

Помимо всего прочего, это налагало ответственность на родителей виновного, членов его рода. В народе высоко почитались честность, верность слову, обязательность, ответственность, от соблюдения которых во многом зависел авторитет всего рода. Нормы, регулировавшие гражданские отношения в государстве, находились в процессе постоянного совершенствования для соответствия реалиям времени и сохранения актуальности. Кочевники, населявшие территорию нынешнего Казахстана, издревле вступали в экономические, культурные, политические отношения с другими народами, и в соответствии с предписаниями законов защищали права отдельных людей, а порой и всей страны, когда возникала угроза ее интересам, тем самым охраняя политический строй, правовую систему кочевого государства.

Древняя правовая система, регулировавшая отношения в родовом обществе, дает начало современному гражданскому законодательству. Так же и система казахского обычного права, призванная обеспечивать права и интересы всех членов общества в гражданских правоотношениях, во всех сферах, будь то права собственности, наследования, брачно-семейные отношения, торговля или мена, изначально зародилась как регулятивные нормы, прошла многовековой опыт применения и стала источником гражданских норм следующих поколений.

1. Григорьев В.В. О скифском народе – саках. - Алматы: ТОО «ХАНТ», 1998. - 256 с.
2. Сапарғалиев Ғ.С., Ғаббасұлы Ғ. Қазақ көшпелі қоғамының әдет заңдарының бастауы туралы // Мемлекет және құқық журналы. – 2001. - № 1. – С. 19-23.
3. Смағұлова А.С. Қазақ әдет-ғұрып құқығындағы мұра мен мұрагерлік және оның қоғамдағы орны. Заң ғылымдарының кандидаты ғылыми дәрежесін алу үшін дайындалған диссертация. - Алматы, 2004. - 136 б.
4. Мейірманов З. Мұхаммед пайғамбардың өмірі, таңдамалы хадистері. - Аркалық, 1991. – 119 б.
5. Хамза Көктәнді. Шыңғыс хан шығарған ұлы жосық заң (Білік – Иосын, Джасак) танымдық зерттеу, - Шымкент: «Қасиет», 2003. -48 бет.
6. Левшин А.И. Описание киргиз-казачьих, или киргиз-кайсацких орд и степей. – Алматы: Санат, 1996. - 656 с.
7. История государства и права Казахской ССР. Под редакцией Сартаева С.С. - Алма-Ата, 1982. – Ч.1. - 182 с.
8. Кенжалиев З.Ж. Көшпелі қазақ қоғамындағы дәстүрлі құқықтық мәдениет: (теориялық мәселелер, тарих тағылымы), - Алматы, 1997. - 192 б.
7. Садри Максуди Арсал. Тюркская история и право. Перевод с турецкого языка Рафаэля Мухаммединова. – Казань: Издательство «Фэн», 2002. 412 б.
8. Мыңжан Н. Қазақ хандығының заңдары // Вестник Верховного суда РК – 1995. – декабрь. - № 4. – С. 19-23.
9. Өсерұлы Н. Жеті-Жарғы, Алматы, 1995, 80 б.
10. Өзбекұлы С. Көшпелі қазақ өркениетіндегі құқық. Право кочевой цивилизации казахов: монография. - Алматы, 2002. - 224 б.
11. Проблемы казахского обычного права. – Алма-Ата: Наука, 1989, - 144 с.
12. Омарханов К. Алтын Орда дәуіріндегі хан жарлықтары // Тураби. – 1999. - № 1. - 110-115 бб.

\*\*\*

This article discusses the characteristics of regulation in civil law countries, who inhabited the ancient territory of Kazakhstan. The author notes an advanced legal framework for the regulation of civil relations in these states.

\*\*\*

В данной статье рассматриваются особенности регулирования гражданских правоотношений в государствах, населявших в древности территорию Казахстана. При этом автор отмечает развитую правовую базу для регулирования гражданских отношений в этих государствах.

\*\*\*

Бұл мақалада автор ежелгі Қазақстандағы аумағын мекендеген мемлекеттердегі азаматтық құқық қатынастары қарастырған. Сонымен қатар автор дамыған құқықтық негізін көрсетеді.

*Э.И. Курумшиева*

## НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ МЕЖДУ СУПРУГАМИ

Семейные правоотношения являются одной из наиболее сложных с точки зрения правового регулирования областей общественной жизни. Это связано с тем, что здесь очень тесно переплетены, практически слиты воедино, моральные и правовые предписания, личные и общественные интересы. Именно в данной сфере особенно ярко проявляется функция государства как «ночного сторожа», призванного охранять сложившиеся внутри семьи и в обществе основные правила поведения. Это выражается в том, что современное семейное законодательство подвергает правовому регулированию в основном имущественные отношения, складывающиеся внутри семьи, не касаясь личных, физических, бытовых вопросов. Последние должны регулироваться, исходя из нравственных представлений и интересов каждой конкретной

семьи, правилами, которые оговариваются и принимаются членами семьи. В любом случае, государство вправе участвовать в разрешении семейных споров лишь как защитник нарушенных прав члена семьи.

Всем известно, что в развитых странах давно распространено такое явление, как заключение супругами брачного договора или, как его иначе называют - брачного контракта. В цивилизованных семьях заключение такого соглашения о регулировании имущественных, а в ряде случаев и неимущественных отношений, давно стало не просто модно или хорошим тоном, а показателем правой культуры. В разных странах этот институт имеет свои особенности, но основная его цель - предоставление супругам достаточно широких возможностей для определения в браке своих имущественных отношений.

Брачный договор, являющийся важнейшим средством договорного регулирования, представляет собой новое явление современного семейного права. Исследование правовых признаков брачного договора выявило наличие у брачного договора как универсальных признаков, характеризующих любой договор, независимо от его отраслевой принадлежности и индивидуальных особенностей содержания, так и ряда специфических черт, характеризующих именно данный вид договора. К числу особенностей брачного договора относятся: особый субъектный состав, предмет договора, его содержание, лично-доверительный характер, а также теснейшая связь брачного договора и брака [1, с.4]. Перечисленные обстоятельства приводят к выводу о том, что брачный договор имеет семейно-правовую природу.

Понимание сущности брака, исходя из его основополагающих принципов и природы, позволяет точнее уяснить природу договорного режима имущества супругов. Можно сказать, что поскольку брак сам по себе является неким соглашением, то договорный режим имущества супругов соответствует природе отношений, складывающихся между супругами. Исходя из анализа всех подходов к пониманию брака и определению его правовой природы, можно дать следующее общее понятие брака, которое и будет определять сущность всех отношений (личных (неимущественных) и имущественных), возникающих между супругами: брак — это добровольный союз мужчины и женщины, заключаемый на началах свободы и равенства вступающих в брак лиц в порядке и форме, установленных законом, основанный на любви и взаимном уважении, порождающий личные неимущественные и имущественные семейные отношения.

Супруги в период нахождения в браке сохраняют в полном объеме гражданскую правоспособность и дееспособность и поэтому могут иметь любые гражданские права и обязанности, в том числе и по отношению друг к другу. Однако в рамках брачного правоотношения ряд имевшихся у супругов прав и обязанностей наполняются новым содержанием, появляются новые права и обязанности. Супруги, как и любые другие субъекты гражданского права, могут становиться участниками различных сделок, в том числе и обязательств. Однако в связи с нахождением в браке между супругами возникают обязательства особого рода. Указанные обязательства подразделяются на договорные (обязательства из брачного договора и из соглашения о порядке уплаты алиментов) и внедоговорные (например, обязательства по возмещению вреда, причиненного одним из супругов) [2, с.4].

Договорный режим имущества супругов определяет имущественные отношения супругов, которыми являются алиментные обязательства супругов, а также отношения между супругами по поводу их общего и раздельного имущества. Договорный режим имущества супругов формируется в результате заключения брачного договора. Таким образом, брачный договор — это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Предмет брачного соглашения - имущественные права и обязанности супругов, попадающие под законный режим их общего имущества, а также любые другие имущественные права и обязанности, которые могут принадлежать супругам в силу норм гражданского законодательства.

30 августа 2003 г. был введен в действие Семейный кодекс Кыргызской Республики (далее СК КР). С этого времени вопросы, связанные с брачным договором, урегулированы специальным законодательством (гл. 9 СК КР). Иного законодательства, регулирующего вопросы договорного режима имущества в Кыргызской республике, не существует. Несмотря на наличие неоднозначного толкования некоторых норм Гражданского и Семейного кодексов, касающихся изучаемого вопроса, современное законодательство не содержит более узких по своему содержанию нормативно-правовых актов, которые могли бы конкретизировать общие положения кодексов. Актов Верховного Суда Кыргызской Республики, посвященных непосредственно проблеме договорного режима имущества супругов, в настоящее время не существует.

Это связано, по всей видимости, со скудной судебной практикой по разрешению споров, связанных с применением брачного договора как регулятора имущественных отношений супругов.

Брачный договор может быть заключен как до, так и после регистрации брака. В зависимости от этого определяется момент вступления этого договора в законную силу. В случае, если брачный договор заключается до регистрации брака, то его можно считать сделкой с отлагательным условием и вступает в силу только с момента регистрации брака. Вместе с тем сам факт заключения брачного договора до свадьбы не может и не должен рассматриваться в качестве психологического стимулятора скорейшей регистрации брака. Момент регистрации брака является лишь пусковым механизмом, запускающим в действие заключенный ранее договор [3, с.10].

Здесь необходимо отметить, что способность к заключению брачного договора неразрывно связано со способностью к вступлению в брак. Так действующим семейным законодательством предусматривается, что брачным возрастом является достижение 18 лет. Если лицо не достигло брачного возраста, оно вправе заключить брачный договор только с согласия своих законных представителей (родителей или попечителей) до момента регистрации брака. После заключения брака несовершеннолетний супруг приобретает дееспособность в полном объеме и вправе заключить брачный договор самостоятельно.

Хотелось бы обратить внимание на особый характер брачного договора. По своей сущности брачный договор является разновидностью гражданско-правовой сделки. Его особенности относятся к его субъектному составу, времени заключения, предмету и содержанию брачного договора. При этом брачный договор должен соответствовать основным требованиям, предъявляемым к гражданско-правовым сделкам, как по форме заключения, так и по содержанию и свободе волеизъявления сторон [4, с.281].

Одно из обязательных требований к брачному договору, это требование к его форме, то есть он должен быть заключен в письменной форме и нотариально удостоверен (п. 2 ст. 44 СК КР). Несоблюдение требуемой законом формы влечет недействительность брачного договора.

Особенностью предмета брачного договора является то, что его условия могут относиться не только к уже существующим имущественным правам, но и к будущим предметам и правилам, которые могут быть приобретены супругами в период брака. Брачный договор не может регулировать вопросы личного неимущественного характера.

Помимо изменения правового режима имущества, брачный договор может также содержать условия, перечисленный в абз. 3 п. 1 ст. 45 СК КР: 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.

В период действия брачного договора ни один из супругов не вправе в одностороннем порядке отказаться от выполнения его условий, что является основополагающим принципом частного права. Однако, изменение и расторжение брачного договора, как и всякого гражданско-правового договора, возможно по соглашению супругов, что соответствует другому основополагающему принципу частного права - принципу свободы договора.

Права и обязанности, определяемые супругами в брачном договоре, действуют в период брака, а также после его расторжения, если это оговорено в самом договоре. Перечень правил, которые супруги могут установить в брачном договоре, признан открытым. Однако все согласованные положения брачного договора должны касаться имущественных прав и обязанностей супругов и не должны противоречить основным принципам семейного законодательства. Несмотря на то, что в жизни семьи имущественные отношения занимают значительно меньше места, чем личные неимущественные, они, тем не менее, составляют основной массив отношений супругов, регулируемых правом. В современной жизни имущественные отношения супругов стали играть значительную роль. Именно материальная сторона семейной жизни становится одним из главных факторов, определяющих роль, права и обязанности каждого из супругов в быту. Это в первую очередь связано с теми изменениями, которые происходят в экономической жизни современного общества, что не может не влиять на формирование и изменение жизненных ценностей людей. Имущественные споры зачастую становятся главной причиной распада семьи. Это подтверждается и судебной практикой, анализ которой показывает, что из года в год возрастает число споров, связанных с разделом супругами имущества, нажитого в период брака.

Все вышесказанное и предопределяет актуальность вопроса договорного режима имущества супругов в современных условиях жизни современного общества. Тем более что вместо

императивных предписаний, не допускающих изменения режима общей совместной собственности супругов с помощью соглашений супругов, семейное законодательство содержит диспозитивные нормы, позволяющие супругам самостоятельно определить режим супружеского имущества. Законный режим имущества супругов применяется только в случае, если супруги не пожелали изменить его с помощью брачного договора или если брачный договор расторгнут и признан недействительным.

Наличие договорного режима имущества супругов дает супругам право свободного распоряжения нажитым в браке имуществом с учетом современных социально-экономических условий и уклада жизни населения, а также исходя из своих конкретных обстоятельств и интересов [5, с.15].

В теории при анализе договорного режима имущества супругов авторы в основном повторяют законодательное определение брачного договора, согласно которому брачный договор — это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Брачным договором регулируются имущественные права и обязанности супругов, подпадающие под законный режим их общего имущества, а также любые другие имущественные права и обязанности, которые могут принадлежать супругам в силу норм гражданского законодательства.

Проблема регулирования семейных отношений посредством брачного договора в кыргызском обществе актуальна по следующим причинам:

- изменение экономического строя, переход к рыночной экономике,
- изменение основных принципов регулирования имущественных отношений, в том числе и имущественных отношений супругов,
- формирование нового гражданского и семейного законодательства,
- переосмысление основных ценностей обществом и семьей как ячейкой общества.

Еще совсем недавно о брачном договоре можно было говорить лишь при характеристике семейного права зарубежных государств. Причем в ходе такого разговора, как правило, полагалось отметить, что сама идея брачного договора чужда воззрениям людей, и даже является порочной в корне. С точки зрения юридической считалось неоправданным двойственное правовое регулирование имущественных отношений супругов: посредством применения законодательных предписаний либо заключения брачного договора.

Однако возможность заключения брачного договора всегда представлялась привлекательной. По-видимому, это связано с тем, что супругам предоставлялась возможность самостоятельно и главное — свободно определять взаимные права и обязанности. В условиях, когда государство ничего частного не признавало, когда отчетливо проявлялось стремление «все и вся» урегулировать правовыми нормами, возможность регламентации отношений договором, конечно, была манящей.

Приветствуя введение в кыргызскую правовую систему института брачного договора, тем не менее, не следует преувеличивать его значение. Представляется, что брачный договор не будет иметь широкого распространения. Даже в так называемых капиталистических странах, где отношения между людьми в гораздо большей степени строятся на расчете, брачный договор встречается сравнительно редко. Что же касается Кыргызстана, то в массовом сознании кыргызских граждан брачный договор воспринимается как нечто экзотическое. Часто отношение к нему негативное, поскольку желание урегулировать отношения между супругами (будущими супругами) брачным договором нередко считается проявлением бездуховности.

Между супругами (будущими супругами) нередко достигаются различного рода договоренности о принадлежности имущества и т.п., хотя и не всегда эти договоренности облечены в какую-либо иную форму, кроме как устную. Хотя обычно рекомендуется формализовать упомянутые соглашения (в том числе путем заключения брачного договора), однако не стоит абсолютизировать значимость брачного договора, учитывая жизненные реалии, а также соображения этического характера. При заключении брака будущие супруги чаще всего не заглядывают далеко в будущее, полагая, что «проживут они долго и счастливо». У них не возникает мысли о необходимости предусмотреть заранее способы раздела совместного имущества или определить иные имущественные права и обязанности друг друга. Требовать заключения брачного договора считается по меньшей мере неэтично. Хотя, конечно, с точки зрения юридической и практической использование договорного режима имущества супругов

позволяет более обстоятельно (при необходимости весьма детализировано) урегулировать имущественные отношения между супругами.

Появление института брачного договора не означает, что все лица при вступлении в брак обязаны заключать такой договор. Закон лишь предоставляет будущим супругам и супругам право самостоятельно определять в брачном договоре свои имущественные взаимоотношения в браке, но не обязывает их к этому. Большинство лиц вряд ли будет заключать брачный договор, если их имущество состоит преимущественно из предметов потребительского назначения, что характерно для большинства молодых семей. В этом случае их отношения будут регулироваться нормами о законном режиме имущества супругов.

Заключение брачного договора должно представлять интерес главным образом для супруга, желающего оградить в случае развода свое предприятие от раздела всего имущества, как это предусмотрено семейным законодательством, или же для лиц, которые на момент вступления в брак уже обладают достаточно высоким имущественным положением и высоким заработком, имеющих намерение в дальнейшем делать определенные крупные имущественные вложения. Кроме того, заключение брачного договора позволит супругам избежать споров, которые часто возникают после прекращения брака.

Применение брачного договора в регулировании имущественных отношений супругов в Кыргызстане находится все еще на стадии становления, поэтому нельзя обойти вниманием опыт стран, в которых брачный договор уже давно применяется как источник правового регулирования семейных отношений. Это имеет большое значение и постольку, поскольку зачастую супруги применяют модели распределения имущественных прав и обязанностей, апробированные за рубежом.

Практика применения договорного режима имущества супругов в Кыргызстане довольно скудная. Это связано, во-первых, с тем, что он совсем недавно получил свою правовую регламентацию, во-вторых, с тем, что само заключение брачного договора чуждо для кыргызского общества. Его наличие противоречит этическим представлениям населения. Причинами редкого заключения брачного договора являются и правовая неграмотность населения, и низкий материальный уровень жизни общества. Необходимо проведение просветительской работы в данной области. Для того чтобы применение договорного режима имущества супругов стало более реальным и люди понимали, о чем идет речь, а не относились к этому как к чему-то страшному и предательскому с точки зрения личных отношений супругов или будущих супругов, необходима большая работа средств массовой информации.

Кроме того, для успешного преодоления существующего в массовом сознании барьера целесообразно органам ЗАГС предоставлять гражданам, желающим вступить в брак, квалифицированную консультацию по поводу возможности заключения брачного договора, а также о правовых последствиях, возникающих в результате вышеупомянутого юридического действия. Только так можно повлиять на формирование отношения граждан к брачному договору как к всего лишь еще одному способу регулирования имущественных отношений супругов. Чем он, по сути, и является.

Необходимость в разделе общего имущества супругов возникает, как правило, в связи с расторжением брака. Однако закон не связывает возможность раздела имущества супругов с наличием расторгнутого брака, поэтому такой раздел может быть произведен и в период брака, а не только после его расторжения (п. 1 ст. 39 СК КР). "Раздел имущества в период брака может быть вызван различными причинами, например желанием одного из супругов подарить часть своего имущества детям или уплатить личный долг за счет продажи своего имущества" [6, с.21]. Следовательно, право на раздел общего имущества у участников общей совместной собственности существует всегда.

Отличие соглашения о разделе имущества от брачного договора состоит в том, что оно определяет правовой режим имущества на момент раздела, а не на будущее время. Имущество, нажитое в браке после его заключения, признается общим, совместным. Соглашение может быть заключено и после расторжения брака. Никакими сроками оно не ограничено. Положение неопределенности в отношении совместного имущества бывших супругов может продолжаться сколь угодно долго, что в той или иной степени им (одному из них) невыгодно (затраты на содержание, невозможность использования и пр.).

Надо признать, что правовая конструкция нормы п. 7 ст. 39 СК КР о сроке исковой давности в этом смысле не совсем удачна. Как быть, если бывший супруг, который «оставил» имущество, не предпринимает инициативы к разделу по соглашению и обе стороны не желают обращаться в суд с иском о разделе? Выход видится в следующем. Надо предложить ему заключить соглашение о

разделе, а в случае отказа — предъявить иск о признании права собственности на все совместное имущество. Если в суде будет заявлено об отказе от права собственности (ст. 280 ГК КР), то нет оснований для отказа в иске. В противном случае раздел возможен только по решению суда. В принципе, не исключено приобретение права собственности в силу приобретательной давности (ст. 265 ГК КР), но общий срок при сложении ряда составляющих будет весьма внушительным.

Таким образом, семейным законодательством установлена различная форма для брачного договора и соглашения о разделе имущества супругов. Закон не связывает действительность последнего с его нотариальным удостоверением. "Придание такому соглашению определенной формы не является условием его действительности" [7, с.149].

Особые требования к субъектному составу брачного договора делают невозможным его заключение между фактическими супругами. Хотя, 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.

Поскольку субъектами брачного договора могут быть только лица, желающие вступить в брак или супруги, постольку способность к его заключению следует связывать со способностью к вступлению в брак. В связи с этим представляется необходимым на законодательном уровне четко обозначить право несовершеннолетних, в том числе эмансипированных, в отношении которых вынесено решение о снижении брачного возраста, а также лиц, ограниченных судом в дееспособности, на самостоятельное заключение брачного договора.

Правовой режим общности и раздельности имущества супругов, определенный брачно-семейным законодательством, может поддаваться трансформации в соответствии с условиями брачного контракта, которым определяются основания установления на будущий период договорного правового режима имущества, которое будет приобретаться супругами.

Следует отметить, что вопросы регулирования имущественных отношений супругов требуют дальнейшей разработки как в рамках гражданского, так и в рамках семейного права.

Институт имущественных отношений супругов следует признать системообразующим и предопределяющим иные не только семейные, но и общественно-значимые отношения. Именно поэтому доктрина имущественных отношений супругов и законодательство, регламентирующее указанные отношения, регулярно анализируются и вносятся предложения по их совершенствованию.

Исследование имущественных отношений супругов по поводу их собственности сегодня особенно востребовано, так как именно они предопределяют правовую основу брачно-семейных отношений и являются тем инструментом, посредством которого государство может объективно оценить тенденции развития семьи и общества.

Изложенные факты и обстоятельства свидетельствуют о социальной значимости имущественных отношений супругов по поводу собственности и подтверждают актуальность исследования их правовой природы, теоретических и практических проблем правоприменения, а также законодательства, регулирующего такие отношения.

- 1.Звенигородская Н. Ф. Брачный контракт: Договорное регулирование имущественных отношений в семье: Учебное пособие. – М.: Издательство: Приор.- 2006. – 80 с.
- 2.Абашин Э.А. Брачный договор. Справочное пособие. М., "Инфра-М". 2005. – 24 с.
- 3.Абашин Э.А. Брачный договор: Учебное пособие – М.: ФОРУМ-ИНФА-М, 2002. – 23 с.
- 4.Гражданское право : учебник: в 3 т. Том 1. — 6-е изд., перераб. и доп. /Н. Д. Егоров, И.В. Елисеев [и др.]; отв. ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект.-2007.-784 с.
- 5.Степанян Ш.У. Брачный договор как регулятор имущественных отношений супругов в российском обществе // Семейное и жилищное право. 2006. №2.
- 6.Симомян С.Л. Имущественные отношения между супругами. М.: Контур.- 1998.- 153 с.
- 7.Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. М.- 2003. - 336 с.
- 8.Семейный кодекс Кыргызской Республики от от 30 августа 2003 года N 201.
- 9.Гражданский кодекс Кыргызской Республики 8 мая 1996 года, Часть I № 15.

\*\*\*

In this paper the author considers the problem of treaty property management Relations between spouses

\*\*\*

В данной статье автор рассматривает проблемы договорного регулирования имущественных отношений между супругами