

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт Права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры)

40.04.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки)

«Гражданское право; семейное право; международное частное право»

(направленность (профиль))

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

на тему Брачный договор по законодательству Российской Федерации

Студент

Е.Н. Зубович

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный

Р.Ф. Вагапов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

руководитель

Консультанты

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель программы

д.ю.н., доцент, В.Г. Медведев

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 _____ Г.

Допустить к защите

Заведующий кафедрой к.ю.н., доцент, А.Н. Федорова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 _____ Г.

Тольятти 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О БРАЧНОМ ДОГОВОРЕ.....	6
1.1. Правовая природа брачного договора.....	6
1.2. Субъектный состав брачного договора.....	21
ГЛАВА 2. ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА.....	26
2.1. Форма брачного договора.....	26
2.2. Содержание брачного договора.....	32
ГЛАВА 3. ЗАКЛЮЧЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА.....	39
3.1. Заключение брачного договора.....	39
3.2. Изменение и прекращение брачного договора.....	46
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	55
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Возникновение института брачного договора большинство исследователей считают закономерным этапом развития права и договорных отношений в частности. «Появившийся на фоне возрождения института частной собственности и в условиях необходимости законодательного регулирования распорядительных актов в отношении различного имущества, брачный договор сегодня получил «второе дыхание» в свете наметившейся тенденции проникновения договорных элементов в различные сферы общественной жизни и построения отношений на началах юридического равенства сторон, автономии воли участников и диспозитивности правового регулирования»¹.

Несмотря на противоречивость прогнозов по поводу дальнейшего развития данного института, бесспорным остается право супругов на договорной режим совместной собственности, то есть право на заключение брачного договора. И хотя проблемам правового регулирования брачного договора в Российской Федерации в настоящее время посвящено множество работ, ряд вопросов по-прежнему носят дискуссионный характер, не имеют на данный момент однозначного ответа.

Объектом работы выступают общественные отношения, связанные с определением правового положения имущества супругов при наличии брачного договора.

Предметом исследования являются нормативные правовые акты, содержащие нормы гражданского и семейного права по регулированию брачного договора.

Цель работы заключается в исследовании гражданско-правового регулирования вопросов договорного режима имущества супругов.

Задачами работы являются:

¹ Цветков А.С. Брачный договор как правовой инструмент правозащитной деятельности нотариата // Современное право. 2015. № 10. С. 42.

- рассмотреть правовую природу брачного договора
- установить субъектный состав брачного договора;
- выявить форму брачного договора;
- определить содержание брачного договора;
- изучить особенности заключения брачного договора;
- исследовать порядок изменения и прекращения брачного договора.

Практическая и теоретическая значимость. При написании работы были использованы труды известных ученых советского и российского периода, а также зарубежных исследователей. Среди них, следует выделить: Адаев И.К., Акимова И.Ю., Альбиков И.Р., Антокольская М.В., Антропова И.Р., Афонасенко Ю.В., Брагинский М.И., Витрянский В.В., Букшина С.В., Гладковская Е.И., Гонгало Б.М., Гришин И.П., Грудцына Л.Ю., Жилинкова И.В., Загоруйко И.И., Иванова С.В., Имансу А.С., Кабышев О.А., Калиниченко Т.Г., Корнаузов Е., Крашенинников Е.А., Левушкин А.Н., Леженникова И.М., Лушников А.М., Лушников М.В., Максимович Л.Б., Масевич М.Г., Матвеева Н.А., Москаленко М.Н., Мохов А.А., Мышкин А.В., Нариньяни А., Невзгодина Е.Л., Нечаева А.М., Остроухова В.В., Побережный С.Г., Пчелинцева Л.М., Ралько В.В., Савельев Д.Б., Сарбаш С.В., Серебрякова А.А., Слепакова А.В., Сосипатрова Н.Е., Степкин С.П., Трофимова Г.А., Функ Я.И., Химатов Х.Н., Цветков А.С. Чефранова Е.А., Чашникова С.Ю., Шершень Т.В., Щербина Г.А., Эрделевский А.М. и др.

Также применялись материалы из архивов судов и обзоров арбитражной и судебной практики.

Методология исследования представлена диалектическим методом, а также формально-юридическим, сравнительно-правовым методами научного познания.

Научная новизна диссертации состоит, в первую очередь, в том, в ней с позиций современных положений юридической науки проанализированы понятие и содержание брачного договора в Российской Федерации.

Положения, выносимые на защиту:

1. По нашему мнению, более правильной была бы позиция, закрепленная в законодательстве, согласно которой брачный договор может изменить как режим общей собственности, так и режим раздельной собственности каждого из супругов;

2. Действующее законодательство не сформулировало понятия, как «имущественные права и обязанности», но даже не наделяет их родовыми признаками, в связи с чем невозможно перечислить все условия, которые могут быть предусмотрены брачным договором.

В отсутствие законодательного определения понятия «неблагоприятного положения» полагаем возможным сформулировать ряд условий, при которых положение одного из супругов будет таковым, а именно:

- один из супругов полностью лишается права собственности на имущество, нажитое супругами в период брака;

- один из супругов передает свое добрачное имущество другому супругу;

- один из супругов обязуется оплатить все долги, сделанные как им, так и другим супругом;

- условия, поощряющие расторжение брака, например, путем создания имущественной заинтересованности одного из супругов в разводе и др.

3. Основываясь на современном применении норм, регламентирующих заключение брачного договора, необходимо отметить, что сегодня нотариусами нередко принимается решение о нотариальном удостоверении брачного договора по доверенности стороны. В силу сказанного считаем необходимым дополнить ст. 41 СК РФ пунктом 1.3 следующего содержания:

«Заключение брачного договора по доверенности невозможно».

Структура работы представлена введением, тремя главами, подразделенными на шесть параграфов, заключением и списком используемых источников.

ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О БРАЧНОМ ДОГОВОРЕ

1.1. Правовая природа брачного договора

Согласно ст. 40 Семейного Кодекса брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения².

«Целью брачного договора по российскому законодательству является определение правового режима имущества супругов и иных имущественных взаимоотношений»³.

Необходимо подчеркнуть, что действующее законодательство не сформулировало понятия, как «имущественные права и обязанности», но даже не наделяет их родовыми признаками, в связи с чем невозможно перечислить все условия, которые могут быть предусмотрены брачным договором.

Согласно статье 42 Семейного кодекса Российской Федерации брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами.

Относительно приведенного положения СК РФ российскими правоведами постоянно ведутся споры, одни из них настаивают на том, что включение данного императивного запрета на регулирование личных неимущественных отношений супругов оправдано, другие – что это является скорее недостатком правового регулирования, нежели его достоинство.

В странах англо-саксонской правовой системой регулирование личных неимущественных отношений супругов брачным договором допускается. Известно, что основным источником права данной правовой системы

² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ. 1996. N 1. Ст. 16.

³ Серебрякова А.А. Имущественные права супругов: проблемы правоприменения // Нотариус. 2017. № 3. С. 13.

выступает судебный прецедент, а не нормативный правовой акт, как в системе романо-германского права. Представляется, что разрешить возможные споры, возникающие по поводу исполнения супругами своих обязанностей, имеющих неимущественный характер, в таких странах, как США и Великобритания, является менее проблематичной, нежели, например, в России.

По мнению автора, представляется затруднительным оценка допустимости включения в конкретно взятый брачный договор условия, содержащего неимущественный характер, хотя и направленного исключительно на порождение имущественных отношений между супругами. В данном случае существует большой риск признания такого брачного договора недействительным полностью или в соответствующей его части.

Полагаем, что включать в брачный договор «обстоятельства личного характера», носящих неимущественный характер, например, рождение детей, неверность супруга, злоупотребление спиртными или наркотическими веществами допускать нельзя. В перечисленных случаях правовому регулированию в первую очередь подвергаются именно неимущественные отношения супругов и лишь косвенно их имущественные отношения, что прямо противоречит статье 32 СК РФ.

Не только российский, но и мировые правовые порядки сегодня оценивая правовую природу брачного договора, анализируют его на предмет возможности заключения в условиях фактического брака. В различные исторические периоды указанный вопросы решались по-разному. Современное законодательство признает исключительно брак, заключенный в органах ЗАГС. Соответственно, «фактические супруги как граждане могут заключить брачный договор, но он не вступит в силу, пока они не зарегистрируют брак официально, так как фактические брачные отношения не урегулированы российским правом»⁴.

⁴ Степкин С.П. Правовая природа брачного договора // Семейное и жилищное право. 2018. № 2. С. 25.

По указанному В.В. Ралько отмечает, что «следуя принципу свободы гражданско-правового договора, фактические супруги могут оформить соглашение об установлении режима раздельной или долевой собственности на приобретаемое имущество, а также о регулировании обязательственных отношений между собой. Однако это не будет брачным договором в точном значении слова. Такой договор должен подчиняться общим положениям гражданского права»⁵.

Указанная ситуация не вполне нормальна, с чем согласны участники оживленной дискуссии, предлагающие свои пути регулирования. Обратим внимание лишь на односторонность ряда позиций. Так, И.Р. Антропова⁶, Г.А. Щербина⁷ и другие авторы акцентируют внимание на необходимости законодательной защиты «имущественных интересов женщин, не состоящих по каким-либо причинам в зарегистрированных брачных отношениях». Исходя из требования ч. 3 ст. 19 Конституции РФ речь следует вести о защите интересов сторон фактических брачных отношений.

В научной литературе отмечается, что «ни семейное, ни гражданское законодательство в настоящее время не дает однозначного ответа на поставленный вопрос. В нормах СК РФ, посвященных договорному режиму имущества супругов, не содержится никаких прямых указаний, позволяющих определить юридическую природу брачного договора, а также не имеется ни одной ссылки к нормам гражданского законодательства, посвященным общим положениям о сделках и договорах. Одна из немногочисленных ссылок на гражданское законодательство, содержащаяся в СК РФ и носящая общий для всего семейного законодательства характер, содержится в ст. 4 СК РФ. В соответствии с данной статьей к имущественным и личным неимущественным отношениям, возникающим между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское

⁵ Ралько В.В. Нотариальное удостоверение семейных соглашений на примере брачного договора // Судья. 2017. № 6. С. 54.

⁶ Антропова И.Р. К вопросу о правовой природе брачного договора в современном семейном праве России // Вестник Удмуртского университета. Серия "Экономика и право". 2013. N 2. С. 115.

⁷ Щербина Г.А. Она в «браке», он - свободен от него или О фактическом браке // Вестник Ессентукского института управления, бизнеса и права. 2016. N 13. С. 83.

законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. Конечно, бесспорным будет являться тот факт, что к брачному договору не только могут, но и должны применяться нормы гражданского законодательства, если иное не будет вытекать из специфики брачного договора; противоположное решение данного вопроса было бы нелогичным и абсурдным. Однако все это еще не говорит о действительной принадлежности брачного договора к гражданско-правовой сфере, так как применение к брачному договору в субсидиарном порядке норм гражданского законодательства не может служить стопроцентным основанием для отнесения брачных договоров к договорам гражданского права. Например, в соответствии со ст. 783 Гражданского кодекса РФ правила о договоре подряда применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит существу оказываемых услуг. Однако наличие такой нормы в ГК РФ вовсе не означает, что договор возмездного оказания услуг является разновидностью договора подряда. Эти два абсолютно самостоятельных договора с разной правовой природой, а наличие такой статьи в ГК РФ - не более чем средство законодательной техники»⁸.

М.В. Антокольская пишет, что брачный договор является гражданско-правовым договором: «Наличие у брачного договора определенной специфики не означает, что брачный договор является особым договором семейного права, отличным от договоров гражданских»⁹.

Мы полагаем, что отличительной чертой брачного договора следует признать его комплексный характер, в него могут быть включены положения, которыми устанавливается или изменяется правовой режим¹⁰

⁸ Мыскин А.В. Брачный договор: гражданско-правовой договор или договор особого рода // Гражданское право. 2006. № 2. С. 33.

⁹ Антокольская М.В. Семейное право: учебник. М., 2013. С. 43.

¹⁰ Антокольская М.В. Семейное право: учебник. М., 2013. С. 156; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. С. 20; Жилинкова И.В. Брачный договор. Харьков: Ксилон, 2005. С. 38 - 40; Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. 1999. № 3. С. 76; Функ Я.И. Брачный договор. Имущественные отношения супругов, их участие в хозяйственных обществах и товариществах. Минск: Амалфея, 2000. С. 69; Чефранова Е.А. Механизм

имущества супругов, а также регулируются вопросы предоставления супругами средств на содержание друг друга. Е.А. Чефранова полагает, что «по своей правовой природе брачный договор является гражданско-правовым договором, направленным на изменение правового режима супружеского имущества по сравнению с установленным законом. К специфическим чертам этого договора можно отнести его субъектный состав»¹¹.

А.М. Нечаева подчеркивает, что «речь идет не о гражданско-правовом договоре как сделке имущественного характера, заключаемой между физическими лицами, а о весьма своеобразной, основанной на личных отношениях договоренности относительно судьбы имущества. Такой договор напрямую связан с браком»¹².

Адаев И.К., Нестерова Т.И. отмечают, что «невозможно однозначно согласиться ни с той, ни с другой точкой зрения. Поскольку согласно действующему российскому законодательству брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов, имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака (п. 1 ст. 42 СК), следовательно, предметом брачного договора могут быть отношения, составляющие предмет разных отраслей права - гражданского (отношения по поводу принадлежащего супругам имущества) и семейного (отношения по поводу предоставления содержания).

А.В. Слепакова считает, что «в соответствии с правовой природой брачного договора в нашей стране должен решаться вопрос о применении к брачному договору норм гражданского законодательства. В той части, в которой он определяет правоотношения собственности супругов (гражданские правоотношения), гражданское и семейное законодательство

семейно-правового регулирования имущественных отношений супругов: монография. М., 2007. С. 53; Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М., 1999. С. 139.

¹¹ Чефранова Е.А. Имущественные отношения в российской семье: практическое пособие. М., 1997. С. 33.

¹² Нечаева А.М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. N 6. С. 57.

должны соотноситься как общее и специальное. Но в той части, в которой брачный договор определяет семейные правоотношения, должен действовать принцип субсидиарного применения гражданского законодательства в широком его понимании: к отношениям, не урегулированным семейным законодательством, гражданское законодательство применяется постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений (ст. 4 СК)¹³.

Промежуточную позицию в данном вопросе занимает Л.Б. Максимович. Она пишет, что «брачный договор можно определить как гражданско-правовой инструмент семейно-правового регулирования имущественных отношений между супругами»¹⁴.

А.В. Мыскин отмечает, что «соблазн объявить брачный договор договором особого рода, договором семейного (а не гражданского) права весьма велик, и, кроме того, для этого имеется ряд правовых оснований. Как известно, категория «договор» является категорией преимущественно гражданско-правовой. Однако договорные конструкции встречаются в настоящее время не только в гражданском праве, но и в ряде других отраслей права и законодательства. Причем указанная тенденция с каждым годом становится все очевиднее»¹⁵.

Г.А. Трофимова подчеркивает, что «брачный договор по своей правовой конструкции не равен гражданско-правовым договорам о передаче имущества. Суть его в установлении диспозитивного регулирования имущественных отношений супругов. И в этом качестве его действие не может быть прекращено в связи с прекращением брака, т.к. прекращение брака не влечет аннулирования прав и обязанностей супругов, приобретенных на основании правового режима, установленного данным договором, а также автоматического прекращения иных прав и обязанностей, если они не были реализованы. Сам правовой режим индивидуального

¹³ Слепакова А.В. Правоотношения собственности супругов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 24 - 25.

¹⁴ Максимович Л.Б. Брачный договор в российском праве. М.: Издательство «Ось-89», 2003. С. 26.

¹⁵ Мыскин А.В. Брачный договор: гражданско-правовой договор или договор особого рода // Гражданское право. 2006. N 2. С. 33.

регулирования имущественных отношений супругов начинает действовать с момента вступления брачного договора в силу, а прекращает свое действие и только в отношении будущих имущественных отношений, и уже экс-супругов с момента прекращения брака»¹⁶.

«Брачный договор всегда является консенсуальной, каузальной сделкой. Хотя сторонами действующего брачного договора могут выступать только супруги, он не является фидуциарным договором, так как не может быть прекращен путем одностороннего отказа от его исполнения. Брачный договор может быть как двусторонне, так и односторонне обязывающей сделкой»¹⁷. Не существует и единства мнений по вопросу отнесения договора к возмездным или безвозмездным сделкам. Так, по мнению одних авторов, он является безвозмездной сделкой, поскольку не предполагает, что существуют какие-либо встречные имущественные обязательства супругов, какое-либо встречное предоставление¹⁸. Другими, напротив, высказывается точка зрения, что в брачном договоре всегда имеет место встречное имущественное предоставление, в связи с чем он является возмездным и взаимным¹⁹. Есть и сторонники того, что «к брачному договору могут применяться нормы гражданского законодательства как о возмездных, так и безвозмездных договорах, в зависимости от конкретных условий брачного договора»²⁰.

Мы убеждены, что применять подобного рода классификацию сделок в традиционном ее понимании не вполне верно. Так, например, условиями договора, предусматривающими имущественный режим (раздельной или общей собственности) не устанавливается ни возмездный, ни безвозмездный характер.

¹⁶ Трофимова Г.А. Брачный договор как основание регулирования имущественных отношений супругов // Нотариус. 2014. № 1. С. 13.

¹⁷ Савельев Д.Б. Соглашения в семейной сфере. М., 2017. С. 18.

¹⁸ Матвеева Н.А. Правовая природа брачного договора по праву России, Украины и Беларуси // Нотариус. 2012. № 5. С. 32 - 35.

¹⁹ Левушкин А.Н. Правовое регулирование института брачного договора // Российский юридический журнал. 2002. № 4. С. 82.

²⁰ Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. пособие. М., 2008. С. 116.

Если сделать предположение о том, что в условиях брачного договора предусмотрена только безвозмездная передача имущества, содержание одним супругом другого, то он должен быть признан безвозмездным. В случае, если право на получение содержания супругом будет обусловлено предоставлением встречного имущественного права, предположим, проживать в жилом помещении, принадлежащем на праве личной собственности получателю содержания, то такой договор будет возмездным. Но здесь возникает проблема о прикрытии брачным договором сделки дарения и найма жилого помещения.

Супруги не лишены права вступать в гражданско-правовые сделки между собой, и в этом случае необходимость в заключении брачного договора для возмездного обмена материальными благами отпадает, поскольку гражданским законодательством данные договоры уже предусмотрены. В таком случае согласно п. 2 ст. 170 ГК РФ к сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

В английском праве договоры в сфере брачно-семейного права признаются недействительными и не регулируются общими договорными принципами. Соглашение может быть заключено путем обращения сторон в суд с просьбой о заключении соглашения сторон в судебном порядке.

Согласно датскому законодательству, супруги вправе заключать брачный договор, в котором они могут полностью или частично определить режим их имущества. В Швеции, брачные договоры разрешены и являются распространенным способом изменения режима общей собственности супругов.

В Германии, помимо установленного законов режима собственности супругов, немецкий Гражданский Кодекс предусматривает два вида брачного договора:

- а) полное и простое разделение имущества;
- б) режим общей собственности.

На практике, режим раздельного имущества закрепляется в брачных контрактах чаще, чем общий. Брачный договор в Австрии направлен на широкое урегулирование экономических отношений в браке. В случае развода, согласно австрийскому законодательству, имущество должно быть разделено сторонами согласованно.

Во Франции лишь около 10 % супругов заключают брачный договор, причем происходит это обычно тогда, когда дело касается большого количества имущества, а также при повторных браках. Законодательство Хорватии также позволяет супругам возможность, путем заключения брачного договора, изменить или прекратить установленный законом режим собственности супругов (в Семейном Кодексе это называется «ограниченный режим совместной собственности»).

Ограничения в регулировании брачных договоров в Хорватии сведены к минимуму, однако практика заключения брачных договоров в этой стране не является популярной.

В Нидерландах, супруги часто вступают в брачные контракты, изменяя режим общей собственности. В течение последних 50 лет, так называемые «соглашения о взаимозачете» (netting covenant) становятся все более популярными. Более 75 % брачных договоров отражают такую систему. Пары вступают в брак без какой-либо общей собственности, и в соответствии с этим соглашением каждый год доходы обеих сторон, после того как расходы на совместные ведения хозяйства будут вычтены, будут разделены на основании 50/50.

В Республике Беларусь также установлен режим общей совместной собственности супругов, который может быть исключен или изменен брачным договором. Что касается практики заключения брачных договоров в Беларуси, статистика свидетельствует о том, что количество заключенных брачных договоров увеличивается в последние годы.

Подводя итог, договорное регулирование отношений супружеской собственности в Западной и Восточной Европе показывает явную тенденцию

к разделению супружеской собственности.

В соответствии с п. 1 § 1408 Германского гражданского уложения (далее – ГГУ) супруги в брачном договоре могут регулировать только имущественные отношения, что также характерно для российского семейного права. Однако в Германии значительное внимание уделяется субъективной и объективной сторонам брачного договора, общая оценка которых является решающей в определении его недействительности. Такое явление обусловлено наличием судебного контроля содержания брачных договоров.

Приведем пример из немецкого источника. Супруга не участвовала в переговорах, которые предшествовали заключению брачного договора. Также она не имела никакого отношения к составлению договора, его проект не предоставлялся ей до заключения. Брачный договор был зачитан вслух нотариусом, подписан супругой, но у нее не было возможности прочитать его лично.

В процессе нотариальной подготовки и оформления брачного договора ее ребенку еще не исполнилось 1 месяца, поэтому супруга торопилась как можно скорее удостоверить документ. В случае такого дефицита с субъективной стороны отказ от содержания (алиментов) в случае болезни (§ 1572 ГГУ), особенно с учетом высокого ранга на объективной стороне, по мнению немецких юристов, приводит к безнравственности и недействительности брачного договора.

Приведенный пример показывает значимость не только содержательной (объективной) стороны договора, но и ситуации, условий, при которых он был заключен (субъективная сторона).

Соглашаясь с мнением А.В. Мыскина, что правовой природе брачных договоров «не так уж и чужда нематериальность, и в брачные договоры при соблюдении ряда требований все-таки могут быть включены некоторые условия с нематериальным содержанием²¹», полагаем интересным отметить

²¹ Мыскин А.В. Брачный договор в системе российского частного права. М., 2012. С.114.

условия брачного договора, представленного в качестве образца в немецкой юридической литературе. Так, в преамбуле брачного договора предлагается детально излагать личные обстоятельства, не являющиеся юридически необходимыми. По мнению адвокатов, это может иметь значение при любом последующем судебном рассмотрении брачного договора. Например, сведения о профессиональной деятельности супругов; их доходы, долги, уже существующие обязательства по алиментам и т. д.; состав имущества; личные обстоятельства, такие как наличие/отсутствие беременности, наличие детей, болезни; дальнейшее планирование жизни, например, ситуация с занятостью, желание иметь детей; нахождение проекта брачного договора в распоряжении сторон более двух недель, что свидетельствует о достаточности времени на ознакомление с его содержанием.

Полагаем, что рекомендации немецких адвокатов стоит принять к сведению. Во-первых, указанные положения не устанавливают личные неимущественные отношения супругов, что не противоречит законодательству.

Во-вторых, не исключено, что подробное описание статуса каждой из сторон брачного договора может положительно повлиять на осознанность стороны, заключающей этот договор в состоянии привязанности, влюбленности. В-третьих, для признания брачного договора действительным важно отсутствие дискриминации одного из супругов, что очевидно при наличии вышеприведенных условий.

В некоторых случаях в немецких брачных договорах выделяют отдельный пункт, именуемый «профессиональная ситуация». Например, прописывается, что супруг работает подрядчиком, является единственным акционером и управляющим директором компании, зарегистрированной в торговом реестре районного суда. Кроме того, он является единственным владельцем жилого дома, используемого супругами.

Супруга закончила обучение в качестве воспитателя детского сада, но в настоящее время не работает по профессии по причине ухода за общими

детьми. Планируется, что супруга выйдет на работу на условиях неполного рабочего дня, когда дети достигнут девятилетнего возраста, а позже на условиях полного рабочего дня, когда детям исполнится 15 лет. Больше детей супруги не планируют.

По мнению автора вышеобозначенного проекта договора, прояснение личных обстоятельств, структуры имущества и предполагаемого планирования семьи, а также их воспроизведение в нотариальном акте необходимы для дальнейшей оценки фактического развития брачных отношений по сравнению с обстоятельствами на момент заключения договора, что поможет установить его недействительность. Необходимо отметить, что все указанные элементы относятся к субъективному аспекту договора. Таким образом, они подлежат оценке при судебном контроле его недействительности.

Для более полного понимания содержания субъективного аспекта брачного договора выделяют следующие элементы:

1) с точки зрения объективного аспекта следует проверять значимость условий договора, от каких прав сторона отказывается и какие ее права ограничиваются;

2) с точки зрения субъективной стороны прежде всего необходимо определить цель и мотивы договора и возможное неравенство, проверить договор на соответствие типовым стандартным требованиям, в частности:

- – достаточное время для подготовки проекта договора, с которым стороны должны быть ознакомлены как минимум за две недели, а также разумная продолжительность переговоров;
- – соответствующая и справедливая процедура нотариального оформления;
- – стороны должны быть предупреждены о необходимости независимой юридической консультации, по крайней мере в затруднительных ситуациях;
- – неравная позиция сторон или ситуация давления. Договоры,

заключенные непосредственно перед вступлением в брак или под давлением расторжения брака («договоры в последнюю минуту»), требуют особого внимания. Тем не менее желание супруга вступить в брак или продолжать жить в браке только при условии заключения брачного договора само по себе не создает ситуацию для другого супруга, из которой можно сделать вывод о том, что последний находится в подчиненном положении;

- – особые ситуации: например, беременность, не говорящий на немецком языке партнер, особая ситуация нужды. Особенно актуально, когда заключаются договоры с беременными женщинами. Даже при таких обстоятельствах заключенный брачный договор может быть изменен сторонами. Однако ситуация указывает на неравную переговорную позицию и, следовательно, на неравенство при заключении договора. Поэтому такой договор должен быть подвергнут «усиленному судебному контролю содержания». Это особенно важно, если беременная женщина поставлена перед выбором, выйти замуж и заключить брачный договор или не выходить замуж и родить ребенка вне брака. Для неговорящего на немецком языке партнера должен быть доступен письменный перевод брачного договора или по крайней мере во время предварительного обсуждения и нотариального удостоверения должен присутствовать сертифицированный переводчик;
- – любые особые условия, которые имеют значение: например, психическое здоровье сторон, алкогольная или наркотическая зависимость; выраженная социальная и экономическая зависимость в трудовых отношениях с супругом старше по возрасту; особая нуждаемость;
- – общая оценка договора может свидетельствовать о безнравственности, когда взаимодействие объективных и

субъективных аспектов очевидно направлено на одностороннее ущемление прав супруга.

Немаловажную роль в процессе оформления брачных договоров играют нотариусы. Поэтому им рекомендуется тщательно соблюдать требования нотариальной процедуры. В прецедентной практике Верховный федеральный суд в своем решении о брачных договорах от 15.03.2017 (XII ZB 109/16) настаивал на позиции о решающем значении субъективных условий договора. Так, Высший областной суд Бамберга принял решение о недействительности брачного договора на основании § 138 ГГУ.

В брачном договоре был установлен отдельный режим имущества супругов, исключались содержание супруга после расторжения брака, за исключением поддержки по уходу за детьми, выравнивание пенсионных прав, а также стороны отказались от взаимных обязательств. При этом Верховный федеральный суд согласился с общей оценкой, сделанной в решении апелляции, основанной на оценке объективных и субъективных условий договора, согласно которой договор нарушает нормы нравственности.

Предположение Верховного федерального суда о субъективном неравенстве основано на конкретной процедуре нотариального заверения, в частности супруга не участвовала в разработке нотариального проекта договора, который по существу основывался на указаниях матери мужа; супруга не получала проект договора в даты его подготовки и нотариального заверения; личные последствия брачного контракта были непрозрачными для супруги, поскольку брачный договор был оценен как элемент «передачи предприятия сыну»; супруга ощущала некоторое давление в присутствии своего ребенка во время нотариального удостоверения.

Также для предотвращения последующего возражения об ущемлении прав сторон договора и в целях минимизации ответственности нотариусов примечателен пример брачного договора, в котором предлагается указывать даты получения сторонами проекта договора и встречи с нотариусом, на

которой стороны получили подробную консультацию.

Таким образом, стороны подтверждают, что проект брачного договора ими детально рассмотрен и продуман. Чтобы избежать рисков ответственности адвокаты рекомендуют нотариусам письменно уведомлять стороны брачного договора о недостатках выбранного ими имущественного режима.

В заключение хотелось бы отметить, что предлагаемые немецкими юристами условия брачных договоров, безусловно, не бесспорны. Указание обширных обстоятельств заключения брачного договора в его тексте согласуется с реализацией принципа свободы договора. Полагаем, что для российской юридической практики будет полезным рассмотрение немецкого правового опыта. Например, норма ГГУ в части только имущественного характера брачных договоров совпадает с российской нормой Семейного кодекса РФ (ст. 40).

Выделение объективной и субъективной сторон брачного договора позволит эффективно определять его недействительность. Кроме того, соблюдение сторонами субъективного аспекта брачного договора только в исключительных случаях может привести к нарушению нравственности и к недействительности договора. Выделение целей, мотивов, слабых сторон брачного договора и иных обстоятельств поможет правильно оценивать неравенство позиций супругов.

Современные подходы к определению брачно-семейных отношений. Несмотря на сохраняющуюся реальность экономической уязвимости женщины в семье и на рынке труда, прослеживается тенденция, что молодое поколение имеют иное видение регулирования брачно-семейных отношений. Результаты исследований по данной теме показывают, что разделение домашних обязанностей и обязанностей по воспитанию детей претерпевают изменения. По мнению некоторых ученых, тенденция к увеличению количества сожительствующих пар является частью более широкой тенденции к более равному разделению домашнего труда. Таким образом,

можно говорить о том, что классическая идеология традиционной семьи подвергается изменениям.

Тем не менее, сложно представить брачный союз, который полностью основан на равенстве, автономии и независимости. Соответственно, концепция режима общего имущества супругов, представляется сегодня наиболее подходящей системой. Это связано не только с тем, что это самая распространенная система режима собственности, но и как «лучшее решение» для решения современных проблем, таких как фактическое неравноправие мужчин и женщин в семье.

1.2. Стороны брачного договора

Анализ норм Гражданского процессуального кодекса²² в части, касающейся признания гражданина недееспособным, показал, что правом обращения в суд о признании гражданина недееспособным обладает довольно узкий круг лиц, а именно члены семьи, близкие родственники, органы опеки и попечительства и медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь. Исходя из этого не исключено наличие заинтересованности лиц в отсутствии решения суда о признании гражданина недееспособным, например, для заключения с ним брачного договора.

Мы полагаем, что для полноценной защиты имущественного положения граждан, исключения случаев заключения брачных договоров, ставящих фактически недееспособного гражданина, но не признанного таким по решению суда, в крайне неблагоприятное положение, необходимо закрепить на законодательном уровне механизм проверки нотариусом дееспособности граждан.

Ввиду того что нотариус не обладает юридическими правами и

²² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. N 46. Ст. 4532.

необходимой компетенцией для признания гражданина недееспособным, предлагается расширить перечень оснований для предоставления сведений, составляющих государственную тайну, а именно предоставлять такие сведения по запросу нотариуса.

Т.И. Зайцева утверждает, что возможность заключать брачный договор появляется также у эмансипированных лиц в соответствии со ст. 27 ГК РФ. Согласно ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

С этой позицией сложно согласиться, «ведь в ходе эмансипации речь идет об обретении гражданином исключительно полной гражданской дееспособности, которая не распространяется на другие сферы права (уголовное, административное, а также семейное). Эмансипация не влечет автоматического возникновения полной семейной дееспособности. Поэтому даже эмансипированному гражданину как для вступления в брак, так и для заключения брачного договора соответственно необходимо получить разрешение органов местного самоуправления до достижения 18-летнего возраста»²³.

В научной литературе вопрос о возможности заключения

²³ Ралько В.В. Нотариальное удостоверение семейных соглашений на примере брачного договора // Судья. 2017. № 6. С. 54.

несовершеннолетними, вступающими в брак, брачного договора самостоятельно или только с письменного согласия родителей (лиц, их заменяющих), формулируется учеными в зависимости от того, как они для себя определяют правовую природу договора.

«Большинство авторов, ссылаясь на ст. 26 ГК РФ, склоняются к тому, что несовершеннолетние от четырнадцати до восемнадцати лет до регистрации брака могут заключить брачный договор с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей.

Не полемизируя относительно природы брачного договора, остановим свое внимание на его субъектном составе. Согласно ст. 40 СК РФ, содержащей понятие брачного договора, способностью заключить брачный договор наделяются супруги и лица, вступающие в брак. Речь идет о субъектах семейного права, реализующих право на вступление в брак, являющееся предметом регулирования семейного законодательства Российской Федерации»²⁴.

Одним из наиболее дискуссионных вопросов при заключения брачного договора сегодня остается вопрос о возможности заключения брачного договора по доверенности. Заключение брачного договора по доверенности прямо не запрещено нормами семейного законодательства.

Вопрос о том, возможно ли заключение брачного договора через представителя по доверенности, является спорным. Так, С.О. Лозовская полагает это возможным по нотариально удостоверенной доверенности, поскольку брачный договор регулирует исключительно имущественные отношения между супругами²⁵.

Третья группа авторов полагает невозможным передачу представителю полномочий по доверенности на заключение брачного договора ввиду его особого личного характера²⁶. Л.Б. Максимович справедливо указывает

²⁴ Букшина С.В. Заключение брачного договора несовершеннолетними, вступающими в брак как элемент дееспособности // Нотариус. 2014. № 6. С. 11.

²⁵ Семейное право / Под ред. С.О. Лозовской. М., 2014. С. 149.

²⁶ Пчелинцева Л.М. Семейное право. М., 2007. С. 225.

на ярко выраженный личностный характер брачного договора²⁷.

Необходимо отметить, что на сегодняшний день большинство ученых поддерживает позицию, согласно которой ввиду особенностей брачного договора его заключение по доверенности невозможно.

Так, С.П. Гришаев считает, что, «учитывая лично-доверительный характер отношений между сторонами брачного договора при его заключении, необходимо личное присутствие сторон»²⁸. Полагаем, что в соответствии с п. 4 ст. 182 ГК РФ брачный договор относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично.

Основываясь на современном применении норм, регламентирующих заключение брачного договора, необходимо отметить, что сегодня нотариусами нередко принимается решение о нотариальном удостоверении брачного договора по доверенности стороны.

В силу сказанного считаем необходимым дополнить ст. 41 СК РФ пунктом 1.3 следующего содержания: «Заключение брачного договора по доверенности невозможно».

В заключение необходимо сказать о том, что при несоответствии граждан требованиям, установленным к субъектному составу брачного договора, нотариусом будет принято решение об отказе удостоверения брачного договора.

На практике сложно представить такую ситуацию, при которой нотариус вынесет постановление об отказе в совершении нотариального действия в связи с тем, что за совершением такого действия обратился недееспособный гражданин.

В связи с отсутствием необходимых для признания гражданина недееспособным юридических прав и квалифицированных знаний в области медицины, а также ввиду закрепленного на законодательном уровне процесса признания гражданина недееспособным, при удостоверении дееспособности

²⁷ Максимович Л.Б. Брачный договор (контракт). Правовые режимы имущества супругов. М., 2001. С. 10 - 11, 48.

²⁸ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (постатейный) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева и др.; под ред. С.А. Степанова. М.: Проспект, 2015. С. 129.

гражданина нотариус руководствуется презумпцией дееспособности гражданина, установленной ст. 21 ГК РФ и связанной с достижением совершеннолетия.

ГЛАВА 2. ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА

2.1. Форма брачного договора

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение формы брачного договора или отсутствие нотариального удостоверения влечет его недействительность²⁹.

Поскольку заинтересованные лица имеют достаточное количество оснований для оспаривания брачного договора или его отдельных положений согласно правилам, установленным нормами гражданского законодательства, необходимы реальные механизмы предупреждения судебных споров. В качестве такового законодателем предложен институт нотариального удостоверения брачного договора³⁰. Так, «роль нотариального удостоверения сделок сложно переоценить, ведь нотариат, действительно, является своеобразным гарантом законности, защищает права и законные интересы граждан и юридических лиц и предотвращает их нарушение. Безусловно, сложно отрицать, что законодательство в области нотариального удостоверения сделок и регламентации деятельности нотариусов в этой сфере усвершенствуется в ближайшем времени, однако остаются коллизии, которые все же необходимо устранить как можно скорее для увеличения эффективности процедуры нотариальных действий»³¹.

Нотариальная форма сделки выражается в совершении нотариусом удостоверительной надписи на самом документе. «Удостоверительная надпись - краткое изложение сути документа нотариусом как лицом, защищающим права и законные интересы обратившихся к нему лиц. Нотариус совершает удостоверительную надпись как подтверждение того,

²⁹ Апелляционное определение Московского городского суда от 30.09.2014 по делу N 33-25407 // СПС КонсультантПлюс.

³⁰ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2019) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357.

³¹ Остроухова В.В. Нотариальное удостоверение сделок: проблемы и пути их решения // Власть закона. 2017. № 1.

что удостоверяемый им документ выражает волю сторон. Для этого супруги или лица, вступающие в брак, вправе обратиться к нотариусу, работающему в государственной нотариальной конторе, либо к частнопрактикующему нотариусу»³².

«Удостоверенный таким образом документ, изготовленный, как правило, на бумажном носителе, «усиливает» юридическую значимость письменной формы сделки, вызывает больше доверия и определенным образом «возвышает» его над иными доказательствами. Участие нотариуса в совершении сделок обеспечивает их юридическую чистоту, соответствие документов воле участвующих в сделке лиц и самой сделке придает им исключительную прочность»³³.

Таким образом, письменная форма сделки, удостоверенная нотариусом, порождает документ, свидетельствующий о добросовестном и разумном поведении участников совершенной сделки при ее совершении, имеющий неоспоримую ценность с целью защиты прав и законных интересов его обладателя.

Правовая суть, содержание и значение нотариального акта неразрывно связаны с состоянием института нотариата в тот или иной период времени. Полагаем, что нотариально удостоверенный брачный договор является одним из видов нотариальных актов.

«Нотариальный акт представляет собой публичное, властное решение нотариуса по конкретному нотариальному делу, выраженное в письменной форме, основанное на законе и направленное на возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей»³⁴.

Согласно проекту федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» нотариальный акт - это «документ, удостоверенный, выданный или засвидетельствованный нотариусом, иным

³² Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5. С. 21.

³³ Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5. С. 21.

³⁴ Калининченко Т.Г. Нотариальный акт: понятие, содержание, классификации // Нотариальный вестник. 2009. N 5. С. 12.

специально уполномоченным лицом и внесенный в реестр нотариальных действий». Одной из новелл подготовленного к принятию законопроекта является ст. 16, которой предлагается закрепить презумпцию законности и достоверности нотариального акта³⁵. Как отмечает профессор А.А. Мохов, «нотариальные документы впервые прямо предлагается наделить повышенной юридической достоверностью и повышенной доказательственной силой в части сведений о фактах, свидетельствование которых составляет компетенцию нотариуса. При этом из свойства достоверности того или иного нотариального акта обязан исходить широкий круг органов и должностных лиц»³⁶.

Во Франции существует легальное определение нотариального акта - это письменное доказательство в высшем смысле сотрудничества сторон, когда о разногласиях нет и речи³⁷.

Исполнительная сила нотариального акта служит эффективным механизмом защиты прав его участников и является, безусловно, необходимой для развития гражданского оборота, обеспечивая предупреждение правовых конфликтов³⁸. Полагаем, что это в полной мере, самым непосредственным образом можно отнести и к брачному договору как нотариальному акту.

Существование обязательной нотариальной формы следует признать специальным правозащитным механизмом, правозащитной мерой в сфере семейных правоотношений, там, где, по мнению государства, права и интересы субъектов должны охраняться особо надежно.

Вместе с тем, нотариальное удостоверение брачного контракта не должно затрагивать самого содержания сделки, ограничивать свободу волеизъявления сторон и их имущественную самостоятельность.

³⁵ Проект федерального закона от 17 сентября 2013 г. «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

³⁶ Мохов А.А. [Нотариально удостоверенный акт](#) как судебное доказательство // Нотариус. 2013. N 8. С. 5 - 8.

³⁷ Pierru J.-F., Jagr J. Droit notarial professionnel. 2001. P. 116.

³⁸ Загоруйко И.И. Исполнительная сила нотариального акта по законодательству Российской Федерации // Нотариус. 2013. N 4. С. 21.

Согласно ст. 54 Основ законодательства о нотариате нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона.

Немаловажно также, чтобы нотариус напомнил супругам об их обязанности информировать кредиторов о фактах заключения, изменения и расторжения брачного договора, чтобы избежать использования конструкции данного договора с целью ухода от гражданско-правовой ответственности (ст. 46 СК РФ). При невыполнении этой обязанности супруг (супруга) будет отвечать по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

Все это свидетельствует об особой процедуре нотариального удостоверения такой специфической сделки, как брачный договор.

Следует обратить внимание, что система нотариата в зарубежных государствах представляет собой деление нотариусов на частных и государственных. В Японии же нотариат представляет собой орган юстиции и там законодательно закреплено понятие «государственный нотариус»³⁹. Для США характерен институт «публичных нотариусов», которые не обязательно являются квалифицированными юристами, наделены ограниченными полномочиями, по факту они являются всего лишь свидетелями, которые пользуются доверием⁴⁰.

При обращении для составления брачного договора к нотариусу супруги должны предъявить свидетельство о регистрации брака или подтвердить отметками в паспорте существующий статус.

Отдельный вопрос представляет обращение к нотариусу лиц, вступающих в брак. По справедливому утверждению Е.А. Чефрановой и

³⁹ On the notary: Law of Japan of April 14, 1908 N 53. URL: <http://www.koshonin.gr.jp/index2.html>

⁴⁰ Latin notaries in the United States. URL: <http://www.justicemaker.ru/view-article.php?id=3&art=4016>

С.Ю. Чашниковой, будущие супруги не должны подтверждать факт подачи ими заявления в органы загса о регистрации брака⁴¹.

Задача нотариуса в данном случае состоит в том, чтобы удостовериться, что брачный договор намереваются заключить лица, дееспособные, достигшие брачного возраста, не состоящие в близком родстве, не находящиеся в другом зарегистрированном браке и не являющиеся по отношению друг к другу усыновителями и усыновленными лицами.

Вместе тем существует и другая точка зрения. Так, Б.М. Гонгало, который считает, что будущие супруги должны подтвердить свой статус подачей заявления в органы загса⁴².

Соответственно, «перед нотариальным удостоверением сделки нотариус обязан:

- 1) установить личность лиц, обратившихся за нотариальным удостоверением брачного договора;
- 2) установить возраст сторон брачного договора;
- 3) проверить дееспособность сторон брачного договора;
- 4) проверить наличие решения органа опеки и попечительства либо решения суда об объявлении несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным в случае, если за нотариальным удостоверением брачного договора обратилось эмансипированное несовершеннолетнее лицо;
- 5) проверить наличие свидетельства о регистрации брака и отсутствие свидетельства о его расторжении в случае, если брачный договор заключается после государственной регистрации брака;
- 6) проверить полномочия законного представителя ограниченно недееспособного гражданина в случае, если законный представитель дает

⁴¹ Чефранова Е.А., Чашникова С.Ю. Применение семейного законодательства в нотариальной практике: Учебное пособие. М., 2014. С. 42.

⁴² Гонгало Б.М. и др. Нотариат и нотариальная деятельность: Учебное пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / Под ред. В.В. Яркова, Н.Ю. Рассказовой. М., 2009.

согласие на заключение брачного договора»⁴³.

Следует обратить внимание на одно из нотариальных действий, совершаемы в рамках заключения брачного договора. Так, проверка дееспособности лиц носит весьма условный характер, поскольку сегодня не существует юридического механизма проверки дееспособности граждан. Единственно возможные варианты - установление возраста гражданина и отдельные выводы о дееспособности лица нотариус может сделать также в ходе беседы с гражданином, обратившимся за нотариальным удостоверением сделки⁴⁴.

По мнению А.А. Мохова и С.В. Колгановой, «у нотариуса существует несколько возможностей установления недееспособности лица:

1) получение вступившего в законную силу решения суда о признании гражданина недееспособным;

2) получение документа о наличии (отсутствии) нахождения лица на учете в психоневрологическом диспансере;

3) получение справки от врача-психиатра о состоянии здоровья гражданина»⁴⁵.

Вместе с тем, необходимо понимать, что по запросу нотариусов компетентные органы не обязаны предоставлять ему сведения, составляющие врачебную тайну. Соответственно, мы полагаем, что у нотариуса нет законных оснований на получение сведений о состоянии здоровья гражданина, что влечет усложнение ситуации с проверкой дееспособности лица, обратившегося к нотариусу за удостоверением сделки.

При обращении к нотариусу лица, не достигшего брачного возраста, необходимо предъявление разрешения органа местного самоуправления на заключение брака до достижения брачного возраста. Если будет установлен факт недееспособности лица, то заключение брачного договора не

⁴³ Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5. С. 21.

⁴⁴ Антропова И.Р. Нотариальное удостоверение брачного договора // Вестник Удмуртского университета. 2014. N 2. С. 114 - 118.

⁴⁵ Мохов А.А., Колганова С.В. Правовые проблемы проверки нотариусом дееспособности гражданина // Нотариус. 2007. N 1. С. 10.

представляется возможным. При этом опекуном не могут быть совершены за подопечного действия, связанные с заключением брачного договора, поскольку брачный договор является личной сделкой. Аналогичные положения относятся к заключению брачного договора по доверенности.

2.2. Содержание брачного договора

Содержанием брачного договора являются его условия, в соответствии с которыми стороны будут осуществлять свои имущественные права и обязанности. Подчеркивает, что Т.В. Шершень «содержание брачного договора - это выбор и установление правового режима имущества супругов (будущих супругов)»⁴⁶.

Основами законодательства о нотариате установлены определенные требования к оформлению текста брачного договора. Так, среди требований можно выделить следующие:

1. Текст должен быть написан ясно и четко.
2. Относящиеся к содержанию документа суммы и сроки должны быть обозначены хотя бы один раз словами.
3. В отношении физического лица в тексте документа должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства.

По мнению А. Нариньяни и А. Довлатовой, такие меры направлены на исключение разночтений и возможностей по-разному истолковать записанное в брачном договоре⁴⁷.

Основным элементом содержания брачного договора является установление правового режима супружеского имущества. Такой режим, определенный брачным договором, называется договорным режимом супружеского имущества. При создании договорного режима супругам

⁴⁶ Шершень Т.В. Брачный договор как регулятор семейных отношений в России и Республике Беларусь // Семейное и жилищное право. 2001. № 3. С. 53.

⁴⁷ Нариньяни А. От свадьбы до развода. Защита семейного права в России. М.: РИПОЛ классик, 2014. С. 93.

предоставлены весьма широкие права⁴⁸.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Выбранный режим возможен в отношении как всего имущества супругов, так и отдельных его видов и имущества каждого из супругов. Мы полагаем, что необходимо внести изменения в существующую формулировку. Так, более точным было бы говорить о том, что брачным договором может быть изменен как режим общей собственности, так и режим раздельной собственности каждого из супругов. Аналогичное мнение выражено в Постановлении Президиума Санкт-Петербургского городского суда. Так, в нем указано: «В соответствии со ст. 42 СК РФ супруги вправе изменить установленный законом режим собственности как в отношении добрачного имущества, так и в отношении имущества, нажитого в период брака, и определить, что на добрачное имущество распространяется режим общей собственности»⁴⁹.

Исходя из сказанного можно предложить установить в СК РФ «следующие виды правовых режимов супругов. На совместную собственность супругов - режим общей долевой или раздельной собственности, на имущество, находящееся у супругов в общей долевой собственности - режим общей совместной или раздельной собственности, на личное имущество супругов - режим общей совместной или общей долевой собственности»⁵⁰.

По мнению Е.А. Чефрановой и С.Ю. Чашниковой, иное содержание брачного договора приведет к ограничению имущественных отношений супругов⁵¹.

Дискуссионным является вопрос и о том, может ли быть передано на

⁴⁸ Антокольская М.В. Семейное право: учебник. М., 2013. С. 43.

⁴⁹ Постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 11.02.2009 N 44г-24 // СПС Консультант Плюс.

⁵⁰ Акимова И.Ю. Брачный договор: проблемы реализации // Нотариус. 2016. № 8. С. 37.

⁵¹ Чефранова Е.А., Чашникова С.Ю. Применение семейного законодательства в нотариальной практике: Учебное пособие. М., 2014. С. 54.

основании брачного договора передавать имущество одного из супругов, находящееся в его раздельной собственности, другому супругу на праве раздельной собственности. Согласно ст. 36 СК РФ супруги, как участники гражданского оборота, вправе совершать любые сделки с имуществом, находящимся в их раздельной собственности, и если супруги передают друг другу имущество, не меняя его режим, необходимо заключать не брачный договор, а иные сделки по переходу права собственности (дарение, купля-продажа и т.п.).

Исходя из сказанного, брачный договор, содержащий условие по передаче имущества другому супругу, а не меняющий правовой режим имущества, является ничтожным, так как совершен с целью прикрыть другую сделку.

Семейным кодексом предусмотрено, что в брачном договоре могут быть предусмотрены права и обязанности в отношении имущества, которое супруги приобретут в будущем. Иначе на имущество, которое приобреталось супругами после заключения брачного договора, распространялся бы не договорный, а законный режим имущества супругов.

Законодательством отдельных государств предусматривается возможность включения в брачный договор условий, которыми регламентируются неимущественные личные правоотношения супругов. Согласно п. 3 ст. 42 СК РФ в России личные права и обязанности супругов не могут быть урегулированы в брачном договоре. «Перечень условий, включение которых в брачный договор недопустимо, имеет обязательный характер. Запрет закона на включение в брачный договор положений, регулирующих личные неимущественные отношения супругов, обусловлен не только сущностными особенностями этих отношений, но и невозможностью в случае необходимости принудительного осуществления обязанностей личного характера»⁵².

⁵² Шершень Т.В. Брачный договор как регулятор семейных отношений в России и Республике Беларусь // Семейное и жилищное право. 2001. № 3. С. 53.

Аналогичного мнения придерживается и Л.М. Пчелинцева, отмечая, что не включение личных неимущественных отношений в состав брачного договора «обусловлено тем, что, в случае необходимости принудительного исполнения обязательств личного характера сделать это будет невозможно (никого нельзя заставить на основании судебного решения полюбить, уважать и т.д.)»⁵³.

Однако, между супругами возникают различного рода взаимоотношения, одни порождают другие, из неимущественных вытекают имущественные, таким образом, находясь в причинно-следственной связи.

По справедливому замечанию А.С. Цветкова «брачный договор не может включать в себя элементы завещания: он определяет взаимные права и обязанности в отношении имущества в браке или после развода, но не в случае смерти. Другими словами, супруги не могут воспользоваться конструкцией брачного договора для решения имущественных вопросов на случай своей смерти. Одновременно установленный ими договорный режим владения супружеским имуществом влияет на имущественную массу при наследовании. Например, при раздельном владении имуществом половина имущества другого супруга соответственно наследоваться не будет»⁵⁴.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

⁵³ Пчелинцева Л.М. Семейное право России. 5-е изд., перераб. М.: Норма, 2008. С. 156.

⁵⁴ Цветков А.С. Брачный договор как правовой инструмент правозащитной деятельности нотариата // Современное право. 2015. № 10. С. 42.

Цветков А.С. Брачный договор как правовой инструмент правозащитной деятельности нотариата // Современное право. 2015. № 10. С. 42.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

«Любой брачный договор должен содержать ряд важных вспомогательных условий. Прежде всего, это способы определения начального (на момент вступления договора в силу) и конечного (на момент прекращения действия договора) состава имущества, порядок производства описи этого имущества, порядок ведения супругами учета своего имущества (доходов, расходов, движимых вещей, не подлежащих регистрации). Целесообразно также включить положения о судьбе имущества, в отношении которого невозможно определить, кому из супругов оно принадлежит. Отсутствие таких вспомогательных условий может привести к тому, что в процессе исполнения договора возникнет длительный и трудноразрешимый судебный спор, между тем как основной целью заключения брачного договора является именно избежание подобного спора»⁵⁵.

«Данным положением нарушен принцип равенства супругов и нарушена императивная норма п. 3 ст. 35 СК РФ, обязывающая получить нотариально удостоверенное согласие супруга для совершения другим сделок по распоряжению недвижимостью, требующих нотариального удостоверения (регистрации). Кроме того, такое условие ограничивает

⁵⁵ Адаев И.К., Нестерова Т.И. Брачный договор: понятие, правовая природа и содержание // Нотариус. 2014. № 6. С. 34.

правоспособность супруги, лишая ее возможности обращаться в суд с требованием о признании сделки, совершенной без ее согласия, недействительной»⁵⁶.

Вероятность использования в брачном договоре элементов разных договоров показывает его усложненную структуру и дает возможность охарактеризовать его с точки зрения правовой природы как смешанный договор.

Каждый элемент такого договора - это своего рода «самостоятельное соглашение, совокупность таких мини-соглашений, объединенных в единое целое, и представляет собой брачный договор. Брачный договор - это отнюдь не типовый договор, а в самом его тексте могут найти свое отражение элементы таких гражданско-правовых договоров, как договор дарения, безвозмездного пользования, и эта комплексность отличает брачный договор от других супружеских договоров»⁵⁷.

Главная цель брачного договора - обоюдное желание супругов изменить законный режим имущества обеих сторон и заключить его на конкретных условиях свободно и самостоятельно без каких-либо преград.

На сегодняшний день брачный договор является весьма удобным способом регулирования имущественных отношений супругов. Брачный договор является разновидностью гражданско-правового договора по своей правовой природе, и таким образом, на брачный договор распространяются правила об обязательствах, сделках и о договорах.

Сегодня супруги могут самостоятельно устанавливать свои имущественные права и обязанности во время брака, а также после его расторжения. Всё это благодаря брачному договору.

На сегодняшний день большинство пар заключают брачный договор в день регистрации брака, другие же думают о заключении, уже находясь в брачных отношениях. Большинство пар заключают брачный договор в день

⁵⁶ Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. 1999. № 3. С. 76.

⁵⁷ Серебрякова А.А. Имущественные права супругов: проблемы правоприменения // Нотариус. 2017. № 3. С. 13.

регистрации брака, другие же думают о заключении, уже находясь в брачных отношениях.

Количество заключенных брачных договоров с каждым годом только увеличивается. Следует отметить, что помимо имущественных отношений, брачный договор может регулировать отношения между родителями и детьми. К примеру, согласно условиям соглашения, тот из супругов, кто инициирует процедуру расторжения брака, может лишиться не только имущественных прав на недвижимость или авто, но и права на общение с детьми.

Прежде чем решиться на развод потенциальный нарушитель сто раз подумает, стоит ли идти на такие жертвы или все можно попытаться сохранить семью? Непосредственно брачный контракт призван не только для фиксации основных моментов имущественных отношений между супругами, но и для укрепления семейных уз.

ГЛАВА 3. ЗАКЛЮЧЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАЧНОГО ДОГОВОРА

3.1. Заключение брачного договора

Специфика брачного договора предопределяет ряд особенностей, существующих при его заключении, отличающих его от иных договоров.

Правом на заключение брачного договора обладают:

- 1) полностью дееспособные совершеннолетние граждане;
- 2) эмансипированные несовершеннолетние граждане;
- 3) несовершеннолетние, получившие разрешение;
- 4) ограниченно дееспособные совершеннолетние граждане при наличии согласия попечителя.

По мнению ряда авторов, «при заключении брачного договора до регистрации брака его можно рассматривать в качестве договора, заключенного под отлагательным условием. В случае, когда брачный договор заключен после регистрации брака - в любое время в период брака, на него распространяется общее положение гражданского законодательства, в соответствии с которым он вступает в силу с момента его заключения (п. 1 ст. 425 ГК РФ)»⁵⁸.

Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. Современные исследования института брачного договора содержат точку зрения, согласно которой необходимо «установить требование о проставлении в свидетельстве о заключении брака отметки о заключении брачного договора, однако, по нашему мнению, подобная позиция не заслуживает поддержки, поскольку внесение отметки в свидетельство о заключении брака противоречит существу данного

⁵⁸ Адаев И.К., Нестерова Т.И. Брачный договор: понятие, правовая природа и содержание // Нотариус. 2014. № 6. С. 34.

документа. В этом случае более приемлемым представляется ведение публичных реестров удостоверенных брачных договоров. Сказанное тем более актуально, что сегодня конструкция брачного договора нередко используется в качестве эффективного способа уклонения от взыскания задолженностей кредиторами и исполнения супругами обязательств и судебных решений»⁵⁹.

Несомненно, на основании брачного договора раздел общего имущества супругов предпочтительнее правоприменителю, но, как отмечается в научной литературе, применение брачных договоров для смены законного режима имущества (как правило, недвижимости) ведет на практике к судебным спорам из-за «отсутствия или предельной лаконичности правовых норм, регламентирующих порядок их заключения и исполнения». Соответственно, на основе вышесказанного можно констатировать несовершенство правового регулирования⁶⁰.

Одним из дискуссионных остается вопрос о возможности распространения действия брачного договора на прошлый период.

В соответствии с п. 2 ст. 425 ГК РФ стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений.

Исходя из этой нормы, С.В. Сарбаш отмечает, что «положения договора можно распространить на прежний период, но только в том случае, если между сторонами отношения в этот период были»⁶¹.

Если речь идет об имуществе, которое требует государственной регистрации, «то по общему правилу отношения собственности возникают лишь с момента государственной регистрации, поэтому супруг не может быть собственником заранее, пока факт государственной регистрации не

⁵⁹ Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5. С. 21.

⁶⁰ Гладковская Е.И. Семейный договор как основание изменения законного режима имущества супругов // Вестник Пермского университета. Серия: Юридические науки. 2014. N 3 (25). С. 116 - 124.

⁶¹ Сарбаш С.В. Проблемы ретроспективного действия договора в арбитражной практике // Хозяйство и право. 2006. N 1. С. 24.

будет произведен»⁶².

Брачный договор должен быть подписан лицами, его заключившими, а также нотариусом, производившим нотариальное удостоверение договора. «Если по уважительной причине (вследствие физического недостатка, болезни, неграмотности) гражданин не может осуществить подпись собственноручно, то по его просьбе договор может быть подписан другим лицом. При этом подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право осуществлять такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий договор не мог подписать собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ).

Для удостоверения брачного договора граждане вправе обратиться к любому нотариусу, работающему в системе государственного нотариата или занимающемуся частной практикой. Нотариус может оказать помощь в составлении брачного договора»⁶³.

Проект брачного договора может быть составлен при помощи нотариуса, осуществляющего удостоверение договора. Статьей 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате на нотариуса возложена обязанность по разъяснению смысла и назначения брачного договора, а также правовых последствий его заключения⁶⁴.

Нотариус, удостоверяющий брачный контракт, призван быть лицом, которое может оказать необходимую помощь в понимании брачного договора как правового института и юридического факта, разъяснить гражданам правовые последствия включения в брачный договор тех или иных условий, установления имущественных прав и обязанностей. Успешная реализация указанной функции и совершенствование законодательства в данной сфере во многом зависят от теоретического осмысления практики применения института брачного договора.

⁶² Акимова И.Ю. Брачный договор: проблемы реализации // Нотариус. 2016. № 8. С. 37.

⁶³ Афонасенко Ю.В. Нотариальное удостоверение брачного договора // Нотариус. 2015. № 1. С. 4.

⁶⁴ Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5. С. 21.

Согласно Конституции Российской Федерации каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Мы полагаем, что заключение брачного договора, а также его содержание, представляет собой семейную тайну. «Нотариус, помощник нотариуса, работники нотариальной конторы обязаны сохранять в тайне сведения, которые содержатся в брачном договоре и которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, и несут ответственность за их разглашение. Не допускается разглашение самого факта обращения гражданина к нотариусу. Для сохранения тайны нотариального действия в момент его совершения не должны присутствовать посторонние лица.

Вместе с тем требование о сохранении профессиональной (нотариальной) тайны действует лишь в отношении определенного законом круга лиц и никак не свидетельствует об абсолютной закрытости брачного договора. Законом установлена обязанность супругов уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении ими брачного договора (ст. 46 СК РФ). Данная обязанность необходима в целях защиты интересов кредиторов, поскольку иногда содержание брачного договора затрагивает их интересы. Супруг, не выполнивший эту обязанность, отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора»⁶⁵.

В силу отнесения сведений, включенных в брачный договор, к сведениям, составляющим семейную тайну, ни на супругов, ни на нотариуса, осуществившего нотариальное удостоверение договора, не накладываются обязательства по публикации сведений о заключенных брачных договорах. Иное правовое положение кредиторов закрепляет французское законодательство. Согласно ст. 1394 Гражданского кодекса Франции в момент подписания брачного договора сторонам выдается справка, которая содержит в себе полную информацию о сторонах брачного договора, в том числе дату заключения договора, гражданско-правовое положение и место

⁶⁵ Афонасенко Ю.В. Нотариальное удостоверение брачного договора // Нотариус. 2015. № 1. С. 5.

проживания будущих супругов. Перед регистрацией брака такая справка передается регистратору актов гражданского состояния для дальнейшего учета и публикации сведений о заключении брачного контракта⁶⁶. Таким образом, кредитор не только владеет информацией о заключении либо изменении брачного договора, но также может ознакомиться с его содержанием.

Можно заключить, что такого рода соглашения в нашей стране появились относительно недавно, в советский период такие договорные отношения не регулировались законодателем. Сейчас это является распространенной практикой и четко регулируется законом. Заключение данной сделки является правом, а не обязанностью (ст. 421 ГК).

В отсутствие договора регулирование имущественных отношений осуществляется императивными нормами Семейного кодекса РФ. Изучая данный вопрос можно понять, что по своему существу брачный договор регулирует отношения, по большей части касающиеся имущества. Закрепление такого рода договора сначала в ГК РФ, а затем в Семейном кодексе РФ указывает нам на самостоятельность субъектов таких отношений, ведь супруги вправе сами выбирать варианты своего поведения. Отличительной чертой данного договора является его независимость в сроках заключения.

В других договорах, регулируемых в гражданском праве, брачный договор можно заключить когда угодно, не зависимо наступили между супругами брачные отношения либо же они только собираются вступить в официальный брак.

Нельзя говорить о том, что брачный договор является отдельной составляющей подотрасли гражданского права, а именно семейного права. Законодатель напрямую указывает в ГК РФ, что непосредственно существует сама возможность заключения такого рода гражданско-правового договора, что порядок изменения, расторжения договора урегулирован общими

⁶⁶ Code civil de la France (code Napoléon). Médias Infotropes, 2012. P. 384.

принципами и правилами гражданского законодательства, а Семейный кодекс РФ дополняет его особенностями остальных положений.

Важно понимать, что брачный договор, как было сказано раньше, в российском законодательстве, регулирует исключительно имущественные правоотношения. Отношения, вытекающие из личных неимущественных, а именно прав, свобод и интересов человека и гражданина, не являются объектом таких соглашений.

Брачный договор должен заключаться на принципе свободы договора, что прямо указывает нам ГК. Понуждение в вступление такого рода отношений есть прямое нарушение гражданского законодательства.

Интересным моментом в данном вопросе может стать отсутствие в гражданском или семейном законодательстве схожих правил, регулируемых правоотношений, предусмотренных соглашением. В таких случаях действие таких моментов подпадает под общие начала гражданского и семейного права и имеет место быть аналогия права.

Поэтому четкого разделения каких-либо границ в отношении споров учеными, что семейное и гражданское право это две отдельные отрасли права, неуместно. Но, вопрос, касательно брачного договора, к какому роду правоотношений он относится, можно дать однозначный ответ, что брачный договор является составной частью и гражданского права и семейного.

Также предметом споров ученых является вопрос об условности брачного договора(ст.157 ГК РФ), если он заключается перед вступлением будущих супругов в официальный брак, ведь имущество, которое является предметом договора, по существу еще может быть объектом совместной собственности, а также нажитого в совместном браке и т.д. Получается в таком случае договор может иметь консенсуальный характер.

Брачный договор, как некая защита имущественных прав и интересов супругов, не может быть 100% гарантией, что в итоге субъектам брачных отношений будет все устраивать. И брачный договор не является неоспоримым договором.

Например, в случае споров, можно обратиться с иском в суд, если одного из супругов или бывшего супруга не устраивает какие-либо условия договора, так как Конституция РФ гарантирует право граждан на соискание защиты прав и интересов в суде.

Сделка может быть признана судом недействительной в полном объеме или в части по основаниям, предусмотренным ГК РФ для недействительных сделок (ст. 166 ГК):

1. Оспоримые сделки. Например, апелляционным определением Московского городского суда от 37 16.06.2017 № 33-19507/17 брачный договор признан недействительным по ст. 179 ГК РФ. Спорная квартира признана личной собственностью истца в силу ряда обстоятельств, подтверждающих совершение ответчиком в отношении истца насильственных действий и уважительность пропуска истцом срока исковой давности по состоянию здоровья.
2. Ничтожные сделки.

Семейный кодекс прямо предусматривает роль нотариуса в удостоверении договора. Нужно учитывать, что договор не является действительным, если он не заверен у нотариуса. Нотариус обязан разъяснить суть планируемой сделки, правовые последствия и также проверяет, соответствуют ли изложенные по тексту документа положения фактической воле лиц.

Нотариус в данном деле имеет большую роль, во-первых- благодаря нотариусу есть возможность избежать ошибок при составлении договора(договор могут составить супруги самостоятельно);

во-вторых- брачный договор, при пометке нотариуса имеет юридическую силу, что дает право на дальнейшее осуществление брачных правоотношений.

Резюмируя вышесказанное, следует отметить, что брачный договор- это ни что иное как разновидность гражданско-правовых отношений, базирующееся на основах российского гражданского права, вытекающего из

гражданского права и добавляется особенностями положений семейного права, как часть регулирования брачно-супружеских отношений.

3.2. Изменение и прекращение брачного договора

Регулирование имущественных отношений супружеских пар в браке и после его расторжения закреплены нормами Гражданского кодекса Российской Федерации (ст. 253 и 256) и Семейного кодекса Российской Федерации (ст. 33–39, 89–92). В Гражданском кодексе РФ данному типу договора уделено незначительное место, в отличие от иных видов договоров, но все же он является составной частью гражданских отношений.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

Так, по данному поводу С.П. Степкин отмечает, что «изменение брачного договора по воле сторон допускается в любое время, так как изначально такой договор следует рассматривать как основу для возможных корректировок, уточнений и дополнений, которые могут вноситься в ходе совместной жизни супругов. Таким же образом договор может быть в любое время расторгнут по соглашению сторон. Такого рода соглашение совершается в форме, аналогичной заключению договора, и подлежит обязательному нотариальному удостоверению. Кроме того, по требованию одного из супругов такой договор может быть изменен либо расторгнут по судебному решению либо в порядке, установленном ГК РФ для изменения и расторжения договора. При заключении брачного договора или изменении его условий супруги информируются нотариусом о содержании ст. 46 СК РФ»⁶⁷.

Ю.В. Афонасенко указывает, что «изменение договора может осуществляться путем его дополнения новыми условиями или путем корректировки уже имеющихся. Возможно исключение отдельных пунктов

⁶⁷ Степкин С.П. Изменение правового режима имущества супругов // Нотариус. 2017. № 8. С. 21.

брачного договора при сохранении договора в целом. Условия могут быть изменены в силу различных обстоятельств. Один из супругов не вправе отказаться от выполнения условий брачного договора в одностороннем порядке».

Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается.

По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации для изменения и расторжения договора.

Процедура изменения брачного договора отлична от процедуры изменения гражданско-правового договора и состоит в том, что, «во-первых, соглашение об изменении и расторжении брачного договора заключается в той же форме, что и сам договор (условия хозяйственных сделок могут предусматривать иной порядок); во-вторых, односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается»⁶⁸.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

Анализируя положения законодательства, можно сделать вывод о том, что брачный договор, как и любой иной договор, может быть признан недействительным.

Так, Конституционный суд в своем Определении от 21.06.2011 N 779-О-О по данному вопросу постановил: «Использованная в п. 2 ст. 44 СК РФ в целях закрепления основания для признания брачного договора недействительным описательно-оценочная формулировка "условия договора, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение" не свидетельствует о неопределенности содержания данной нормы: разнообразие обстоятельств, оказывающих влияние на имущественное

⁶⁸ Иванова С.В. Брак по контракту // Подготовлен для системы Консультант Плюс, 2018.

положение супругов, делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе. Использование в федеральном законе в данном случае такой оценочной характеристики преследовало цель эффективного применения нормы к неограниченному числу правовых ситуаций, что не может рассматриваться как нарушение конституционных прав. Вопрос о том, ставит ли условие брачного договора одну из сторон в крайне неблагоприятное положение, должен решаться в каждом конкретном случае, исходя из ситуации»⁶⁹.

В свою очередь, Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 05.11.1998 N 15 предусматривает, что «если брачным договором изменен установленный законом режим совместной собственности, то суду при разрешении спора о разделе имущества супругов необходимо руководствоваться условиями такого договора. При этом следует иметь в виду, что в силу п. 3 ст. 42 СК РФ условия брачного договора о режиме совместного имущества, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, один из супругов полностью лишается права собственности на имущество, нажитое супругами в период брака), могут быть признаны судом недействительными по требованию этого супруга»⁷⁰.

Мы полагаем, что в качестве условий, предусмотренных в брачном договоре и ставящих одну из сторон в крайне неблагоприятное положение, необходимо рассматривать условия, в соответствии с которыми один из супругов:

- передает свое добрачное имущество другому супругу;
- один из супругов обязуется оплатить все долги, сделанные как им, так и другим супругом;
- условия, поощряющие расторжение брака, например, путем создания

⁶⁹ Определение Конституционного Суда РФ от 21.06.2011 N 779-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Арбузовой Валентины Павловны на нарушение ее конституционных прав пунктом 2 статьи 44 Семейного кодекса Российской Федерации // СПС КонсультантПлюс.

⁷⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 15 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 1.

имущественной заинтересованности одного из супругов в разводе и др.

В научной литературе высказано мнение, что обязанностью нотариуса при удостоверении брачного договора является разъяснение супругам, что «условие, которое они хотят включить, является таким, которое ставит одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Если же супруги настаивают, то нотариус может удостоверить такой договор»⁷¹.

В судебной практике РФ относительно применения нормы о сроке исковой давности к брачному договору сложился неоднозначный подход. Если в одном судебном решении указывается на неприменение нормы о сроке исковой давности к требованию о признании брачного договора недействительным, поскольку в СК РФ это не предусмотрено⁷², то из другого явствует вывод о применимости исковой давности к требованию о признании брачного договора недействительным и о применении последствий ничтожности брачного договора⁷³.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ в своем Определении от 20 января 2015 г. N 5-КГ14-144, указывая на то, что в СК РФ к требованию о признании брачного договора недействительным срок исковой давности не установлен, в то же время допускает такое применение на основании положений ст. 4 СК РФ в целях стабильности и правовой определенности гражданского оборота⁷⁴. 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»⁷⁵.

В научной литературе высказана точка зрения, согласно которой

⁷¹ Чефранова Е.А., Чашникова С.Ю. Применение семейного законодательства в нотариальной практике: Учебное пособие. М., 2014. С. 56.

⁷² Постановление президиума Санкт-Петербургского городского суда от 09.09.2009 N 44г-144 // СПС КонсультантПлюс.

⁷³ Апелляционное определение Московского городского суда от 22 мая 2013 г. по делу N 11-17902 // СПС КонсультантПлюс.

⁷⁴ Определение Верховного Суда РФ от 20 января 2015 г. N 5-КГ14-144 // СПС КонсультантПлюс.

⁷⁵ Химатов Х.Н. К проблеме применения нормы исковой давности к брачному договору по законодательству Республики Таджикистан и Российской Федерации // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2016. № 1. С. 27.

специальный срок исковой давности по искам о признании брачного договора недействительным устанавливается в п. 1 ст. 44 СК РФ в результате применения отсылочной нормы. Мы полагаем, что данную точку зрения нельзя признать верной. Указанным правилом устанавливаются общие основания недействительности сделок, согласно ГК, по которым брачный договор может быть признан недействительным.

При наличии в брачном договоре условий, согласно которым супруги имеют право передавать друг другу объекты недвижимого имущества, нотариус должен разъяснять сторонам, что переход права собственности на недвижимое имущество должен быть оформлен путем государственной регистрации. Брачный договор может являться только основанием возникновения права частной собственности.

Н.В. Артемьева полагает, что брачный договор является сделкой, которая не подлежит государственной регистрации, однако права на недвижимое имущество, возникшие на основании данной сделки, подлежат обязательной государственной регистрации⁷⁶.

В случае, если брачный договор был заключен до принятия СК РФ необходимо подчеркнуть, что изменения в данный договор, а также его дополнение и расторжение должны осуществляться на основании с норм текущего законодательства.

Соглашение об изменении или расторжении этого договора, как и сам брачный договор, требует письменной формы и нотариального удостоверения.

По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены гражданским законодательством для изменения и расторжения договора. Е.А. Крашенинников, полагает, что изменение и расторжение договора в указанном случае «представляет собой

⁷⁶ Актуальные вопросы нотариальной деятельности: Материалы семинара с представителями и методистами нотариальных палат субъектов РФ. Москва, 19 - 22 ноября 2009 года. М.: ФРПК, 2010. С. 120.

исключительно юрисдикционный способ аннулирования договорного обязательства (например обязательства по предоставлению мужем жене содержания) и осуществляется не действиями сторон, а преобразовательным решением суда»⁷⁷.

Брачный договор может быть расторгнут судом полностью или частично, если будет доказана невозможность исполнения одного или нескольких условий договора.

Договор может быть изменен или расторгнут по требованию одного из супругов в судебном порядке по основанию существенного нарушения договора одной из сторон, иным основаниям, предусмотренным законом или брачным договором.

Наиболее вероятной причиной обоснования одним из супругов своего требования о расторжении брачного договора представляется невозможность исполнения договорных обязательств в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при его заключении (ст. 451 ГК РФ). Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, то договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Так, изменение материального или семейного положения может служить подтверждением того, что обстоятельства, из которых исходили супруги, заключая договор, существенно изменились. Последствиями расторжения брачного договора по указанной причине являются прекращение действия договорного имущественного режима и автоматический возврат законного режима.

Супруги, заключающие брачный договор либо изменяющие условия договора, а также намеревающиеся расторгнуть брачный договор, должны быть проинформированы нотариусом о содержании ст. 46 СК РФ. В соответствии с упомянутой статьей супруг обязан уведомлять своего

⁷⁷ Крашенинников Е.А. Регулятивные и охранительные субъективные гражданские права // Очерки по торговому праву. Вып. 14. Ярославль, 2007. С. 14.

кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора. Кредитор (кредиторы) супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном ст. ст. 451 - 453 ГК РФ.

«Правовые последствия изменения и расторжения брачных договоров можно подразделить на общие и специальные. Общими последствиями будут являться те, которые установлены законом вне зависимости от основания изменения или расторжения. Специальные правовые последствия изменения и расторжения договоров установлены законодателем применительно к основаниям их изменения и расторжения»⁷⁸.

Независимо от того, был брачный договор расторгнут по соглашению сторон или по решению суда, его действие, как правило, прекращается. В то же время следует отграничить прекращение самого договора от прекращения обязательств по договору, поскольку обязательства супругов по брачному договору могут прекращаться не только вследствие его расторжения.

Обязательства сторон прекращаются в зависимости от момента расторжения договора. При наличии взаимного согласия брачный договор прекращается с момента достижения этого согласия, удостоверенного нотариально, а при разрешении дела судом - с момента вступления решения суда в законную силу.

В некоторых случаях действие брачного договора прекращается автоматически. Так, если брачный договор содержал единственное условие, например, установил правовой режим долевой собственности на конкретное недвижимое имущество, являвшееся до этого совместной собственностью супругов, и при этом доля каждого супруга была зарегистрирована в

⁷⁸ Матвеева Н.А. Порядок и правовые последствия прекращения, изменения и расторжения брачного договора в России, Украине и Беларуси // Нотариус. 2015. № 1. С. 38.

установленном порядке, то действие данного брачного договора прекращается в связи с исполнением договорного обязательства.

В конце хотелось бы отметить следующее. В России ежегодно регистрируется более миллиона браков, однако брачные договоры заключают лишь 5 - 6% граждан, да и то имеющих за плечами развод и раздел имущества. Молодые же пары заключение брачного договора считают тем фактором, который может омрачить светлые чувства любви, вызвать недоверие. За последние два года в России количество брачных договоров увеличилось на 8 тысяч. Брачный договор позволяет супругам решить многие материальные вопросы, пока они могут выслушать друг друга и договориться.

По статистике, имущественные споры супругов, которые не позаботились о заключении брачного договора, - одна из самых непростых категорий гражданских дел. Поэтому заключение брачного договора наиболее цивилизованный способ урегулирования возможного спора.

Таким образом, брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда. Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

Брачный договор может быть расторгнут в судебном порядке по основаниям, предусмотренным положениями ГК РФ об оспоримых и ничтожных сделках. Суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение.

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество этого супруга. При недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания.

Взыскание обращается на общее имущество супругов по общим обязательствам супругов, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все, полученное по обязательствам одним из супругов, было использовано на нужды семьи. При недостаточности этого имущества супруги несут по указанным обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них.

Если приговором суда установлено, что общее имущество супругов было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем, взыскание может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или на его часть.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Из представленного в данной работе материала видно, что брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Не только российский, но и мировые правовые порядки сегодня оценивая правовую природу брачного договора, анализируют его на предмет возможности заключения в условиях фактического брака. В различные исторические периоды указанный вопрос решались по-разному. Современное законодательство признает исключительно брак, заключенный в органах ЗАГС.

Для полноценной защиты имущественного положения граждан, исключения случаев заключения брачных договоров, ставящих фактически недееспособного гражданина, но не признанного таким по решению суда, в крайне неблагоприятное положение, необходимо закрепить на законодательном уровне механизм проверки нотариусом дееспособности граждан. Ввиду того что нотариус не обладает юридическими правами и необходимой компетенцией для признания гражданина недееспособным, предлагается расширить перечень оснований для предоставления сведений, составляющих государственную тайну, а именно предоставлять такие сведения по запросу нотариуса.

Одним из наиболее дискуссионных вопросов при заключении брачного договора сегодня остается вопрос о возможности заключения брачного договора по доверенности. Заключение брачного договора по доверенности прямо не запрещено нормами семейного законодательства.

Основываясь на современном применении норм, регламентирующих заключение брачного договора, необходимо отметить, что сегодня нотариусами нередко принимается решение о нотариальном удостоверении брачного договора по доверенности стороны. В силу сказанного считаем

необходимым дополнить ст. 41 СК РФ пунктом 1.3 следующего содержания: «Заключение брачного договора по доверенности невозможно».

При несоответствии граждан требованиям, установленным к субъектному составу брачного договора, нотариусом будет принято решение об отказе удостоверения брачного договора.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

В странах англо-саксонской правовой системой регулирование личных неимущественных отношений супругов брачным договором допускается. Известно, что основным источником права данной правовой системы выступает судебный прецедент, а не нормативный правовой акт, как в системе романо-германского права. Представляется, что разрешить возможные споры, возникающие по поводу исполнения супругами своих обязанностей, имеющих неимущественный характер, в таких странах, как США и Великобритания, является менее проблематичной, нежели, например, в России.

Полагаем, что включать в брачный договор «обстоятельства личного характера», носящих неимущественный характер, например, рождение детей, неверность супруга, злоупотребление спиртными или наркотическими веществами допускать нельзя. В перечисленных случаях правовому регулированию в первую очередь подвергаются именно неимущественные отношения супругов и лишь косвенно их имущественные отношения, что прямо противоречит статье 32 СК РФ.

Не только российский, но и мировые правопорядки сегодня оценивая правовую природу брачного договора, анализируют его на предмет возможности заключения в условиях фактического брака. В различные исторические периоды указанный вопросы решались по-разному.

На практике, режим раздельного имущества закрепляется в брачных контрактах чаще, чем общий. Брачный договор в Австрии направлен на

широкое урегулирование экономических отношений в браке. В случае развода, согласно австрийскому законодательству, имущество должно быть разделено сторонами согласованно.

Во Франции лишь около 10 % супругов заключают брачный договор, причем происходит это обычно тогда, когда дело касается большого количества имущества, а также при повторных браках. Законодательство Хорватии также позволяет супругам возможность, путем заключения брачного договора, изменить или прекратить установленный законом режим собственности супругов (в Семейном Кодексе это называется «ограниченный режим совместной собственности»).

Ограничения в регулировании брачных договоров в Хорватии сведены к минимуму, однако практика заключения брачных договоров в этой стране не является популярной.

В Нидерландах, супруги часто вступают в брачные контракты, изменяя режим общей собственности. В течение последних 50 лет, так называемые «соглашения о взаимозачете» (netting covenant) становятся все более популярными. Более 75 % брачных договоров отражают такую систему. Пары вступают в брак без какой-либо общей собственности, и в соответствии с этим соглашением каждый год доходы обеих сторон, после того как расходы на совместные ведения хозяйства будут вычтены, будут разделены на основании 50/50.

Современные подходы к определению брачно-семейных отношений. Несмотря на сохраняющуюся реальность экономической уязвимости женщины в семье и на рынке труда, прослеживается тенденция, что молодое поколение имеют иное видение регулирования брачно-семейных отношений. Результаты исследований по данной теме показывают, что разделение домашних обязанностей и обязанностей по воспитанию детей претерпевают изменения. По мнению некоторых ученых, тенденция к увеличению количества сожительствующих пар является частью более широкой тенденции к более равному разделению домашнего труда. Таким образом,

можно говорить о том, что классическая идеология традиционной семьи подвергается изменениям.

Тем не менее, сложно представить брачный союз, который полностью основан на равенстве, автономии и независимости. Соответственно, концепция режима общего имущества супругов, представляется сегодня наиболее подходящей системой. Это связано не только с тем, что это самая распространенная система режима собственности, но и как «лучшее решение» для решения современных проблем, таких как фактическое неравноправие мужчин и женщин в семье.

Мы полагаем, что для полноценной защиты имущественного положения граждан, исключения случаев заключения брачных договоров, ставящих фактически недееспособного гражданина, но не признанного таким по решению суда, в крайне неблагоприятное положение, необходимо закрепить на законодательном уровне механизм проверки нотариусом дееспособности граждан. Ввиду того что нотариус не обладает юридическими правами и необходимой компетенцией для признания гражданина недееспособным, предлагается расширить перечень оснований для предоставления сведений, составляющих государственную тайну, а именно предоставлять такие сведения по запросу нотариуса.

Специфика брачного договора предопределяет ряд особенностей, существующих при его заключении, отличающих его от иных договоров.

Правом на заключение брачного договора обладают:

- 1) полностью дееспособные совершеннолетние граждане;
- 2) эмансипированные несовершеннолетние граждане;
- 3) несовершеннолетние, получившие разрешение;
- 4) ограниченно дееспособные совершеннолетние граждане при наличии согласия попечителя.

В силу отнесения сведений, включенных в брачный договор, к сведениям, составляющим семейную тайну, ни на супругов, ни на нотариуса, осуществившего нотариальное удостоверение договора, не накладываются

обязательства по публикации сведений о заключенных брачных договорах. Иное правовое положение кредиторов закрепляет французское законодательство. Согласно ст. 1394 Гражданского кодекса Франции в момент подписания брачного договора сторонам выдается справка, которая содержит в себе полную информацию о сторонах брачного договора, в том числе дату заключения договора, гражданско-правовое положение и место проживания будущих супругов. Перед регистрацией брака такая справка передается регистратору актов гражданского состояния для дальнейшего учета и публикации сведений о заключении брачного контракта⁷⁹. Таким образом, кредитор не только владеет информацией о заключении либо изменении брачного договора, но также может ознакомиться с его содержанием.

Можно заключить, что такого рода соглашения в нашей стране появились относительно недавно, в советский период такие договорные отношения не регулировались законодателем. Сейчас это является распространенной практикой и четко регулируется законом. Заключение данной сделки является правом, а не обязанностью (ст. 421 ГК).

В отсутствие договора регулирование имущественных отношений осуществляется императивными нормами Семейного кодекса РФ. Изучая данный вопрос можно понять, что по своему существу брачный договор регулирует отношения, по большей части касающиеся имущества. Закрепление такого рода договора сначала в ГК РФ, а затем в Семейном кодексе РФ указывает нам на самостоятельность субъектов таких отношений, ведь супруги вправе сами выбирать варианты своего поведения. Отличительной чертой данного договора является его независимость в сроках заключения.

В других договорах, регулируемых в гражданском праве, брачный договор можно заключить когда угодно, не зависимо наступили между

⁷⁹ Code civil de la France (code Napoléon). Médias Infotropes, 2012. P. 384.

супругами брачные отношения либо же они только собираются вступать в официальный брак.

Нельзя говорить о том, что брачный договор является отдельной составляющей подотрасли гражданского права, а именно семейного права. Законодатель напрямую указывает в ГК РФ, что непосредственно существует сама возможность заключения такого рода гражданско-правового договора, что порядок изменения, расторжения договора урегулирован общими принципами и правилами гражданского законодательства, а Семейный кодекс РФ дополняет его особенностями остальных положений.

Важно понимать, что брачный договор, как было сказано раньше, в российском законодательстве, регулирует исключительно имущественные правоотношения. Отношения, вытекающие из личных неимущественных, а именно прав, свобод и интересов человека и гражданина, не являются объектом таких соглашений.

Брачный договор должен заключаться на принципе свободы договора, что прямо указывает нам ГК. Понуждение к вступлению такого рода отношений есть прямое нарушение гражданского законодательства.

Интересным моментом в данном вопросе может стать отсутствие в гражданском или семейном законодательстве схожих правил, регулируемых правоотношений, предусмотренных соглашением. В таких случаях действие таких моментов подпадает под общие начала гражданского и семейного права и имеет место быть аналогия права.

Поэтому четкого разделения каких-либо границ в отношении споров учеными, что семейное и гражданское право это две отдельные отрасли права, неуместно. Но, вопрос, касательно брачного договора, к какому роду правоотношений он относится, можно дать однозначный ответ, что брачный договор является составной частью и гражданского права и семейного.

Также предметом споров ученых является вопрос об условности брачного договора(ст.157 ГК РФ), если он заключается перед вступлением будущих супругов в официальный брак, ведь имущество, которое является

предметом договора, по существу еще может быть объектом совместной собственности, а также нажитого в совместном браке и т.д. Получается в таком случае договор может иметь консенсуальный характер.

Брачный договор, как некая защита имущественных прав и интересов супругов, не может быть 100% гарантией, что в итоге субъектам брачных отношений будет все устраивать. И брачный договор не является неоспоримым договором.

Например, в случае споров, можно обратиться с иском в суд, если одного из супругов или бывшего супруга не устраивает какие-либо условия договора, так как Конституция РФ гарантирует право граждан на соискание защиты прав и интересов в суде.

Сделка может быть признана судом недействительной в полном объеме или в части по основаниям, предусмотренным ГК РФ для недействительных сделок (ст. 166 ГК):

3. Оспоримые сделки. Например, апелляционным определением Московского городского суда от 37 16.06.2017 № 33-19507/17 брачный договор признан недействительным по ст. 179 ГК РФ. Спорная квартира признана личной собственностью истца в силу ряда обстоятельств, подтверждающих совершение ответчиком в отношении истца насильственных действий и уважительность пропуска истцом срока исковой давности по состоянию здоровья.
4. Ничтожные сделки.

Семейный кодекс прямо предусматривает роль нотариуса в удостоверении договора. Нужно учитывать, что договор не является действительным, если он не заверен у нотариуса. Нотариус обязан разъяснить суть планируемой сделки, правовые последствия и также проверяет, соответствуют ли изложенные по тексту документа положения фактической воле лиц.

Нотариус в данном деле имеет большую роль, во-первых- благодаря нотариусу есть возможность избежать ошибок при составлении договора(договор могут составить супруги самостоятельно);

во-вторых- брачный договор, при пометке нотариуса имеет юридическую силу, что дает право на дальнейшее осуществление брачных правоотношений.

Резюмируя вышесказанное, следует отметить, что брачный договор- это ни что иное как разновидность гражданско-правовых отношений, базирующееся на основах российского гражданского права, вытекающего из гражданского права и добавляется особенностями положений семейного права, как часть регулирования брачно-супружеских отношений.

В заключение необходимо сказать о том, что при несоответствии граждан требованиям, установленным к субъектному составу брачного договора, нотариусом будет принято решение об отказе удостоверения брачного договора.

На практике сложно представить такую ситуацию, при которой нотариус вынесет постановление об отказе в совершении нотариального действия в связи с тем, что за совершением такого действия обратился недееспособный гражданин.

В связи с отсутствием необходимых для признания гражданина недееспособным юридических прав и квалифицированных знаний в области медицины, а также ввиду закрепленного на законодательном уровне процесса признания гражданина недееспособным, при удостоверении дееспособности гражданина нотариус руководствуется презумпцией дееспособности гражданина, установленной ст. 21 ГК РФ и связанной с достижением совершеннолетия.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ

Правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации от 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-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Российская газета. 1993. 25 дек.
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ. 1996. N 1. Ст. 16.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. N 46. Ст. 4532.
5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2019) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357.
6. Проект федерального закона от 17 сентября 2013 г. «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

Специальная литература:

7. Адаев И.К., Нестерова Т.И. Брачный договор: понятие, правовая природа и содержание // Нотариус. 2014. № 6.
8. Акимова И.Ю. Брачный договор: проблемы реализации // Нотариус. 2016. № 8. С. 37.

9. Актуальные вопросы нотариальной деятельности: Материалы семинара с представителями и методистами нотариальных палат субъектов РФ. Москва, 19 - 22 ноября 2009 года. М.: ФРПК, 2010.
10. Альбиков И.Р. Брачный договор: актуальные вопросы заключения договора // Нотариус. 2010. N 2.
11. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. М., 2013.
12. Антропова И.Р. К вопросу о правовой природе брачного договора в современном семейном праве России // Вестник Удмуртского университета. Серия "Экономика и право". 2013. N 2.
13. Антропова И.Р. Нотариальное удостоверение брачного договора // Вестник Удмуртского университета. 2014. N 2.
14. Афонасенко Ю.В. Нотариальное удостоверение брачного договора // Нотариус. 2015. № 1.
15. Бондов С.Н. Брачный договор. М., 2000.
16. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 2005.
17. Букшина С.В. Заключение брачного договора несовершеннолетними, вступающими в брак как элемент дееспособности // Нотариус. 2014. № 6.
18. Гладковская Е.И. Семейный договор как основание изменения законного режима имущества супругов // Вестник Пермского университета. Серия: Юридические науки. 2014. N 3 (25).
19. Гонгало Б.М. и др. Нотариат и нотариальная деятельность: Учебное пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / Под ред. В.В. Яркова, Н.Ю. Рассказовой. М., 2009.
20. Гришин И.П., Мышкин А.В. К вопросу о регулировании личных неимущественных отношений в брачном договоре // Юрист. 2009. N 10.
21. Грудцына Л.Ю. Семейное право: Краткий курс. М., 2005.
22. Жилинкова И.В. Брачный договор. Харьков: Ксилон, 2005.

23. Загоруйко И.И. Исполнительная сила нотариального акта по законодательству Российской Федерации // Нотариус. 2013. N 4.
24. Иванова С.В. Брак по контракту // Подготовлен для системы Консультант Плюс, 2018.
25. Имансу А.С. Брачный договор как способ защиты прав женщин и детей // Нотариус. 2016. № 1.
26. Кабышев О.А. Личные и имущественные права и обязанности супругов. М., 1998.
27. Калиниченко Т.Г. Нотариальный акт: понятие, содержание, классификации // Нотариальный вестник. 2009. N 5.
28. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) (постатейный) / О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева и др.; под ред. С.А. Степанова. М.: Проспект, 2015.
29. Корнаухов Е. Брачный договор. Что важно знать при его заключении // Юрист спешит на помощь. 2014. № 4.
30. Крашенинников Е.А. Регулятивные и охранительные субъективные гражданские права // Очерки по торговому праву. Вып. 14. Ярославль, 2007.
31. Левушкин А.Н. Правовое регулирование института брачного договора // Российский юридический журнал. 2002. N 4.
32. Леженникова И.М. Может ли нотариус защитить имущественные права несовершеннолетних при удостоверении брачного договора с их участием // Нотариус. 2013. N 4.
33. Лушников А.М., Лушникова М.В., Тарусина Н.Н. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения. М., 2015.
34. Максимович Л.Б. Брачный договор (контракт). Правовые режимы имущества супругов. М., 2001.
35. Максимович Л.Б. Брачный договор в российском праве. М.: Издательство «Ось-89», 2003.

36. Масевич М.Г. Семейный кодекс Российской Федерации (с кратким комментарием). М.: Юрид. лит., 2005.
37. Матвеева Н.А. Порядок и правовые последствия прекращения, изменения и расторжения брачного договора в России, Украине и Беларуси // Нотариус. 2015. № 1.
38. Матвеева Н.А. Правовая природа брачного договора по праву России, Украины и Беларуси // Нотариус. 2012. N 5.
39. Москаленко М.Н., Имансу А.С. Недействительность брачного договора: сравнительный анализ зарубежной и российской практики // Нотариус. 2015. N 4.
40. Мохов А.А. Нотариально удостоверенный акт как судебное доказательство // Нотариус. 2013. N 8.
41. Мохов А.А., Колганова С.В. Правовые проблемы проверки нотариусом дееспособности гражданина // Нотариус. 2007. N 1.
42. Мыскин А.В. Брачный договор в системе российского частного права. М., 2012. 172 с.
43. Мыскин А.В. Брачный договор: гражданско-правовой договор или договор особого рода // Гражданское право. 2006. N 2.
44. Нариньяни А. От свадьбы до развода. Защита семейного права в России. М.: РИПОЛ классик, 2014.
45. Невзгодина Е.Л. Соглашение о разделе имущества супругов и брачный договор // Вестник Омского университета. Сер. «Право». 2012. N 1(30).
46. Нечаева А.М. Новый Семейный кодекс // Государство и право. 1996. N 6.
47. Остроухова В.В. Нотариальное удостоверение сделок: проблемы и пути их решения // Власть закона. 2017. № 1.
48. Побережный С.Г. Нотариально удостоверенный брачный договор как вид нотариального акта и доказательственная презумпция при защите прав супругов // Нотариус. 2018. № 5.

49. Пчелинцева Л.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М., 1999.
50. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. 5-е изд., перераб. М.: Норма, 2008.
51. Ралько В.В. Нотариальное удостоверение семейных соглашений на примере брачного договора // Судья. 2017. № 6.
52. Савельев Д.Б. Соглашения в семейной сфере. М., 2017.
53. Сарбаш С.В. Проблемы ретроспективного действия договора в арбитражной практике // Хозяйство и право. 2006. N 1.
54. Семейное право / Под ред. С.О. Лозовской. М., 2014.
55. Серебрякова А.А. Имущественные права супругов: проблемы правоприменения // Нотариус. 2017. № 3. С. 13.
56. Слепакова А.В. Правоотношения собственности супругов. М., 2005.
57. Слепакова А.В. Правоотношения собственности супругов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.
58. Сосипатрова Н.Е. Брачный договор: правовая природа, содержание, прекращение // Государство и право. 1999. N 3.
59. Степкин С.П. Изменение правового режима имущества супругов // Нотариус. 2017. № 8.
60. Степкин С.П. Правовая природа брачного договора // Семейное и жилищное право. 2018. № 2.
61. Трофимова Г.А. Брачный договор как основание регулирования имущественных отношений супругов // Нотариус. 2014. № 1. С. 13.
62. Трофимова Г.А. Брачный договор как основание регулирования имущественных отношений супругов // Нотариус. 2014. № 1.
63. Функ Я.И. Брачный договор. Имущественные отношения супругов, их участие в хозяйственных обществах и товариществах. Минск: Амалфея, 2000.

64. Химатов Х.Н. К проблеме применения нормы исковой давности к брачному договору по законодательству Республики Таджикистан и Российской Федерации // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2016. № 1.

65. Цветков А.С. Брачный договор как правовой инструмент правозащитной деятельности нотариата // Современное право. 2015. № 10.

66. Чефранова Е.А. Имущественные отношения в российской семье: практическое пособие. М., 1997.

67. Чефранова Е.А. Имущественные отношения супругов: Науч.-практ. пособие. М., 2008.

68. Чефранова Е.А. Механизм семейно-правового регулирования имущественных отношений супругов: монография. М., 2007.

69. Чефранова Е.А. Правовое регулирование имущественных отношений супругов // Российская юстиция. 1996. N 7.

70. Чефранова Е.А., Чашникова С.Ю. Применение семейного законодательства в нотариальной практике: Учебное пособие. М., 2014.

71. Шершень Т.В. Брачный договор как регулятор семейных отношений в России и Республике Беларусь // Семейное и жилищное право. 2001. № 3.

72. Щербина Г.А. Она в «браке», он - свободен от него или О фактическом браке // Вестник Ессентукского института управления, бизнеса и права. 2016. N 13.

73. Эрделевский А.М. Гражданское и семейное законодательство в нотариальном аспекте // СПС КонсультантПлюс, 2018.

Источники на иностранном языке

74. Code civil de la France (code Napoléon). Médias Infotropes, 2012.

75. Galez L. Regime of property relations between spouses in accordance with French law. F., 1996.
76. Latin notaries in the United States. URL: <http://www.justicemaker.ru/view-article.php?id=3&art=4016>
77. On the notary: Law of Japan of April 14, 1908 N 53. URL: <http://www.koshonin.gr.jp/index2.html>
78. Piepu J.-F., Jagr J. Droit notarial professionnel. 2001.

Материалы юридической практики:

79. Определение Конституционного Суда РФ от 21.06.2011 N 779-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Арбузовой Валентины Павловны на нарушение ее конституционных прав пунктом 2 статьи 44 Семейного кодекса Российской Федерации // СПС КонсультантПлюс.
80. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 15 (ред. от 06.02.2007) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. N 1.
81. Кассационное определение Верховного суда Республики Татарстан от 16.01.2012 по делу N 390/2012 // СПС КонсультантПлюс.
82. Определение Верховного Суда РФ от 20 января 2015 г. N 5-КГ14-144 // СПС КонсультантПлюс.
83. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 24.05.2016 N 18-КГ16-10 // СПС КонсультантПлюс.
84. Постановление Президиума Московского областного суда от 27.03.2002 N 403 // СПС КонсультантПлюс.
85. Определение Московского городского суда от 20.01.2014 N 4г/7-13/14 // СПС КонсультантПлюс;

86. Определение Московского городского суда от 24.06.2015 N 4г/8-6449 // СПС КонсультантПлюс;
87. Апелляционное определение Московского городского суда от 30.09.2013 по делу N 11-28971/13 // СПС КонсультантПлюс.
88. Апелляционное определение Московского городского суда от 24.12.2015 по делу N 33-48650/2015 // СПС КонсультантПлюс.
89. Постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 11.02.2009 N 44г-24 // СПС Консультант Плюс.
90. Постановление президиума Санкт-Петербургского городского суда от 09.09.2009 N 44г-144 // СПС КонсультантПлюс.
91. Апелляционное определение Московского городского суда от 22 мая 2013 г. по делу N 11-17902 // СПС КонсультантПлюс.
92. Апелляционное определение Московского городского суда от 30.09.2014 по делу N 33-25407 // СПС КонсультантПлюс.