

Трибуна молодого ученого

УДК 347.61/.64

DOI: 10.26456/vtpravo/2023.1.135

О ПОНЯТИЯХ СЕМЕЙНОГО ПРАВА В КОНТЕКСТЕ СОГЛАСИЯ

Е.П. Титаренко

ФГБОУ ВО «Алтайский государственный университет», г. Барнаул

Объектом исследования являются следующие понятия семейного права: согласие, соглашение, договор. Целью настоящего исследования является определение лексического значения, соотношения указанных понятий, правовых форм «согласия», регламентированных в СК РФ. Обосновывается приоритетность индивидуального правового регулирования с использованием договорных конструкций, поскольку такое регулирование является более гибким по сравнению с законодательным. Сформулирована позиция автора о значении индивидуального регулирования семейных отношений, о том, что соглашение и договор являются формой согласия, о необходимости исключения из текстовой редакции принципа семейного права «разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию» прилагательного «взаимный».

Ключевые слова: согласие, соглашение, договор, взаимное согласие, семейные отношения.

Действующее семейное законодательство, включая Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ) [2], широко использует такие понятия, как «согласие», «соглашение», «договор», которые, являясь близкими по смысловому значению, в юриспруденции имеют отличия, определяемые содержанием этих понятий, правовыми последствиями их применения. Такое терминологическое разнообразие требует своего анализа, сравнительной характеристики и определения целесообразности использования Семейным кодексом РФ.

Начать рассуждения, полагаем, нужно с исследования лексического значения этих терминов, поскольку оно не может не учитываться законодателем при осуществлении правового регулирования. Нужно заметить, что лексическое значение термина «согласие», используемого СК РФ, отличается от других терминов (договор, соглашение) большим разнообразием. Понятие «согласие», не имеет значение, в какой сфере оно используется, означает отсутствие конфликта, претензий, спора.

Толковый словарь русского языка С.И. Ожегова определяет согласие так:

1) подтверждение или разрешение в ответ на просьбу, приказ или вопрос;

2) единство мнений, точек зрения;
3) гармоничность, соразмерность; отсутствие противоречий, конфликтов [11].

Как видно, в пункте 1 под согласием понимается одобрение кем-либо действия, поведения, мнения иного субъекта. Другими словами, это действие одностороннее, не предполагающее договоренности по каким-либо вопросам.

Также под согласием понимается и результат договоренности – единство воли по каким-либо обсуждаемым вопросам (пункт 2). Здесь обязательно наличие нескольких субъектов, которые путем обсуждения, дискуссий и т. д. пришли к единому мнению, достигли согласия. Если использовать юридическую терминологию, то можно назвать такое согласие двусторонним или многосторонним актом.

В пункте 3 представлено еще одно значение термина «согласие» – гармония, отсутствие противоречий, конфликтов. Здесь, на наш взгляд, имеется в виду состояние единства, гармонии, в котором находятся субъекты отношений.

Разнообразие лексических значений данного термина предопределило и многообразие правовых форм его воплощения в нормах СК РФ. В подавляющем большинстве случаев СК РФ использует термин «согласие» в значении «одобрение чего-либо, подтверждение или разрешение в ответ на просьбу, позволение совершить какое-либо действие». Другими словами, термин «согласие» используется в СК РФ как односторонний акт, совершая который лицо выражает свое положительное (при возражении отрицательное) отношение к определенному юридическому действию другого лица. Так, согласно ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка и т. п. (ст. 15, 21, п. 2 ст. 22 СК РФ и т. д.).

При этом важно заметить, что «согласие» в рассматриваемом значении, хоть и может быть названо односторонним актом, всегда взаимно. Субъект правоотношений, дающий согласие, выражает свою реакцию (положительную или отрицательную) в ответ на какую-либо просьбу другого лица. Выражающий согласие не совершает действие сам по себе, изолированно от других субъектов, а наоборот, содержание его согласия предопределено содержанием просьбы другого субъекта.

В ряде случаев СК РФ предусматривает, что легитимность действия одного лица зависит от наличия согласия на совершение этого действия несколькими лицами, каждое из которых действует самостоятельно, независимо от мнения и воли другого лица, которое также выражает свое индивидуальное согласие или несогласие. Здесь тоже присутствует взаимность, однако не между лицами, дающими согласие, а между лицом, которому это согласие необходимо, и лицами, которые его выражают. Все лица, дающие согласие, реагируют на просьбу лица,

которому это согласие необходимо. Перечень лиц, чье согласие требуется, не произвольно придуман законодателем, а предопределен субъектным составом конкретного семейного правоотношения. Так, согласно ст. 15 СК РФ «медицинское обследование лиц, вступающих в брак, ... проводится ... с согласия лиц, вступающих в брак». В данной норме четко определен состав субъектов, чье согласие на медицинское обследование необходимо получить медицинской организации системы здравоохранения.

В ряде случаев законодатель подразумевает наличие согласия (презюмируемое согласие), не требуя выражения согласия вове определенные способы, в определенной форме. Примером таких случаев могут служить положения п. 2 ст. 35 СК РФ, в соответствии с которыми при совершении сделки по распоряжению общим имуществом одним из супругов, предполагается, что он действует с согласия другого супруга.

Необходимо заметить, что согласие в анализируемом значении понимается в целом ряде случаев СК РФ и тогда, когда данный термин вообще не употребляется в правовой норме. Речь идет о нормах СК РФ, содержащих словосочетание «учет мнения ребенка»: при решении в семье любого вопроса (ст. 57 СК РФ), в том числе вопросов воспитания и образования детей (п. 2 ст. 65 СК РФ), при назначении опекуна (попечителя) (п. 4 ст. 145 СК РФ) и др. Можно сказать, что «в данных нормах речь идет об особом виде согласия» [8, с. 23].

Термин «согласие» в иных двух значениях, указанных в данной статье, используется СК РФ исключительно в сочетании с прилагательными «взаимный», «обоюдный». Несмотря на то что «согласие» всегда имеет качество взаимности, использование названных прилагательных обусловлено, как нам кажется, желанием законодателя отличать «согласие» в значении «односторонний акт» от двустороннего или многостороннего акта, а также для того, чтобы выделить состояние согласия в отдельную базовую категорию семейного права, на которой основываются большинство принципов семейного права, указанных в п. 1 ст. 1 СК РФ. Однако акцент на взаимности кажется нам излишним, поскольку в значении термина «согласие» взаимность заложена изначально.

При этом необходимо заметить, что прилагательные «взаимный», «обоюдный», употребляемые в сочетании со словом «согласие», существенно сужают лексическое значение последнего. За подтверждением данного тезиса также обратимся к толковому словарю русского языка. «Взаимное согласие» в нем определяется так:

- 1) обоюдный, оказываемый друг другу. Взаимная помощь;
- 2) мирные, дружественные отношения, консенсус;
- 3) соглашение, взаимная договоренность, общность взглядов, мнений [5].

СК РФ использует сочетание «взаимное согласие» в следующих значениях: особое состояние между людьми, названное в толковых словарях как отношения единства, гармонии, согласия; мирные дружественные отношения; а также согласованность воли по конкретному вопросу, консенсус, соглашение. Итак, в первую очередь, «взаимное согласие» означает состояние единства, гармонии, согласия между членами семьи, которое является содержанием принципа семейного права «разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию» (п. 3 ст. 1 СК РФ).

Акцент на взаимном согласии в содержании принципа семейного права, бесспорно, верен. Однако, мы полагаем, что, определив возможность разрешения вопросов семейной жизни по взаимному согласию, СК РФ вывел из пределов действия данного принципа «согласие» как односторонний акт, что вряд ли согласуется с существом семейных отношений. Как указывалось выше, в целом ряде случаев реализация семейных прав и исполнение семейных обязанностей невозможны: без одобрения, разрешения одним субъектом действий другого; без учета мнения ребенка, а это особый вид согласия. Наличие в семье согласия во всех трех значениях, указанных выше, является показателем добрых, дружественных отношений между ее членами, основанных на чувствах взаимной любви и уважения, о чем говорится в п. 1 ст. 1 СК РФ. В связи со сказанным предлагаем скорректировать вербальную конструкцию принципа семейного права – «разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию», убрав из его содержания прилагательное «взаимный». «Разрешение внутрисемейных споров по согласию» кажется нам более корректным с точки зрения учета всех возможных лексических значений термина «согласие», так необходимого в целом ряде случаев для добровольного осуществления семейных прав и надлежащего исполнения семейных обязанностей.

Еще одно значение сочетания «взаимное согласие», используемое СК РФ, – это двусторонний акт, взаимная договоренность, консенсус, соглашение. Другими словами, законодатель, показывая как важно разрешение вопросов семейной жизни по взаимному согласию, допускает и даже приветствует заключение субъектами семейных отношений двусторонних актов, которые он называет «взаимное согласие», «соглашение», «договор». Так, согласно п. 1 ст. 12 СК РФ для заключения брака необходимо взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак; для расторжения брака в органах ЗАГСа требуется взаимное согласие супругов и отсутствие общих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 19 СК РФ), а также иные случаи (п. 2 ст. 101 СК РФ; п. 1 ст. 114 СК РФ, ст. 144 СК РФ).

В остальных случаях, подразумевая двусторонний акт, СК РФ использует термины «договор», «соглашение». Последнее используется гораздо чаще, чем сочетание «взаимное согласие» или термин «договор».

Впервые оно встречается в ст. 5 СК РФ, где, как нам кажется, законодатель вкладывает в это слово особое значение – правовая конструкция, с помощью которой члены семьи могут регулировать свои семейные права и обязанности. Здесь акцентируется внимание на крайне важном для субъектов семейных правоотношений в частности и семейного права в целом элементе механизма правового регулирования – «соглашении».

Примечательно и то, что данная статья расположена в Разделе I СК РФ, названном «Общие положения». Данный тезис дает право заявить, что законодатель допускает и одобряет индивидуальное правовое регулирование при решении разных вопросов семейной жизни: «В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона)». Наш тезис может быть дополнен ссылкой на п. 1 ст. 7 СК РФ, в соответствии с которым закон наделяет субъектов семейных отношений правом по своему усмотрению распоряжаться принадлежащими им семейными правами, в том числе правом использовать договорные средства для решения внутрисемейных вопросов.

Термин «соглашение» также используется в СК РФ как признак, означающий единство воли, согласие: «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» (ст. 40 СК РФ).

Во всех остальных случаях термин «соглашение» употребляется в СК РФ как взаимная договоренность – двусторонний семейно-правовой акт. Так, в ст. 23 СК РФ говорится, что при расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить в суд соглашение о детях, ст. 38 СК РФ называет соглашение о разделе общего имущества супругов, соглашение об уплате алиментов (ст. 99 СК РФ) и другие случаи. В целом ряде норм данный термин употребляется при дублировании наименования указанных выше соглашений (ст. 89–91 и т. д.).

Мы полагаем, что в каком бы значении СК РФ не использовал термин «соглашение», его можно назвать одной из форм выражения согласия, когда субъекты путем переговоров, обсуждений пришли к единому мнению, достигли консенсуса, результатом чего явилось соглашение. Подтвердить данный тезис мы бы хотели ссылкой на ст. 6 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), которая, как это не удивительно, не содержит термин «договор», а использует термин «соглашение», несмотря на то, что именно договор в гражданском праве называется средством индивидуального

регулирования. Законодатель совершенно обосновано делает акцент на согласованности воли и достижении единства мнений по конкретным условиям договора, что в ст. 420 ГК РФ называется соглашением.

Что касается термина «договор», то он достаточно часто встречается в СК РФ. Анализ всех случаев употребления СК РФ данного термина позволяет заявить, что в ряде норм термин «договор» означает двусторонний акт иной отраслевой принадлежности: международный договор (ст. 6, 126.1, 165 СК РФ), гражданско-правовой договор (п. 2 ст. 46, ст. 112 СК РФ).

В остальных случаях термин «договор» употребляется в сочетании со словом «брачный», а также в наименовании отдельных актов: договор об осуществлении опеки и попечительства, договор о приемной семье, договор о патронатной семье, если он предусмотрен законами субъектов РФ (п. 6 ст. 145 СК РФ).

Можем предположить причину выбора данного термина применительно к брачному договору. Вероятно, законодатель использовал данный термин для того, чтобы отграничить «брачный договор» от «взаимного согласия» на заключение брака, предусмотренного п. 1 ст. 12 СК РФ. Договорная природа брака признается юридическим научным сообществом за редким исключением и с разницей во мнениях относительно вида договора, лежащего в основе брака. Так, О.Ю. Ильина считает, что, вступая в брак, мужчина и женщина заключают договор о совместной деятельности [8, с. 14]. М.В. Антокольская полагает, что вступающие в брак лица заключают соглашение о вступлении в брак [3, с. 124]. Ю.Ф. Беспалов называет брак союзом мужчины и женщины [4, с. 211]. Напротив, Е.В. Горденюк, несмотря на совершенно очевидную, на наш взгляд, позицию СК РФ о признании договорной природы брака, отрицает ее [6, с. 138].

Что касается наименования ряда конструкций, используемых СК РФ и содержащих в названии термин «договор» (договор об осуществлении опеки и попечительства, договор о приемной семье, договор о патронатной семье), то можно сделать следующее предположение. В литературе выделяют так называемые организационные отношения, относящиеся к предмету правового регулирования семейного права [10, с. 8], и направленные на упорядочение (нормализацию) иных общественных отношений, действий их участников [9, с. 45]. К таким отношениям ученые относят, в частности, отношения по выявлению и учету детей, оставшихся без попечения родителей [10, с. 8].

Профессор О.Ю. Ильина обращает внимание на проблему сочетания в семейном праве частного и публичного интересов, требующую решения, «которое выражается в необходимости определения оптимального варианта границ, или рамок частноправовых приоритетов и недопустимости противопоставления публичных и частных интересов друг другу» [7, с. 37]. В этой связи, полагаем, обоснован выбор

законодателем термина «договор» применительно к оформлению отношений по осуществлению опеки и попечительства, созданию приемной семьи, поскольку данные отношения являются публичными и находятся под контролем государства. Термин «договор» в данном случае в большей степени, чем «взаимное согласие» или «соглашение», отражает публичный характер этих отношений. «Соглашение», наоборот, на наш взгляд, отражает лично-доверительный характер связей внутри семьи, который влияет на виды соглашений, заключаемых субъектами семейных отношений, их содержание.

Резюмируя все сказанное выше можно констатировать следующее. Лексическое значение понятия «согласие» означает: во-первых, одобрение (неодобрение), разрешение; во-вторых, состояние мира, взаимопонимания; в-третьих, единство мнений, результат договоренности. Однако согласие, в каком бы значении оно не использовалось СК РФ, всегда взаимно. Даже тогда, когда речь идет об одностороннем акте, взаимность проявляется в том, что соглашающийся принимает чье-то мнение, выраженное другим субъектом.

СК РФ использует термин «согласие» только в значении «одобрение (неодобрение), разрешение в ответ на просьбу». При этом правовые формы согласия, используемые СК РФ, весьма разнообразны: прямое указание на необходимость получения согласия, презюмируемое согласие, учет мнения ребенка как особая форма согласия.

Термин «соглашение» впервые встречается в ст. 5 СК РФ, обозначая договорные средства регулирования семейных отношений их участниками, расширяя тем самым диспозитивное начало в семейном праве, ориентируя участников семейных отношений на самостоятельное решение внутрисемейных вопросов. Данный термин встречается при наименовании ряда семейных актов, имеющих лично-доверительный характер, и означает результат договоренности по всем существенным для сторон условиям.

Термин «договор» используется СК РФ при наименовании двусторонних актов иной отраслевой принадлежности: гражданско-правовые договоры, международно-правовые договоры. Также он встречается в наименовании некоторых договоров, имеющих публично-правовой характер (договор о приемной семье, договор об осуществлении опеки и попечительства и др.).

Список литературы

1. Федеральный закон от 15.11.1997 г. № 143 «Об актах гражданского состояния» // СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.
2. Федеральный закон от 29.12.1995 г. № 223 «Семейный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
3. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М.: Юрист, 1996. 336 с.

4. Беспалов Ю.Ф., Якушев А.П. Гражданское право в схемах: учеб. пособие. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2015. 288 с.
5. Большой толковый словарь русского языка / п/р С.А. Кузнецова. Спб.: Норинт, 1998. 1536 с.
6. Горденюк Е.В. Брак и договор: сравнительно-правовой аспект // Вестник Московского университета МВД России. 2017. № 1. С. 138–141.
7. Ильина О.Ю. Проблемы интереса в семейном праве Российской Федерации. М.: Городец, 2007. 192 с.
8. Ильина О.Ю. Современная российская семья как договор простого товарищества // Семейное и жилищное право. 2019. № 1. С. 14–17.
9. Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения. Категории науки гражданского права: Избранные труды: В 2 т. М.: Статут, 2005. Т. 1. 490 с.
10. Семейное право: Учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; п/р П.В. Крашенинникова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2019. 243 с.
11. Толковый словарь Ожегова С.И. онлайн [Электронный ресурс]. URL: <https://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=29636> (дата обращения: 18.12.2022).
12. Штыков Д.В. Категория «согласие» среди основных понятий в семейном праве РФ: дис. ... канд. юр. наук: 12.00.03: утв. 26.08.2010. М., 2010. 207 с.

Об авторе:

ТИТАРЕНКО Елена Петровна – старший преподаватель кафедры Трудового, экологического права и гражданского процесса ФГБОУ ВО «Алтайский государственный университет» (656049, пр. Ленина, 61, Барнаул, Россия), SPIN-код: 4550-3230, AuthorID: 848141, e-mail: eptitarenko@bk.ru

ON THE CONCEPTS OF FAMILY LAW IN THE CONTEXT OF MUTUAL CONSENT

E.P. Titarenko

Altai State University, Barnaul

The object of research is the following concepts of family law: consent, agreement, contract. The purpose of this study is to determine the lexical meaning, the correlation of these concepts, the legal forms of "consent" regulated in the RF IC. The priority of individual legal regulation using contractual structures is substantiated, since such regulation is more flexible than the legislative one. The author's position is formulated on the importance of individual regulation of family relations, that an agreement and a contract are a form of consent, on the need to exclude the adjective "mutual" from the text edition of the principle of family law "resolving intra-family issues by mutual consent".

Keywords: *consent, agreement, contract, mutual consent, family relations.*

About author:

TITARENKO Elena – Senior Lecturer of the Department of Labor, Environmental Law and Civil Procedure of the Altai State University (656049, Lenin Ave., 61, Barnaul, Russia), SPIN-code: 4550-3230, AuthorID: 848141, e-mail: eptitarenko@bk.ru

Титаренко Е.П. О понятиях семейного права в контексте согласия // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2023. № 1 (73). С. 135–143.

Статья поступила в редакцию 26.12.2022 г.

Подписана в печать 27.02.2023 г.