 2003. – 490 с.

44. Мажд Аддин. Ибн Таймия. Аль-мухарр. Часть 2. / Ибн Таймия, Мажд Аддин. – Каир: Изд-во: Ассун Альмухамадия, 1950. – 421с.

45. Мохаммед, Абу Захра. Брачный контракт и его последствия. / Абу Захра, Мохаммед. – Каир: Изд-во: Институт Высших арабских исследований, 1958. – 440 с.

46. Мухаммад Мадкур. Брак и развод в исламском фикх. / Мадкур Мухаммад. – Каир, 1957. – С. 177.

47. Пчелинцева, Л.М. Семейное право России: Учебник для вузов. – 3-е изд., перераб. И доп. – М.: Норма, – 2004. – 688 с.

48. Самарканди. Тихват Алфукахаа. Часть 2. / Самарканди. – Дамаск: Изд-во: Университета Дамаска, 1960. – 390 с.

49. Семейное право: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / С.А. Муратова. – 4-е изд. Перераб. И доп. – М.: ЮНИТИ- ДАНА: Закон и право, 2009. – 367 с.
50. Семейное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / под ред. Ю. Ф. Беспалова, О.А. Егоровой, О.Ю. Ильиной – 2-е изд. – М: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. – 367 с.
51. Семейное право: учебник / А.М. Нечаева. – М.: Волтерс Клувер, 2011. –280 с.
52. Семейное право: учебник /М. В. Антокольская – 3-е изд. Норма: ИНФРА-М., 2011. – 432 с.
53. Семейное право. Учебник. / О. А. Рузакова. – Эксмо: Москва, 2010. – 204 с.
54. Смолина, Л.А. Правовое регулирование отношений супругов и бывших супругов. – М.: изд. СГУ, 2006. – 157 с.
55. Тарусина, Н.Н. Семейное право: очерки из классики и модерна. – Ярославль, 2009. – 616 с.
56. Чиквашвили, Ш.Д. Имущественные отношения в семье. – М: «Юрид. Лит.», 1976. – 200 с.
57. Ярков, В.В. Гражданское судопроизводство: особенности рассмотрения отдельных категорий дел: Учебно-практическое пособие / Отв. Ред. В.В. Ярков. – М., 2001. – 350 с.
58. Махр. Подробный разбор [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://islamtoday.ru/zhenshhina_v_islame/maxr__podrobnyj_razbor.
59. Недействительность брака [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://lawyers-portal.ru>.
60. Условия заключения брака и препятствия к его заключению [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://bibliotekar.ru/semeynoe-pravo-1/9.htm>.