

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

Под редакцией **Е. А. Чефрановой**

5-е издание, переработанное и дополненное

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом высшего образования
в качестве учебника для студентов высших учебных заведений,
обучающихся по юридическим направлениям*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru



2013



2014



2017

Москва ■ Юрайт ■ 2018

Авторы:

Чефранова Елена Александровна — профессор, доктор юридических наук, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 3, 4 (параграф 4.4);

Гуреев Владимир Александрович — доктор юридических наук, доцент, заведующий кафедрой гражданского процесса и организации службы судебных приставов Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России), доцент кафедры гражданского права департамента международного и частного права Финансового университета при Правительстве Российской Федерации, член Научно-консультативного совета при Федеральной службе судебных приставов России — гл. 5 (параграф 5.7);

Косова Ольга Юрьевна — доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры гражданского права и процесса Иркутского юридического института — филиала Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России) — гл. 4 (параграфы 4.2, 4.3), 6;

Тригубович Наталия Викторовна — кандидат юридических наук, доцент, специалист-эксперт Исследовательского центра частного права при Президенте Российской Федерации — гл. 5 (параграфы 5.1—5.6), 7;

Чашкова Светлана Юрьевна — кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России) — гл. 1, 2, 4 (параграф 4.1).

Рецензенты:

Беспалов Ю. Ф. — профессор, доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского процесса и организации службы судебных приставов Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России);

Михеева Л. Ю. — доктор юридических наук, профессор, заместитель председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте Российской Федерации.

С30 **Семейное право** : учебник для академического бакалавриата / под ред. Е. А. Чефрановой. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 331 с. — (Серия : Бакалавр. Академический курс).

ISBN 978-5-534-06447-6

Учебник подготовлен с учетом актуальных требований Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования в полном соответствии с программой курса «Семейное право» для юридических вузов. В нем освещены новейшие изменения и дополнения, внесенные в Семейный кодекс РФ, и принятые на его основе нормативные правовые акты.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов, обучающихся по программе академического бакалавриата аспирантов, преподавателей образовательных организаций высшего профессионального юридического образования, а также для научных, практических работников, интересующихся семейным правом и практикой его применения.

УДК 34(075.8)
ББК 67.404.4я73



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

Оглавление

Принятые сокращения.....	7
Предисловие	9
Глава 1. Общие положения	11
1.1. Семейное право как самостоятельная отрасль права	11
1.1.1. Предмет семейного права	12
1.1.2. Метод семейного права.....	19
1.1.3. Принципы семейного права	26
1.1.4. Понятие и социальные функции семьи.....	30
1.2. Источники семейного права	31
1.3. Семейные правоотношения.....	42
1.3.1. Понятие и общая характеристика семейных правоотношений	42
1.3.2. Субъекты семейных правоотношений.....	45
1.3.3. Объекты семейных правоотношений	51
1.3.4. Содержание семейных правоотношений.....	52
1.3.5. Юридические факты как основания возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений.....	54
1.3.6. Отраслевые признаки семейных правоотношений.....	57
1.4. Осуществление и защита семейных прав.....	58
1.4.1. Понятие, гарантии, пределы и сроки осуществления семейных прав	58
1.4.2. Понятие, формы и способы защиты семейных прав	62
1.4.3. Меры ответственности за совершение семейно-правового нарушения	66
1.4.4. Основания и условия применения мер семейно-правовой ответственности	68
1.4.5. Применение сроков исковой давности в семейном праве	71
<i>Контрольные вопросы и задания.....</i>	<i>72</i>
Глава 2. Брачное правоотношение.....	73
2.1. Понятие и признаки брака.....	73
2.2. Основания и порядок заключения брака	81
2.2.1. Условия заключения брака	81
2.2.2. Препятствия к заключению брака	84
2.2.3. Порядок заключения брака	86
2.3. Прекращение брачного правоотношения.....	89
2.3.1. Основания прекращения брачного правоотношения	89

2.3.2. Расторжение брака в органах ЗАГС.....	91
2.3.3. Расторжение брака в судебном порядке	93
2.4. Признание брака недействительным	97
2.4.1. Понятие, основания и порядок признания брака недействительным.....	97
2.4.2. Порядок и основания устранения недействительности брака	100
2.4.3. Правовые последствия признания брака недействительным....	101
2.4.4. Отличия расторжения брака от признания брака недействительным.....	104
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	104
Глава 3. Правоотношения супругов	106
3.1. Личные неимущественные права и обязанности супругов	106
3.2. Имущественные отношения между супругами.....	109
3.2.1. Понятие и виды имущественных отношений	109
3.2.2. Законный режим имущества супругов	110
3.2.3. Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов.....	114
3.2.4. Раздельное имущество супругов	115
3.2.5. Раздел общего имущества супругов	117
3.2.6. Договорный режим имущества супругов.....	121
3.2.7. Ответственность супругов по обязательствам.....	132
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	134
Глава 4. Правоотношения родителей и детей	135
4.1. Установление происхождения детей	136
4.1.1. Основания возникновения родительского правоотношения.....	136
4.1.2. Установление происхождения ребенка от матери.....	137
4.1.3. Установление происхождения ребенка от отца	138
4.1.4. Установление факта отцовства и факта признания отцовства.....	141
4.1.5. Внесение сведений об отце ребенка по усмотрению матери	142
4.1.6. Установление происхождения ребенка, рожденного при применении репродуктивных технологий	143
4.1.7. Оспаривание отцовства (материнства)	146
4.2. Личные неимущественные права детей	146
4.3. Споры, связанные с воспитанием детей.....	154
4.3.1. Понятие спора о воспитании детей.....	154
4.3.2. Особенности рассмотрения судами споров о воспитании детей.....	155
4.3.3. Споры о месте жительства ребенка и порядке общения с ним ...	157
4.3.4. Лишение родительских прав	162
4.3.5. Ограничение родительских прав	172
4.3.6. Немедленное отобрание ребенка.....	174
4.4. Имущественные права несовершеннолетних детей.....	175
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	178

Глава 5. Алиментные обязательства членов семьи.....	180
5.1. Общая характеристика алиментных обязательств	180
5.2. Алиментные обязательства родителей и детей.....	185
5.2.1. Обязанность родителей по уплате алиментов	185
5.2.2. Обязанность совершеннолетних детей по уплате алиментов....	194
5.3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов.....	196
5.4. Алиментные обязательства других членов семьи.....	200
5.5. Соглашение об уплате алиментов	202
5.6. Порядок уплаты и взыскания алиментов	207
5.7. Принудительное взыскание алиментов.....	215
5.7.1. Возбуждение исполнительного производства	215
5.7.2. Общий порядок взыскания алиментов: обращение взыскания на доходы должника	217
5.7.3. Доходы, на которые может быть обращено взыскание	219
5.7.4. Порядок взыскания алиментов при отсутствии или недостаточности у должника доходов.....	220
5.7.5. Прекращение взыскания алиментов	222
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	<i>223</i>
Глава 6. Правоотношения по устройству на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей.....	224
6.1. Деятельность органов опеки и попечительства по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей.....	225
6.1.1. Органы опеки и попечительства	225
6.1.2. Выявление детей, оставшихся без попечения родителей	228
6.1.3. Учет детей, оставшихся без попечения родителей.....	229
6.1.4. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей	230
6.2. Семейные формы устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей	232
6.2.1. Усыновление (удочерение) детей	232
6.2.2. Опека и попечительство	251
6.2.3. Приемная семья	268
6.2.4. Патронатная семья	271
6.3. Несемейные формы устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей	277
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	<i>279</i>
Глава 7. Семейные правоотношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.....	282
7.1. Общая характеристика семейных правоотношений, осложненных иностранным элементом	282
7.2. Заключение, расторжение и признание брака недействительным ...	289
7.2.1. Заключение брака	289
7.2.2. Недействительность брака	293
7.2.3. Расторжение брака	294
7.3. Правоотношения супругов.....	296
7.4. Правоотношения родителей и детей	300

7.5. Усыновление (удочерение) детей с участием иностранных граждан	315
7.5.1. Понятие, условия и последствия усыновления (удочерения)	315
7.5.2. Постусыновительный контроль за условиями жизни детей	322
7.5.3. Международно-правовые нормы.....	324
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	328
Рекомендуемая литература	329
Новые издания по дисциплине «Семейное право».....	331

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья — Федеральный закон от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая — Федеральный закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях — Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ

Закон о банке данных о детях — Федеральный закон от 16.04.2001 № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»

Закон об актах гражданского состояния — Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»

Закон об исполнительном производстве — Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ

Закон об опеке — Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ о расторжении брака — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ об установлении отцовства и взыскании алиментов — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ об усыновлении — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.04.2006 № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении)»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ по спорам о воспитании детей — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»

2. Прочие сокращения¹

ЗАГС — запись актов гражданского состояния

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

РФ — Российская Федерация

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

¹ Наименования федеральных органов исполнительной власти даны в соответствии с Указом Президента РФ от 21.05.2012 № 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти» и распоряжением Администрации Президента РФ № 943, Аппарата Правительства РФ № 788 от 16.07.2008 «О перечне полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти».

Предисловие

Несмотря на то что сегодня российское общество переживает глубокий нравственный кризис, семья продолжает оставаться для большинства из нас одной из самых важных и непоколебимых ценностей. В идеале вся человеческая жизнь от момента рождения и до момента смерти должна протекать в семье, в кругу родных и близких людей, а отношения между ними должны регулироваться прежде всего нормами морали и нравственности и быть подверженными влиянию традиций, обычаев и культурных устоев.

Однако не секрет, что на права и обязанности членов семьи воздействуют и нормы права как одного из общественных регуляторов, значение которого нельзя недооценить. Данные нормы составляют отрасль российского права — семейное право.

Знание семейного права важно и полезно не только каждому юристу-профессионалу, но и любому человеку, живущему в обществе и неизбежно выступающему в роли ребенка, брата или сестры, супруга, родителя и т.д.

Авторы данного учебника предлагают всем студентам, обучающимся по направлению «Юриспруденция», не только познакомиться с основами семейного права как сухой материей, но и понять особое существо отношений, регулируемых данной отраслью. Именно такой симбиоз полученных знаний позволит им в последующем в полном соответствии с целью правового регулирования достойно и на высоком профессиональном уровне защищать нарушенные или оспариваемые права членов семьи.

Авторы учебника, который вы сейчас держите в руках, многие годы занимаются проблемами семейного права и предлагают читателям приступить к его изучению по устоявшимся академическим канонам. Для данных целей в учебнике выделен обширный раздел, посвященный общим положениям семейного права, в котором раскрываются все базовые вопросы о предмете, методе и принципах семейного права; о семейных правоотношениях; об осуществлении и защите семейных прав.

Кроме того, члены авторского коллектива в подавляющем большинстве являются работниками Российской правовой академии при Минюсте России, что не могло не сказаться на некоторых особенностях изложения материала. В частности, обращается внимание на значение и особенности совершения актов гражданского состояния применительно к возникновению и реализации отдельных прав и обязанностей

членов семьи, уделено внимание особенностям взыскания алиментов, в том числе на стадии исполнения исполнительных документов о взыскании алиментов.

Учебник написан с учетом всех последних изменений в действующем законодательстве. Как известно, данные изменения в большей степени коснулись форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Соответствующие разделы учебника помогут разобраться в том, как изменилось на сегодняшний день правовое регулирование данного вопроса и как осуществляется защита прав детей, оставшихся без попечения родителей.

Одной из отличительных особенностей предлагаемого учебника является также подробное рассмотрение действия коллизионных семейно-правовых норм и особенностей регулирования семейно-правовых отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства, что на сегодняшнем этапе правоприменения является крайне востребованным. Кроме того, представлен сравнительно-правовой материал — учебник содержит примеры правового регулирования семейных отношений в иностранных государствах.

Материал структурирован в соответствии с принятой программой обучения по дисциплине «Семейное право» в высших учебных заведениях.

В совокупности с другими дисциплинами базовой части профессионального цикла дисциплина «Семейное право» обеспечивает инструментальный формирование профессиональных компетенций студентов, обучающихся по программе академического бакалавриата по юридическим направлениям и специальностям.

В результате изучения данной дисциплины студент должен:

знать

- особенности отношений, регулируемых семейных правом;
- правовую природу брака;
- семейные права и обязанности супругов;
- семейные права и обязанности родителей и детей;
- алиментные обязательства членов семьи;
- формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей;

уметь

- анализировать положения действующего законодательства, включая международно-правовые акты, имеющие непосредственное отношение к регулированию семейных отношений в Российской Федерации;
- принимать правовые решения и совершать иные юридические действия в точном соответствии с действующим семейным законодательством и правовой природой совершаемых действий;

владеть навыками

- составления правовых документов, в частности исковых заявлений по семейно-правовым спорам, семейно-правовых соглашений;
- предоставления квалифицированных юридических заключений и консультаций по вопросам семейно-правовых отношений.

Глава 1

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

В результате изучения главы студент должен:

знать

- предмет семейного права;
- метод семейно-правового регулирования;
- принципы семейного права;
- источники семейного права;

уметь

- отграничивать предмет семейно-правового регулирования от предмета гражданского права и иных отраслей права; выделять в предмете семейно-правового регулирования группы отношений и обосновывать их однородность;

- характеризовать метод семейно-правового регулирования применительно к группам отношений, входящих в предмет семейного права; выделять семейные отношения, к которым применяется метод ситуационного регулирования;

- раскрыть принципы семейного права и выделять их особенности;
- систематизировать источники семейного права по различным критериям;

владеть навыками

- проведения сравнительного анализа предмета семейного права и иных отраслей права через выделение существа семейных отношений;

- определения способа правового регулирования семейных отношений путем анализа норм семейного законодательства;

- применения принципов семейного права для регулирования семейных отношений;

- толкования и применения коллизионных норм, регулирующих семейные отношения, содержащихся в источниках семейного права и источниках иных отраслей, а также в федеральных источниках семейного права и источниках семейного права субъектов РФ.

1.1. Семейное право как самостоятельная отрасль права

Семейное право как совокупность норм, органично обособившихся в системе российского права, без сомнения, позволяет формировать и развивать одноименную науку, преподавать будущим юристам учебную дисциплину «Семейное право», а также на протяжении многих лет

выделять в системе российского законодательства отрасль семейного законодательства.

Однако вопрос о месте семейного права в системе российского права является дискуссионным вот уже несколько десятилетий, разделив ученых-юристов, занимающихся данной наукой, на два лагеря: одни отстаивают отраслевую самостоятельность семейного права¹, другие же видят в семейном праве лишь подотрасль гражданского права².

В целях решения вопроса о месте семейного права в системе российского права необходимо прежде всего определить круг отношений, входящих в предмет его регулирования.

1.1.1. Предмет семейного права

Предмет семейного права в учебной и специальной научной литературе³ принято определять через комплекс (группы) отношений, которые включаются в область регулирования семейного законодательства⁴.

Предмет семейного права — это общественные отношения, возникающие между лицами в связи с возникновением семьи, в том числе из брака, родства и при принятии на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, а также общественные отношения, складывающиеся между лицами как членами семьи при осуществлении ею своих социальных функций.

В частности, это отношения по заключению, прекращению брака и признанию его недействительным, личные неимущественные и имущественные отношения между родителями, детьми, супругами, а в случаях, прямо указанных в законе, — между другими родственниками и иными лицами; отношения по устройству детей, оставшихся без попечения родителей.

Таким образом, в предмете семейного права можно выделить четыре основных группы отношений.

1. **Брачные отношения** как отношения по заключению, прекращению брака и признанию его недействительным.

¹ Среди авторов, отстаивающих самостоятельность семейного права в современный период, можно назвать О. Ю. Косову, А. М. Нечаеву, О. Н. Низамиеву, Л. М. Пчелинцеву, А. М. Рабец, Н. Н. Тарусину, Е. А. Чепранову и др.

² Наиболее ярко данная позиция сегодня представлена М. В. Антокольской. Такого же мнения придерживается, например, Л. Ю. Михеева.

³ См.: Антокольская М. В. Семейное право : учебник. М. : Юристъ, 1996. С. 5—6 ; Нечаева А. М. Семейное право : курс лекций. М. : Юристъ, 1999. С. 10 ; Пчелинцева Л. М. Семейное право : учебник для вузов. М. : Норма, 2001. С. 6 ; Муратова С. А., Тарсамаева Н. Ю. Семейное право : учеб. пособие. М. : Юристъ, 1999. С. 3.

⁴ О. Ю. Косова точно замечает, что, отождествляя перечень ст. 2 СК РФ с кругом регулируемых семейным правом отношений, можно получить заведомо неверные выводы (см.: Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство // Государство и право. 2000. С. 72).

Семейное право устанавливает порядок осуществления и защиты семейных прав, условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, определяет порядок выявления детей, оставшихся без попечения родителей, формы и порядок их устройства в семью, а также их временного устройства, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 2 СК РФ).

Рассматриваемая группа общественных отношений является специфичной и по своему содержанию не может быть включена в предмет регулирования ни одной из других отраслей российского права. Существование этих отношений заключается в формировании брака как основы возникновения и существования семейных отношений.

Нельзя согласиться с мнением М. В. Антокольской, что наличие в ст. 2 СК РФ термина «установление» применительно к порядку и условиям вступления в брак, его расторжению или признанию брака недействительным свидетельствует об отсутствии регулятивной функции семейного права по отношению к этой группе неимущественных отношений. Ведь никем не подвергается сомнению утверждение о том, что правовое регулирование гражданско-правовых договоров выражается в установлении порядка их заключения, оснований и порядка их изменения и расторжения. Глава 27 ГК РФ включает в себя правила, позволяющие получить общее представление о договоре, принципах, на которых построен данный институт, а также правила заключения, изменения и расторжения договора.

Несмотря на специфику уголовно-правовых норм, даже в науке уголовного права укоренилось мнение о том, что уголовное право выполняет не только охранительную, но и регулятивную функции¹.

Поэтому представляется, что использование подобной аргументации М. В. Антокольской является не столько выявлением сущности воздействия семейно-правовых норм на общественные отношения, сколько полемическим приемом.

Регулирование брачных отношений происходит посредством норм-предписаний и норм-запретов и практически не включает нормы-дозволения, что свидетельствует о публично-правовом характере данной группы отношений в предмете семейного права.

2. Личные неимущественные и имущественные отношения, которые складываются между членами семьи (родителями, детьми и супругами). Данная группа общественных отношений в предмете

¹ См.: Уголовное право. Общая часть : учебник для вузов / отв. ред. И. Я. Кахаченко, З. А. Незнамова. М., 1997. С. 12—13 ; Уголовное право. Общая часть : учебник / под ред. Н. И. Ветрова, Ю. И. Ляпунова. М., 1997. С. 16—17.

семейного права занимает особое место¹, что предопределено двумя обстоятельствами: в первую очередь тем, что субъектами данных отношений являются супруги, родители и дети (узкий круг членов семьи); во вторую — особой значимостью данных отношений для любого физического лица, так как в нее входят, в частности, личные неимущественные отношения по установлению происхождения детей, их воспитанию, выбору фамилии ребенка и супругов, а также имущественные отношения по поводу общего имущества супругов, отношения по предоставлению содержания или алиментные отношения.

Имущественные семейные отношения в большей степени поддаются правовому регулированию, в связи с чем круг имущественных отношений в предмете семейного права шире, нежели круг личных неимущественных отношений применительно к таким субъектам, как супруги.

Что же касается отношений, участниками которых являются родители и дети, то личные неимущественные отношения играют здесь ведущую роль. Данные отношения — это прежде всего отношения, опосредующие выполнение семьей ряда социальных функций — репродуктивной, воспитательной; они носят ярко выраженный неимущественный характер. Вместе с тем между родителями и детьми, включая совершеннолетних детей, существуют и имущественные отношения. Это отношения по предоставлению содержания либо алиментные отношения, складывающиеся между данными субъектами при неисполнении или ненадлежащем исполнении возложенной на них обязанности по материальной поддержке своих детей или нуждающихся нетрудоспособных родителей.

Отношения между родителями ребенка являются по своему характеру личными неимущественными, основанными на полном юридическом равенстве, независимо от того, состоят ли родители ребенка в браке, а также независимо от их совместного или раздельного проживания друг с другом и с ребенком.

По своему содержанию и личные неимущественные, и имущественные отношения в предмете семейного права уникальны и не могут быть включены в круг регулирования иных отраслей, так как эти отношения не только связывают членов семьи, но и имеют целью удовлетворение их интересов в продолжении рода, совместном решении вопросов и повседневном общении друг с другом².

3. Личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками и иными лицами, но только в том

¹ Именно эта группа отношений используется для развенчания позиции о самостоятельности семейного права. При этом главным аргументом является указание на совпадение характера отношений как в предмете гражданского, так и в предмете семейного права — имущественного и личного неимущественного, но упускается их различное существо, проявляемое в гражданском и семейном праве.

Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство. С. 76.

² См.: *Косова О. Ю.* Предмет семейного права и семейное законодательство. 2000. С. 76.

случае, если это напрямую предусмотрено СК РФ. Особенность этой группы отношений также predetermined двумя обстоятельствами. Первое обстоятельство — это специальный круг субъектов, в который входят другие члены семьи, являющиеся родственниками, исключая родителей и детей, а также иные лица, т.е. лица, которые могут и не быть членами семьи в строгом значении данного слова, например фактические воспитанники. Второе обстоятельство — это ограниченный и при этом подвижный круг отношений, уменьшение или увеличение которого допускается при изменении субъектного состава семейных отношений.

Рассматриваемая группа отношений в предмете семейного права невелика. Сегодня в нее входят отношения по общению ребенка с другими родственниками (личные неимущественные отношения), отношения по предоставлению содержания или алиментные отношения между иными членами семьи (имущественные отношения).

4. Отношения по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, определению формы и порядку их устройства в семью, а также по их временному устройству, в том числе в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Отношения по устройству детей, оставшихся без попечения родителей, составляют одну из разновидностей отношений, которые «обнимались» семейным союзом и соответственно создавали один из институтов семейного права¹. А. И. Загоровский писал, что «опека есть установленное государственное, а не частноправовое (как в древности)»².

На федеральном уровне установлены три семейных формы устройства детей на воспитание: усыновление (удочерение), опека (попечительство) и приемная семья. При этом субъекты РФ могут принимать законы с целью установления патронатного воспитания как разновидности опеки (попечительства), одной из семейных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Передавать ребенка в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, т.е. на несемейную форму воспитания, допускается только в том случае, если устроить ребенка на воспитание в семью не представляется возможным.

К несемейной форме устройства детей на воспитание относится устройство детей в организации всех типов для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 123 СК РФ). Пункт 1 ст. 155.1 СК РФ относит к таким организациям образовательные, медицинские организации, организации, оказывающие социальные услуги, или некоммерческие организации. На всей территории России действуют единые правила пребывания в данных организациях детей, оставшихся без попечения родителей, и региональное законодательство в этой части недопустимо.

¹ См.: Загоровский А. И. Курс семейного права. Одесса, 1909. С. 4.

² Там же. С. 518.

На первый взгляд, перечисленные группы отношений, составляющих предмет семейного права, не отличаются однородностью. Это различные по своему характеру (личные неимущественные и имущественные) отношения; одни из них лежат в области публичного права, другие — в области частного права. Некоторые отношения можно охарактеризовать как организационные, например отношения, связанные с деятельностью органов опеки и попечительства по определению форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей.

Вместе с тем, несмотря на кажущуюся разрозненность, рассмотренные группы отношений объединяет специфичность и системная целостность. Все они составляют очень хрупкую сферу правового регулирования, расположенную в «той области человеческого бытия, которая являет собой отношения по воспроизводству самого человека как биосоциального существа (в отличие, например, от гражданского права, опосредующего производственные отношения иного рода, экономические)»¹.

Однородность семейных отношений в свое время была достаточно глубоко и подробно обоснована такими учеными, как А. И. Загоровский, Е. М. Ворожейкин, А. М. Белякова, Н. М. Ершова, В. А. Рясенцев, А. И. Пергамент и др. Указанные авторы последовательно выделили те специфические черты, которые характеризуют отношения, регулируемые семейным правом, и тем самым показали их однородный характер.

Выявление отраслевых черт семейных отношений во многом обусловлено тем, что они складываются между достаточно узким кругом лиц, выступающих в них в роли конкретного члена семьи². Отношения, складывающиеся между субъектами семейных отношений, определены как доверительные³. Их особенностью является устойчивый и длящийся во времени характер⁴. Возникновение семейных отношений обусловлено особыми юридическими фактами⁵, среди которых выделяют фактические состояния — родство, усыновление, нуждаемость и др.

¹ Тарусина Н. Н. Семейное право : учеб. пособие. М., 2001. С. 5.

² Особый субъектный состав семейных отношений, как специфическая черта семейного права, определяющая его самостоятельность, выделяется такими учеными, как Е. М. Ворожейкин (см.: *Ворожейкин Е. М. Семейное правоотношение в СССР*. М., 1972. С. 44), О. Ю. Косова (см.: *Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство*. С. 73), Л. М. Пчелинцева (см.: *Пчелинцева Л. М. Семейное право*. С. 8, 9), Н. Н. Тарусина (см.: *Тарусина Н. Н. Семейное право*. С. 9).

³ Черта семейных отношений, названная Е. М. Ворожейкиным (см.: *Ворожейкин Е. М. Семейное правоотношение в СССР*. С. 49) «доверительностью», признается всеми учеными, исследующими семейные отношения.

⁴ Длящийся характер как отличительная черта семейных отношений выделяется А. М. Беляковой, Е. М. Ворожейкиным (см.: *Белякова А. М., Ворожейкин Е. М. Советское семейное право*. М., 1974. С. 37), Н. М. Ершовой (см.: *Ершова Н. М. Вопросы семьи в гражданском праве*. М., 1977. С. 5), О. Ю. Косовой (см.: *Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство*. С. 73), Л. М. Пчелинцева (см.: *Пчелинцева Л. М. Семейное право*. С. 9), Н. Н. Тарусина (см.: *Тарусина Н. Н. Семейное право*. С. 14).

⁵ См.: *Ершова Н. М. Указ. соч.* С. 5 ; *Косова О. Ю. Указ. соч.* С. 73 ; *Пчелинцева Л. М. Указ. соч.* С. 8—9.

Если взять по отдельности каждый из выделенных отраслевых признаков отношений семейного права, то фрагментарные проявления мы сможем обнаружить и в отношениях гражданского права. Но, как справедливо отмечает А. М. Рабец, трудно себе представить какое-либо отношение, регулируемое нормами гражданского права, в котором все эти признаки присутствовали бы в совокупности¹.

Присоединяясь к мнению уважаемых ученых, которые отстаивали и отстаивают самостоятельность отрасли семейного права, можно утверждать, что семейные отношения в силу присущей им специфики невозможно включить в предмет регулирования гражданского права.

Предметом гражданского права являются имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли, имущественной самостоятельности участников. При освещении предмета гражданского права на первом месте всегда называются имущественные отношения, потому что именно они составляют quintessence гражданского (экономического) оборота, который призвано «обслуживать» гражданское право. Личные неимущественные отношения, как самостоятельная группа отношений, сегодня в предмете гражданского права также находятся на своем достойном, но не основном месте.

В семейном праве личные неимущественные отношения занимают ведущее место по отношению к имущественным отношениям². Наличие личных неимущественных отношений между членами семьи предопределяет существование и характер имущественных отношений³. По мнению А. М. Беляковой и Е. М. Ворожейкина, именно этим обстоятельством объясняется необходимость самостоятельного законодательства для регулирования семейных отношений⁴. С. С. Алексеев отмечал, что самоопределение семейного права связано с «переносом центра тяжести при регулировании семейных отношений на личные неимущественные отношения»⁵.

И гражданское, и семейное право распространяют свое действие на отношения между гражданами как частными лицами; оба регулируют определенный комплекс личных и имущественных отношений. Эти общие моменты не могут не сказаться на взаимосвязи названных отраслей права. Разумеется, есть и существенные факторы, определяющие различие предметов гражданского и семейного права как самостоятельных отраслей права.

¹ См.: Рабец А. М. Семейное право : курс лекций. Белгород, 1998. С. 9.

² См.: Белякова А. М., Ворожейкин Е. М. Советское семейное право. С. 36.

³ Например, Н. М. Ершова писала следующее: «Специфика имущественных отношений, регулируемых брачно-семейным законодательством, состоит в их тесной связи с личными отношениями членов семьи. Там, где этой связи нет, вступают в действие нормы гражданского права» (Ершова Н. М. Вопросы семьи в гражданском праве. С. 8).

⁴ См.: Белякова А. М., Ворожейкин Е. М. Указ. соч. С. 36.

⁵ Алексеев С. С. Общие теоретические проблемы системы советского права. М., 1961. С. 105.

К. П. Победоносцев отмечал, что гражданское право (закон) стремится только отразить условия, определенные самой экономической жизнью и ее условиями, и обеспечить правилом свободное развитие экономических отношений, подобно тому, как в сфере семейных отношений правило стремится к обеспечению нравственных начал, следуя за ними и к ним примеряясь, так как их характер — по преимуществу нравственный, тогда как свойство имущественных отношений прежде всего — экономическое¹.

Имущественные отношения в предмете гражданского права носят товарно-денежный характер. Несмотря на отсутствие прямого законодательного закрепления такой характеристики, в ее наличии сомнений не возникает². Характер же имущественных отношений в семейном праве не является товарно-денежным³.

Соответственно регулирование семейно-правовых отношений не предполагает наличие в качестве их объекта некоего материального (или нематериального) блага, выступающего в них по своей экономической роли в качестве товара, что характерно для подавляющего большинства гражданско-правовых отношений. В семейном праве объекты имущественных отношений представляют собой материальные блага (супружеское имущество, денежные средства или другое имущество, выплачиваемое в качестве алиментов), которые не выполняют при этом функцию товара.

Отношения по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, определению формы и порядку их устройства в семью, а также по их временному устройству, в том числе в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, представляют собой весьма специфичную группу общественных отношений, входящих в предмет семейно-правового регулирования. Объединяет их с отношениями, включаемыми в предмет гражданско-правового регулирования, только то, что в качестве одного из субъектов этих

¹ Победоносцев К. П. Курс гражданского права. Первая часть. Вотчинные права. СПб., 1873. С. 1—2.

² На товарно-денежный характер указывалось во всех научных трудах и учебной литературе советского периода, связано это было с тем, что товарно-денежный характер имущественных отношений закреплялся в ГК РФ 1969 г. Однако, как указывает Е. А. Суханов, выделяемые сегодня признаки имущественных отношений «обусловлены товарно-денежным характером имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Имущественные отношения, имеющие иную (нетоварную) природу и, следовательно, не отвечающие указанным признакам..., не входят в предмет гражданского права и не могут регулироваться им» (См.: Гражданское право : в 2 т. / отв. ред. проф. Е. А. Суханов. М., 1998. Т. 1. С. 27). См. также: Братусь С. Н. О предмете советского гражданского права // Советское государство и право. 1940. № 1, и др.

³ Например, А. И. Загоровский, признавая наличие связи семейных отношений с другими отношениями гражданского права, имущественными, вследствие частноправового характера тех и других, писал об их существенном отличии: «В основании имущественных отношений положены хозяйственно-экономические нужды, основа правоотношений семейных — потребности человеческой природы и нравственного чувства» (См.: Загоровский А. И. Курс семейного права. С. 3).

отношений выступают органы опеки и попечительства, а также то, что в силу прямого указания ст. 145 СК РФ установление и прекращение опеки и попечительства над детьми определяется ГК РФ. Но на этом точки соприкосновения заканчиваются. Н. Н. Тарусина высказывает обоснованное сомнение в решении законодателя регулировать отношения опеки и попечительства над детьми и другими членами семьи и (или) родственниками нормами гражданского законодательства¹. Однако в литературе высказана и иная позиция по данному вопросу².

Представляется, что приведенные выше рассуждения позволяют заключить о наличии у семейного права самостоятельного предмета. Однако для последовательного отстаивания самостоятельности отрасли семейного права необходимо обратиться к особенностям правового воздействия на общественные отношения, входящие в его предмет.

1.1.2. Метод семейного права

Разнообразие общественных отношений, входящих в сферу правового регулирования, порождает различие в приемах и способах юридического воздействия на них. Отраслеобразующим критерием отраслей в системе права является различие особого юридического режима («метода правового регулирования»), который характеризует, как, каким способом — через дозволения, запрещения, обязывания — осуществляется юридическое регулирование³.

Думается, что самобытность семейного права предопределяет наличие собственного специфичного метода правового регулирования, обусловленного целями данного регулирования, направленного на удовлетворение интересов участников регулируемых отношений.

Метод семейного права — совокупность приемов и способов воздействия норм права на отношения, входящие в предмет семейного права, создающих смешанный, императивно-диспозитивный, метод правового регулирования.

Как следует из предложенного определения метода семейного права и данной в предыдущем параграфе характеристики отношений, входящих в предмет семейно-правового регулирования, семейное право находится в сфере как частного, так и публичного права. Данное обстоятельство влечет необходимость сочетания диспозитивных и императивных начал при регулировании семейных отношений. Обусловлено

¹ См.: Тарусина Н. Н. Семейное право. С. 12.

² Так, Л. Ю. Михеева считает, что «отношения по установлению опеки и попечительства приобрели сегодня характер скорее гражданско-правовой, нежели административный. В качестве одного из доказательств выдвинутого тезиса может служить и широкое распространение различных договорных форм как способов решения одной из острых проблем современной России — устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей» (см.: Михеева Л. Ю. Институт опеки и попечительства в современных условиях // Государство и право. 2003. № 5. С. 58).

³ См.: Алексеев С. С. Право: азбука — теория — философия. Опыт комплексного исследования. М., 1999. С. 45.

это тем, что отношения в предмете семейного права при их регулировании должны отражать интересы не только частных лиц (членов семьи) в сохранении семьи, в невмешательстве в дела семьи и в соблюдении членами семьи возложенных на них обязанностей, но и заинтересованность государства и общества в выполнении семьей своих социальных функций.

При этом сочетание публичного и частного интересов находит воплощение в триаде интересов, которую выделял С. С. Алексеев¹. Две составляющих этой триады относятся к праву частному, а одна — к праву публичному. Примерно такое соотношение интересов публичного и частного присутствует в методе семейного права. Указанное сочетание интересов не характерно для гражданского права. Хотя не стоит отрицать, что самые обычные гражданские законы содержат в себе публично-правовые «вкрапления» по определению, ибо любой закон есть документ публичного характера, нормы которого обеспечены государственным принуждением².

Сочетание публичных и частных интересов предопределяет наличие в семейном праве смешанного метода, сочетающего в себе как императивные начала, или разрешительное (запретительное) регулирование (характерные для сферы публичного права), так и диспозитивные начала, или дозволительное регулирование (характерные для сферы частного права).

Разрешительное регулирование строится по формуле «запрещено все, кроме прямо дозволенного». Этот тип правового регулирования в литературе еще называют запретительным³. Особенность метода семейного права заключается в том, что такой тип преобладает при воздействии на семейные отношения, несмотря на то, что в современном семейном праве получило большее, чем в предыдущий период, развитие диспозитивной модели регулирования. Преобладающее проявление разрешительного типа связано с тем, что семейные отношения требуют создания охранительных норм, а также тем, что надделение субъектов семейными правами предопределено не только их интересами, но и интересом государства.

Поддерживаемая государством модель, стереотип поведения членов общества в кругу своей семьи, нуждается в императивном закреплении таких правил⁴.

Императивный метод правового регулирования, представленный в своей структуре двумя элементами: правовая обязанность плюс юри-

¹ См.: Алексеев С. С. Гражданское право в современную эпоху. М., 1999. С. 14.

² См.: Алексеев С. С. Частное право. М., 1999. С. 57.

³ См.: Общая теория права и государства : учебник / под ред. В. В. Лазарева. С. 110.

⁴ Как верно замечает А. М. Рабец, из трех групп общественных отношений, регулируемых нормами семейного права, две группы регулируются императивными нормами, а именно: отношения по поводу вступления в брак, расторжение брака и признание его недействительным и отношения по поводу устройства детей, оставшихся без попечения родителей (см.: Рабец А. М. Семейное право. С. 10—11).

дическая ответственность, — не характерен для гражданского права, хотя для семейно-правовых отношений регулирование по разрешительной (обязывающей) модели может быть вполне естественным. Так, А. И. Загоровский объясняет это следующим образом: «Наконец, ввиду особой важности отношений семейных для общежития, предписания права, касающихся их, имеют характер абсолютных, неизменных по частному произволу, норм, в противоположность отношениям имущественным, где частная автономия имеет полный простор. Поэтому нормы семейного права заключают в себе в значительной степени элемент публичный, тогда как нормы права имущественного запечатлены характером приватным»¹.

Наиболее ярко данный метод проявляется в регулировании так называемых брачных отношений, так как брак, выступая в качестве юридического факта, влечет значительные семейно-правовые последствия и имеет важное значение не только для индивидов, но и для всего общества в целом. Поэтому их регулирование посредством предписаний и запретов является полностью оправданным.

Примером отношений, регулируемых императивным методом, являются также отношения по установлению происхождения детей. История права изобилует примерами, демонстрирующими интерес государства к этой сфере человеческих отношений. Семейные отношения одни из первых попали в сферу правового регулирования именно в вопросах заключения брака и определения легитимности происхождения детей от родителей. И до сегодняшних времен интерес государства к этой проблеме проявляется посредством закрепления четких правил, связанных с порядком установления происхождения детей от их родителей и определением прав детей в зависимости от рождения их в браке либо вне брака. Это обусловлено как интересами частных лиц, желающих реализовать свои родительские права, так и публичным интересом, выражающимся в проведении определенной демографической политики, защите прав детей. В связи с этим при регулировании данной группы отношений чаще используются нормы-предписания.

Императивный характер присущ нормам, закрепляющим правила об обязанностях родителей по отношению к своим несовершеннолетним детям. Они излагаются посредством предписаний и запретов, направленных на недопустимость нарушения прав и законных интересов несовершеннолетних детей. Вместе с тем отношения родителей между собой в интересах ребенка могут быть урегулированы посредством заключения договора, т.е. с использованием частноправового «инструментария».

В наибольшей степени публичный интерес реализуется в нормах, регулирующих отношения по выявлению и устройству на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей. Исследуя вопросы опеки в свое время, А. И. Загоровский замечал, что «из отношений семей-

¹ Загоровский А. И. Курс семейного права. С. 4.

ных — опека всего менее проникнута... особенностями семейного союза, будучи учреждением более публичного, нежели частного права, так как в ней, а равно и в усыновлении, не достаёт существенного элемента этого союза — физиологической основы»¹.

В регулировании вопросов по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, используются только предписания и запреты. Что же касается вопросов, связанных с устройством детей на воспитание, то современное семейное законодательство «допустило» в эту сферу частнопроводные начала. Впервые договор как основание возникновения отношений по приемной семье появился в гл. 21 СК РФ. Вступивший в силу с 1 сентября 2008 г. Закон об опеке предусматривает возможность установления опеки (попечительства) на договорной основе. В качестве примера договорных форм опеки (попечительства) рассматриваются приемная и патронатная семьи (ст. 14 Закона об опеке). Вместе с тем названный Закон изменил характер и значение заключаемого договора для возникновения опеки (попечительства). Сегодня Закон об опеке связывает с его заключением лишь возникновение права на получение опекуном (попечителем) вознаграждения, а отношения по возмездной опеке возникают из факта принятия органом опеки и попечительства акта о назначении опекуна (попечителя) на возмездных основаниях.

Положения СК РФ кардинально изменили представление о семейном праве как об отрасли права, использующей только императивный метод правового регулирования. Сегодня ученые-юристы едины во мнении, что диспозитивный метод правового регулирования является естественным и необходимым для семейного права как отрасли, находящейся в сфере частного права.

Дозволительное регулирование (диспозитивный метод) строится по известной формуле — «дозволено все, кроме прямо запрещенного». Данный тип правового регулирования присущ частному праву, поэтому ведущее место в нем занимают нормы, уполномочивающие субъектов на инициативное совершение правовых действий в целях удовлетворения их интересов. Дозволительный метод предполагает, что члены семьи сами могут моделировать свое поведение.

Диспозитивный метод проявляется прежде всего в значительном количестве договоров, заключение которых предусмотрено СК РФ. Преобладание на протяжении многих лет императивных установлений в семейном праве практически свело на нет согласование воли субъектов семейных отношений даже там, где это допускалось законом².

¹ Загоровский А. И. Курс семейного права. С. 4.

² Е. М. Ворожейкин уже 40 лет назад, в 1972 г., отмечая императивность как свойство правовых норм, составляющих семейное право того периода, пришел к выводу, что решение некоторых вопросов на основе соглашения в ряде конкретных разновидностей семейных правоотношений вполне может иметь место (см.: *Ворожейкин Е. М.* Семейное правоотношение в СССР. С. 71).

Сегодня СК РФ предусматривает заключение брачного договора (гл. 8); соглашения о разделе супружеского имущества (п. 2 ст. 38); соглашения о месте жительства ребенка (п. 3 ст. 65); соглашения о порядке осуществления родительских прав отдельно проживающим родителем (п. 2 ст. 66); соглашения об уплате алиментов (гл. 16); договора о приемной семье (ст. 152). Кроме того, абз. 2 п. 4 ст. 51 СК РФ предусматривает возможность применения метода суррогатного материнства. Заключение такого договора предусмотрено ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». В научной литературе такое соглашение также относят к семейно-правовым соглашениям¹.

Вместе с тем договор как форма выражения воли субъектов семейного права не обошелся без отраслевого влияния. Так, проявление основного принципа договорного права — свободы договора — имеет в семейно-правовых договорах свои особенности: субъекты семейного права лишены возможности заключать договоры, прямо не предусмотренные семейным законодательством с целью регулирования семейно-правовых отношений, тогда как согласно п. 2 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключать договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Существо диспозитивного метода регулирования в семейном праве отличается от существа метода гражданско-правового регулирования, основанного на принципах равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности участников данных отношений. При применении диспозитивного метода правовое положение участников семейных отношений не требует наличия у них перечисленных характеристик в обязательном порядке.

Равенство участников гражданского оборота рассматривается как их юридическое равенство, т.е. отсутствие между ними каких-либо отношений власти-подчинения. А. М. Рабец пишет, что если в гражданском праве неравенство субъектов правоотношений большая редкость и является скорее исключением, чем правилом, то неравенство, в том числе юридическое, участников семейных правоотношений — не исключение, а исходное начало семейного законодательства². Участ-

¹ См.: Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство // Государство и право. 2000. № 7. С. 77 ; Тарусина Н. Н. Семейное право. С. 16 ; Майфат А. В. «Суррогатное материнство» и иные формы репродуктивной деятельности в новом Семейном кодексе РФ // Юридический мир. 2000. № 2. С. 28. Например, А. Д. Корецкий считает, что на основании ст. 51 СК РФ заключается соглашение о том, что суррогатная мать вынашивает и рождает для супружеской пары ребенка (см.: Корецкий А. Д. Теоретико-правовые учения о договоре. СПб. : Юрид. Пресс Центр, 2001. С. 77). Конструкцию договора о вынашивании предлагает Т. В. Шершень (см.: Шершень Т. В. Частный и публичный интерес в договорном регулировании семейных отношений : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2002. С. 11), а также Л. К. Айвар (см.: Айвар Л. К. Правовые основы вспомогательных репродуктивных технологий (суррогатное материнство) // Юрид. консультант. 2006. № 3. С. 9).

² См.: Рабец А. М. Семейное право. С. 13.

никами семейных отношений являются, как правило, члены семьи. Нельзя не учитывать, что отношения между членами семьи складываются как между биосоциальными существами, где юридическое равенство, например родителей и детей, не будет иметь в их отношениях какого-либо действительного значения. Разница в возрасте между субъектами, малолетство одних либо старческий возраст других членов семьи, естественная субординация, имеющаяся между людьми различных поколений, предопределяют конкретный набор прав и обязанностей, которые формируются совершенно безотносительно к юридическому равенству.

Автономия воли участников семейных отношений в зависимости от вида этих отношений может быть как определяющей, так и не имеющей правового значения. Например, добровольное согласие лиц является условием заключения брака. Брак может быть признан недействительным, если согласие одного из лиц было получено в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими (ст. 28 СК РФ).

Однако в ряде случаев автономия воли субъектов семейного права весьма условна. Так, ст. 57 СК РФ предоставляет ребенку право прямо выражать свое мнение. При этом его мнение имеет решающее значение только в случаях, прямо указанных в СК РФ. В силу возраста несовершеннолетнего лица невозможно предположить наличие у него полноценно сформированной воли с учетом осознания им своих интересов и потребностей, а также с учетом интересов других лиц. Это обусловлено вполне естественными причинами, связанными с недостаточной психической зрелостью ребенка. Однако субъектом семейных отношений ребенок является, несмотря на отсутствие у него действительной автономии воли.

Имущественная самостоятельность участников гражданского оборота является одним из основных признаков, характеризующих положение лица. Способность быть участником семейных отношений не требует от субъекта обладания имущественной самостоятельностью. Построение семейных отношений не зависит от этого качества, а несение ответственности за нарушения семейных прав редко связывается с обращением взыскания на имущество нарушителя. Именно нетрудоспособность членов семьи в силу возраста или состояния здоровья и, как правило, вследствие этого недостаток имущества и нуждаемость в содержании за счет других лиц указывают на отсутствие в этих отношениях по крайней мере имущественной самостоятельности¹.

Отличительной особенностью правового регулирования семейных отношений является наличие у семейного права метода ситуационного регулирования². Данный метод представляется нам специаль-

¹ См.: Косова О. Ю. Предмет семейного права и семейное законодательство. С. 74.

² См.: Воржейкин Е. М. Семейное правоотношение в СССР. С. 46.

ным отраслевым методом, который претерпел некоторые изменения¹, но сохранил свою суть.

Метод ситуационного регулирования заключается в обязательном учете особенностей конкретных жизненных ситуаций и личных характеристик (качеств) членов семьи соответствующими правоприменительными органами при разрешении ими споров, возникающих между субъектами семейного права, и (или) решения иных вопросов, касающихся прав и обязанностей последних.

Как правило, проявление метода ситуационного регулирования происходит при рассмотрении того или иного вопроса судом или органом опеки и попечительства. Ситуационное регулирование применяется при выборе органами опеки и попечительства формы устройства детей на воспитание, при решении судом вопроса о возможности уменьшения или увеличения размера алиментов либо освобождении от исполнения алиментной обязанности. Даже вопросы раздела общего супружеского имущества подлежат разрешению с учетом существенного интереса одного из супругов.

Формирование названного отраслевого метода связано с тем, что существо семейных отношений не допускает их регулирование с расчетом на абстрактного субъекта. Наличие ситуационного метода регулирования семейных отношений связано с невозможностью их тщательной правовой регламентации в силу особого характера. Поскольку учесть личностные особенности посредством общих норм права невозможно, законодатель, регулируя отношения между членами семьи, многие вопросы предписывает решать в зависимости от семейного и материального положения их участников, их моральных качеств, возраста, пола, иных заслуживающих внимание обстоятельств и т.п.

На проявление личного элемента в регулировании семейных отношений было указано судам еще в 1927 г. после вступления в силу Кодекса законов о браке, семье и опеке РСФСР 1926 г. В своих руководящих разъяснениях Верховный Суд РСФСР обратил внимание на необходимость должного учета личного элемента в регулировании отношений подобного рода².

Нормами семейного права в большей степени, чем нормами других отраслей права, восприняты нормы морали³. Семейное право исходит

¹ В семейном праве, замечает А. М. Рабец, значительно больше, чем в гражданском праве, ситуационных норм, многие из которых конкретизируют не правоприменительные органы, как это имело место в прежнем законодательстве, а сами участники правоотношений; однако осталась значительная часть таких ситуационных норм, конкретизация которых допустима лишь путем вынесения судебного решения (см.: Рабец А. М. Предмет семейного права и семейное законодательство. С. 11).

² См.: Судебная практика Верховного Суда РСФСР. 1927. № 20.

³ Эта особенность тщательно исследована А. М. Нечаевой (см.: Нечаева А. М. Семейное право. С. 26 и далее), а также рассматривается как отраслевая особенность Н. Н. Тарусиной (см.: Тарусина Н. Н. Семейное право. С. 12—14).

из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности их судебной защиты.

Именно поэтому, раскрывая способы воздействия на семейные отношения, невозможно обойти вниманием данную отраслевую особенность, поскольку существо правил в семейном праве напрямую связано с уровнем нравственности, господствующим в обществе. Так, мужу запрещено расторгать брак в период беременности жены и в течение одного года с момента рождения ею ребенка (ст. 17 СК РФ). Представляется, что алиментные обязательства, заключающиеся в возложении на членов семьи обязанности по предоставлению содержания другим нуждающимся в этом членам семьи, являются ярким примером возведения нравственного долга в ранг правовой обязанности.

Моральность права и в первую очередь выражение в нем начала справедливости — этико-юридическое требование, которое со всей очевидностью «выдает» генетическую общность того и другого — то обстоятельство, которое свидетельствует о наличии у них единого прародителя в самих основах человеческого бытия¹.

Нравственностью проникнуты и принципы семейного права, о которых пойдет речь ниже.

1.1.3. Принципы семейного права

Выражением отраслевой специфики семейного права является установление в СК РФ основных принципов семейного законодательства. Данные принципы допустимо рассматривать и в качестве принципов семейного права.

Под **принципами семейного права** следует понимать основные идеи и руководящие начала, характеризующие сущность семейного права, с учетом которых осуществляется правовое регулирование семейных отношений.

Иными словами, принципы достаточно четко формулируют или высвечивают основную цель, ради которой происходит правовое регулирование тех или иных общественных отношений. Нормы и правила, регулирующие семейные отношения, выстраиваются и создаются ради их реализации в действиях субъектов права. «Деятельность законодателя не имеет характера бессознательного творчества. Нормы издаются для того, чтобы “выполнить известную социальную функцию”... “удовлетворять какой-либо социальной потребности посредством регулирования жизненных отношений”. Словом, для того, чтобы достигнуть тех или иных практических результатов, каковы, например,

¹ См.: Алексеев С. С. Частное право. С. 336.

ограждение лиц с незрелой волей, охрана семейного начала, развитие промышленности, обеспечение кредита и т.п.»¹

На наш взгляд, принципы предопределяют приемы и способы правового воздействия, а также помогают уяснить природу регулируемых отношений. Именно принципы правового регулирования создают так называемый «дух закона».

Принципы семейного права выполняют следующие **функции** в механизме правового регулирования:

— во-первых, принципы позволяют правильно *толковать положения* действующего законодательства, т.е. нормы семейного права подлежат применению в полном соответствии с их регулятивным назначением;

— во-вторых, принципы подлежат *непосредственному применению* как аналогия права при рассмотрении судом споров, вытекающих из семейных отношений, в случае отсутствия нормы семейного или гражданского законодательства, прямо регулирующей данные отношения, и невозможности применения аналогии закона;

— в-третьих, принципы могут быть использованы *для определения* *сущности семейных отношений*, выявление которого необходимо при субсидиарном применении норм гражданского права (ст. 4 СК РФ).

На основании п. 3 ст. 1 СК РФ регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи².

Принцип добровольности брачного союза мужчины и женщины означает, что в России признается законным брак, заключенный на основе взаимного и добровольного согласия лиц, вступающих в брак. Нарушение требования добровольности при заключении брака влечет его недействительность (ст. 12, 29 СК РФ). Обратной стороной проявления рассматриваемого принципа является безусловное право супруга на расторжение брака.

Данный принцип следует понимать также как прямое указание на то, что брачный союз — это всегда союз, заключаемый между муж-

¹ Васильковский Е. В. Учебник гражданского права. М. : Зерцало, 2003. С. 145.

² Вместе с тем в специальной и учебной литературе отсутствует единство мнений на систему принципов семейного права. Т. В. Шершень, выделяя 12 основных начал семейного законодательства, отмечает, что «закрепляя в ст. 1 положения о «построении семейных отношений на чувствах любви и уважения», о «разрешении внутрисемейных вопросов по взаимному согласию», законодатель скорее подразумевает нравственные модели поведения, которые на практике не могут быть реализованы с помощью правовых средств» (см.: Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (постатейный) / отв. ред. О. Н. Низамиева. М. : Проспект, 2010. С. 12); Л. М. Пчелинцева выделяет шесть принципов семейного права, в число которых включает принцип признания брака, заключенного только в органах ЗАГС (см.: Пчелинцева Л. М. Семейное право. С. 21—24).

чиной и женщиной, т.е. лицами разного пола. Акцентирование внимания на данном факте является весьма актуальным, поскольку мировой практике известны примеры законодательного закрепления возможности создания семьи на основании союза лиц одного пола. Вместе с тем Российская Федерация в правовом регулировании данной сферы продолжает следовать требованиям обычной человеческой природы, нравственным, культурным и религиозным устоям, господствующим на территории нашего государства, и сохраняет институт брака в привычном его выражении, отрицая возможность признания в качестве брачного союза однополое сожительство.

Принцип равенства прав супругов в семье является отраслевым закреплением в нормах семейного права одного из конституционных принципов равенства мужчины и женщины и провозглашенной недопустимости дискриминации по половому признаку.

Тем не менее семейное право, пожалуй, единственная отрасль, регулирование которой не может полностью исключить существующее физиологическое, психологическое различие между полами. Эти обстоятельства оказывают влияние на личность субъекта, индивидуальные особенности которого учитываются не только при применении норм семейного права с учетом метода ситуационного регулирования, но и при нормативном регулировании. Например, приведенное выше положение ст. 17 СК РФ, запрещающее возбуждать мужем дело о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение одного года после рождения ребенка, не считается дискриминационным, так как основано на естественной физиологической разнице, существующей между мужчиной и женщиной.

Принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, на наш взгляд, следует понимать двояко.

Во-первых, речь идет о том, что регулирование семейных отношений исходит из необходимости соблюдения паритетных начал при рассмотрении любого вопроса, возникающего в жизни семьи. Причем паритет должен присутствовать не только между супругами, родителями, но также между родителями и детьми, имеющими право на выражение своего мнения при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы (ст. 57 СК РФ).

Во-вторых, данный принцип направлен на исключение из круга правового регулирования отношений, возникающих, например, при распределении бытовых и иных аналогичных обязанностей между членами семьи, отношений межличностного характера, таких как любовь, привязанность, симпатия, уважение и т.п. Данные отношения не подвержены правовому воздействию, но вместе с тем всегда существуют в семье и создают общее поле (положительное или отрицательное) для реализации членами семьи своих семейных прав и исполнения обязанностей.

Приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии — еще один принцип семейного права, которым пронизаны

все положения семейного законодательства, направленные на регулирование отношений с участием детей. При этом не имеет значения, идет речь о детях, проживающих в семьях своих родителей, либо о детях, оставшихся без попечения родителей.

Так, одним из основных прав ребенка является его право жить и воспитываться в семье, в том числе право на заботу со стороны своих родителей. Данное право закреплено в ст. 54 СК РФ и развивается в иных нормах СК РФ. Воспитание ребенка — это не только право, но и обязанность родителей. Более того, данные отношения находятся под пристальным вниманием и защитой государства, что является проявлением публичного интереса. Нет лучшей среды, лучшего места для воспитания ребенка, чем его семья. Не секрет, что именно общение в родной для ребенка атмосфере позволяет наиболее полно раскрыть его возможности, способности и таланты, получить полноценное воспитание и развитие.

К сожалению, все большее количество детей в России утрачивает родительское попечение и тем самым лишается возможности реализовать свое право на воспитание в семье родителей и получать от них заботу. В этом случае обязанность по защите прав детей, а также по их устройству на различные формы воспитания возлагается на органы опеки и попечительства. Исполняя данные обязанности, органы опеки и попечительства должны действовать в строгом соответствии с рассматриваемым принципом. Согласно п. 1 ст. 123 СК РФ дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче в семью на воспитание (усыновление (удочерение), под опеку или попечительство, в приемную семью либо в случаях, предусмотренных законами субъектов РФ, в патронатную семью), а при отсутствии такой возможности — в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов.

Таким образом, семейное законодательство допускает устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, только в том случае, если невозможно устроить ребенка на воспитание в семью.

Последним из рассматриваемых принципов семейного права является **принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.**

Семейное право — это право приоритетов наименее защищенных в силу обычных возрастных, физиологических и иных причин членов семьи (несовершеннолетних, нетрудоспособных).

Реализация данного принципа заключается в том, что разрешение любых спорных ситуаций, затрагивающих права детей, должно осуществляться исходя из приоритета их прав и интересов. Так, допускается отказ в удовлетворении требований родителей об определении места жительства ребенка с ним или требований об определении порядка общения с отдельно проживающим родителем, если общение

с таким родителем причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию (ст. 65, 66 СК РФ).

Статья 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, закрепляющая право на уважение частной и семейной жизни, в ее истолковании Европейским Судом по правам человека обязывает национальные власти обеспечивать соблюдение справедливого баланса между конкурирующими интересами и при определении такого баланса особое значение придавать коренным интересам ребенка, которые в зависимости от их характера и важности могут иметь приоритет над аналогичными интересами родителей¹.

Возложение обязанностей на членов семьи по предоставлению содержания несовершеннолетним детям, а также нетрудоспособным членам семьи (например, родителям, совершеннолетним детям, бабушкам, дедушкам, мачеху или отчиму, фактическим воспитателям) и осуществлению заботы о них также является проявлением рассматриваемого принципа.

Изложенная система принципов как ориентиров семейно-правового регулирования позволяет выделить из множества отношений те, которые складываются между лицами как членами одной семьи.

1.1.4. Понятие и социальные функции семьи

Несмотря на отсутствие легальной дефиниции термина «семья», круг лиц, отношения между которыми являются семейно-правовыми, можно установить путем анализа норм действующего семейного законодательства. К ним относятся супруги, родители и дети (усыновители и усыновленные), а также иные члены семьи, отношения между которыми регулируются семейным законодательством в предусмотренных им пределах (это братья и сестры, бабушки, дедушки и внуки, отчим и мачеха, фактические воспитатели и фактические воспитанники).

Представляется, что наиболее удачным является данное в свое время В. А. Рясенцевым в учебной литературе (юридическое) понятие **семьи**, под которой он понимал «круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления и иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений»².

Две сферы общественной жизнедеятельности — жизнь индивида в обществе и жизнь в семье — предопределили различие в правилах поведения, действующих в них. В первом случае правила ориентированы на обеспечение постоянного, устойчивого и бесперебойного функционирования гражданского оборота, где все личностное стирается и утрачивается, прячась под маской абстрактной фигуры собственника, должника, кредитора и т.п. Во втором случае целью правового

¹ Решение Европейского Суда по правам человека от 24 ноября 2005 г. по вопросу приемлемости жалобы «Владимир Лазарев и Павел Лазарев против России».

² См.: Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. М., 1982. С. 42—43.

регулируемая является всемерная охрана семьи, сохранение и укрепление семейных связей с целью обеспечения выполнения семьей ее основных социальных функций. Как верно заметила А. М. Рабец, для этого необходимо, чтобы общество предоставляло семье известную экономическую самостоятельность, если не помогая, то, по крайней мере, не препятствуя выполнению семьей ее социальных функций¹.

В учебной литературе под **социальными функциями семьи** понимаются следующие:

— *репродуктивная функция*, заключающаяся в рождении детей, воспроизводстве населения;

— *воспитательная функция*, подразумевающая воспитание детей, как родившихся в данной семье, так и принятых семьей на воспитание;

— *коммуникативная функция*, состоящая в общении между членами семьи, основанном на доверительности, существующей между ними, наличии у них общих интересов, взаимных правах и обязанностях;

— *хозяйственно-экономическая функция*, заключающаяся в материальной поддержке членами семьи друг друга, которая выражается в наличии общего семейного бюджета, позволяющего семье существовать и развиваться как самостоятельной экономической единице;

— *рекреационная функция*, которая реализуется в моральной поддержке, заботе друг о друге членов семьи, направленной на поддержание их психологической стабильности как членов общества.

Заканчивая разговор о семейном праве и его месте в российской системе права, обратимся к словам О. С. Иоффе. Как известно, он признавал семейное право не в качестве самостоятельной отрасли, а лишь как учебную дисциплину. Вместе с тем в своих позднейших работах он обосновал необходимость включить семейное право в состав гражданского права как особой отрасли². Сказанное, на наш взгляд, позволяет заключить, что несмотря на наличие различных точек зрения на вопрос о самостоятельности отрасли семейного права, уникальность семейного права не вызывает ни у кого сомнений. В противном случае не велись бы так долго дискуссии о месте семейного права в системе права. Одно остается незыблемым — наличие у семейных отношений самостоятельной сущности, что прямо закреплено сегодня в ст. 4 СК РФ.

1.2. Источники семейного права

Источники семейного права — это формы выражения норм семейного права: нормативные правовые акты РФ, законы субъектов РФ, а также акты международного права, закрепляющие нормы семейного права.

¹ См.: Рабец А. М. Семейное право. С. 5.

² См.: Иоффе О. С. Советское гражданское право. М., 1967. С. 38.

Семейное законодательство находится в соответствии со ст. 72 Конституции РФ в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ.

Сказанное означает, что регулирование отношений, составляющих предмет семейного права, осуществляется нормами, закрепленными как федеральным, так и региональным законодательством. При этом субъекты РФ вправе в целях регулирования семейных отношений принимать законы, соответствующие положениям СК РФ, а также иным федеральным законам. Иные нормативные акты субъектов РФ в круг источников семейного права не входят.

При возникновении противоречий между положениями федерального и регионального нормативного акта подлежит применению норма федерального законодательства, что не всегда, к сожалению, соблюдается на практике. Например, подавляющее большинство законов субъектов РФ о патронатном воспитании напрямую противоречит положениям федерального законодательства в части установления этой формы опеки (попечительства), полномочий патронатных воспитателей, органов опеки и попечительства, а также администрации организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. При этом в таком виде данная форма устройства на воспитание детей продолжает развиваться и поддерживаться из собственных бюджетных средств субъектами РФ.

Субъекты РФ не могут произвольно принимать законы, регулирующие семейные отношения. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 3 СК РФ законы субъектов РФ регулируют семейные отношения по вопросам, отнесенным СК РФ к ведению субъектов РФ, и по вопросам, непосредственно СК РФ не урегулированным. Сказанное означает, что законотворчество субъектов РФ должно четко соответствовать изложенным критериям. Как показывает законодательная практика, субъекты РФ принимают законы только по вопросам, прямо отнесенным СК РФ к их компетенции. Так, п. 2 ст. 13 СК РФ допускает принятие закона, устанавливающего порядок и условия вступления в брак до достижения возраста 16 лет. Этим допущением воспользовались некоторые субъекты РФ¹. Кроме того, на территориях ряда субъектов РФ² введено патронатное воспитание как форма устройства на воспитание в семьи детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии со ст. 123 СК РФ.

Следует обратить внимание на то, что нормы семейного права содержатся не только в нормативных актах, отнесенных к семейному законодательству, но и в источниках иных отраслей права. Семейный кодекс РФ допускает возможность субсидиарного применения гражданского зако-

¹ На сегодняшний день таким правом воспользовались 27 субъектов РФ (Владимирская, Вологодская, Калужская, Московская, Мурманская, Нижегородская, Новгородская, Челябинская область, Республики Башкортостан и Татарстан и др.).

² Соответствующие законы приняты более чем в 30 регионах РФ (например, в городе Москве, в Пермском, Забайкальском краях, Ивановской, Костромской, Архангельской, Сахалинской областях, Республиках Марий Эл, Адыгеи, Хакасии и др.).

нодательства к регулированию семейных отношений. Согласно ст. 4 СК РФ к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Обращаясь к гражданскому законодательству при регулировании семейных отношений, всегда необходимо помнить об их существовании. Например, абз. 2 п. 2 ст. 115 СК РФ устанавливает, что получатель алиментов вправе взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой. Для правильного применения данного положения необходимо обратиться к ст. 15 ГК РФ, где дается понятие убытков, включающих в себя реальный ущерб и упущенную выгоду.

Представляется, что при определении размера убытков, причиненных просрочкой алиментных платежей, не должна учитываться упущенная выгода, поскольку ее взыскание напрямую связано с получением дохода с суммы, выплата которой просрочена. Поскольку существом алиментных обязательств является предоставление средств на содержание, то их расходование должно быть осуществлено на приобретение продуктов питания, одежды, предметов первой необходимости, обеспечение потребностей в жилье и т.п. исключительно в интересах получателя алиментов, но не предполагает извлечение из этих средств какого-либо дохода. Сказанное позволяет заключить, что применительно к алиментным отношениям под «всеми причиненными просрочкой убытками» следует понимать только реальный ущерб, но не упущенную выгоду¹. Вместе с тем Постановлением Конституционного Суда РФ было установлено, что размер неустойки, установленный в п. 2 ст. 115 СК РФ, может быть снижен по правилам ст. 333 ГК РФ², следовательно,

¹ Такой вывод, в частности, поддерживается Е. А. Чефрановой (см.: *Чефранова Е. А. Имущественные отношения в российской семье*. М., 1997. С. 127), О. Н. Низамиевой (см.: *Низамиева О. Н. Договорное регулирование имущественных отношений в семье*. Казань, 2005. С. 175), М. В. Антокольской (см.: *Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации* / отв. ред. И. М. Кузнецова. М., 2000. С. 297—298).

Противоположную позицию занимает Л. М. Пчелинцева, которая считает, что п. 2 ст. 115 СК РФ не дает оснований для такого вывода, так как в ней идет речь о праве получателя алиментов взыскать с виновного должника все причиненные просрочкой исполнения обязательства убытки, а не только реальный ущерб (см.: *Пчелинцева Л. М. Семейное право*. 446—447), а также А. М. Рабец, которая утверждает, что в ст. 115 предусмотрено право получателя алиментов требовать возмещения всех причиненных убытков, что соответствует положениям ст. 15 ГК РФ. Согласно данной статье по общему правилу убытки подлежат возмещению в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором (см.: *Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации* / отв. ред. А. М. Нечаева. С. 345).

² См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 06.10.2017 № 23-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 2 статьи 115 Семейного кодекса Российской Федерации и пункта 1 статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Р. К. Костяшкина».