

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

имени М.В. Ломоносова

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра истории государства и права

Курсовая работа по теме:

«Развитие юридической модели семьи в Гражданском кодексе Германии
в XX-начале XXI века»

Выполнил студент 101 группы
Юдина Ангелина Владимировна

Научный руководитель –
заведующий кафедрой истории государства и права,
доктор юридических наук, профессор
Томсинов Владимир Алексеевич

Дата представления курсовой работы в учебный отдел:

«__» _____ 201__ г.

Дата сдачи научному руководителю: «__» _____ 201__ г.

Дата защиты курсовой работы: «__» _____ 201__ г.

Оценка: _____

Москва

2018 г.

Содержание

| | |
|---|----|
| Введение..... | 3 |
| Глава 1. Теоретические основы семейного права в Германии в XX – начале XXI века | |
| 1.1. Понятие семейного права в Гражданском кодексе Германии..... | 6 |
| 1.2. Роль института брака в системе семейного права Германии в XX – XXI веке..... | 9 |
| Глава 2. Юридическая модель семьи в Гражданском кодексе Германии в XX – начале XXI века | |
| 2.1. Формирование семьи. Заключение брака | |
| 2.1.1. Основания вступления в брак..... | 11 |
| 2.1.2. Препятствия для вступления в брак..... | 13 |
| 2.1.3. Недействительность брака..... | 17 |
| 2.1.4. Повторный брак..... | 20 |
| 2.2. Разрушение семьи. Расторжение брака | |
| 2.2.1. Основания расторжения брака..... | 22 |
| 2.2.2. Аннулирование брачного союза..... | 25 |
| 2.2.3. Влияние развода на совместных детей..... | 26 |
| 2.3. Изменения в модели семьи в Гражданском кодексе Германии | |
| 2.3.1. Установление равенства супругов..... | 28 |
| 2.3.2. Статус мужа..... | 30 |
| 2.3.3. Статус жены..... | 31 |
| 2.4. Становление детского права как отрасли..... | 33 |
| Заключение..... | 37 |
| Библиография..... | 39 |

Введение

В XX – начале XXI веков произошли значительные изменения демократического характера в сфере регулирования брачно-семейных отношений. Но нормы семейного права в различных зарубежных странах отличаются разнообразием.

Как известно из истории, в странах континентальной Европы в XIX в. была проведена кодификация гражданского законодательства в форме принятия единого обобщающего закона – гражданского кодекса. Такие законы строились на основе использования институционной или пандектной систем гражданского права.

Германское гражданское уложение (нем. Bürgerliches Gesetzbuch, BGB, Гражданский кодекс)¹ – основополагающий нормативный правовой акт Германии, регулирующий частноправовые отношения на территории Германии. Оно было принято в первоначальной редакции 18 августа 1896 года, а вступило в силу 1 января 1900 года.

Германское гражданское уложение оказало серьезное влияние на законодательство других стран. Оно представляет собой первую в истории Германии единую для всей страны кодификацию гражданского права. Германское гражданское уложение стало базой для развития германской системы, с некоторыми изменениями использованной в Швейцарии, Австрии и ряде других государств, а также в России.

Истинное значение данной кодификации заключается в том, что она изменила и устранила сложные правовые нормы Средневековья, господствующие в германских государствах того времени.

Целью настоящей работы, посвященной развитию юридической модели семьи в Германии в XX-XXI веках, является выявление особенностей развития семейного права в Германии за последние 100 лет.

Задачи работы:

¹ Bürgerliches Gesetzbuch. 1900. S. 334–484; 584–674.

- 1) изучение причины изменения в основных институтах буржуазного брачно-семейного права Германии;
- 2) рассмотрение вопросов, касающихся заключения и расторжения брака;
- 3) исследование личных и имущественных правоотношений между супругами;
- 4) анализ института родительской власти и юридического положения внебрачных детей.

Новизна исследования состоит в том, что при анализе использованы специализированные оригинальные источники (нормативно-правовые акты, доктрины, проекты законодательных актов, аутентичные источники) на немецком языке, непереведенные до настоящего времени на русский язык. *Актуальность работы* состоит в том, что подобные исследования монографического характера ранее не проводились.

Объектом исследования данной работы выступают урегулированные нормами гражданского права брачно-семейные отношения в рамках Германского гражданского права XX- начала XXI века. *Предметом исследования* является законодательство Германии за последние 100 лет как источник права. *Методологическую основу* исследования составили наряду с основным методом диалектики частно-научные методы: формально-логический, сравнительно-правовой, системно-аналитический, исторический и описательный методы.

Практическая актуальность настоящей работы заключается в том, что материалы исследования могут быть использованы в рамках изучения курсов по истории государства и права зарубежных стран и отдельно отрасли семейного права в вузовской практике, а также при написании курсовых и выпускных квалификационных работ. Кроме того, тезисы доклада «Развитие юридической модели семьи в Гражданском кодексе Германии в XX-начале XXI века», подготовленные в рамках обозначенной темы, прошли конкурсный отбор и включены в сборник работ Международной конференции студентов,

аспирантов и молодых ученых «Ломоносов-2018» (9-13 апреля 2018 года). Вместе с тем, в программу Международной студенческой научной конференции «Право, общество и государство: проблемы теории и истории», которая будет проведена в Юридическом институте Российского университета Дружбы народов в мае 2018 года, включен доклад «Становление детского права в гражданском законодательстве Германии XX-начала XXI веков», выполненный в рамках обозначенной в настоящей курсовой работе темы.

Проблемам семейного права посвящены исследования таких отечественных и зарубежных юристов, как Г. Миттейс², Р. Франк³, В. Мюллер-Фрайнфелс⁴; С.В. Колосок⁵, М.Л. Лебедева⁶.

Помимо ГГУ различные аспекты семейного права затрагивают в том числе такие законы, как Закон о браке (1935)⁷, Закон о гражданском состоянии (1937)⁸, Закон о безвестном отсутствии (1939)⁹, Закон об усыновлении (1976)¹⁰, Закон о реформе брачного и семейного права (1976)¹¹, Социальный кодекс¹² и многие другие нормативно-правовые акты XX-XXI века.

² Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).

³ Frank R. 100 Jahre BGB. Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik. Archiv für die zivilistische Praxis, 200. Mohr Siebeck GmbH & Co. KG. Bd., H. ¾ (2000), S. 401-425.

⁴ Müller-Freienfels W. Family Law and the Law of Succession in Germany. The International and Comparative Law Quarterly, Vol. 16, No. 2 (Apr., 1967), pp. 409- 445.

⁵ Колосок С.В. Институты брака и семьи по германскому праву конца XIX века // Сибирский юридический вестник. – 2014. - № 2. – С. 11-15.

⁶ Лебедева М.Л. Институт брака Германии: специфика регламентации // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. – 2015. – № 2. Т. 2 – С. 65-69.

⁷ Nürnberger Gesetzen: Reichsbürgergesetz, Gesetz zum Schutze des deutschen Blutes und der deutschen Ehre. 1935

⁸ Gesetz über die Beurkundung des Personenstandes und die Eheschließung. 1937

⁹ Verschollenheitsgesetz. 1939

¹⁰ Adoptionsvermittlungsgesetz (AdVermiG). 1976

¹¹ Erste Gesetz zur Reform des Ehe- und Familienrechts. 1976

¹² Sozialgesetzbuch (SGB).

Глава 1. Теоретические основы семейного права в Германии в XX – начале XXI века

1.1. Понятие семейного права в Гражданском кодексе Германии

Семейное право, как отрасль права, является объектом юридических исследований еще начиная с античных времен. Основные моменты, связанные с личными и имущественными отношениями, возникающими между гражданами во время брака, родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание, в каждом государстве имеют свои особенности, но в то же время обладают и некими сходствами.

В первой половине XX века брачно-семейное законодательство в основном отличалось устойчивостью и консервативностью. Для развития семейного права в зарубежных странах во второй половине XX – начале XXI вв. характерны его постепенная гуманизация и демократизация. Прежде всего, конечно, это характерно для демократических стран запада.

Здесь в это время было принято несколько важных для семейного права нормативно-правовых актов, в том числе британский закон 1968 года, французский закон 1970 года, закон США 1970 года, германский закон 1976 года. Причины этого были различны: изменение положения женщин в обществе, увеличение количества разводов и внебрачных детей и многое другое.

Для брачного законодательства второй половины XX – начала XXI веков также характерны:

- 1) развитие принципа равенства супругов;
- 2) изменение регулирования имущественных отношений между супругами;
- 3) либерализация развода;
- 4) улучшение правового положения детей, рожденных вне брака.

В нормативных актах ряда стран запада (Италия, Германия) теперь вообще отсутствует понятие главы семьи. При этом подразумевается, что

супруги совместно осуществляют руководство семейными делами. Однако в ряде стран имеются и другие нормативные акты семейного права, содержащие положение о том, что муж является главой семьи.

Несмотря на значительное выравнивание прав мужчины и женщины в браке, в законодательстве ряда стран, прежде всего Азии и Африки, сохраняется положение о неравноправном положении жены.

В целом в зарубежных странах законодательство предусматривает моногамный брак. Однако в некоторых государствах Африки и Азии допускается полигамия (многоженство) в брачно-семейных отношениях. В них закреплены также обычай внесения выкупа за невесту, низкий возраст для вступления женщины в брак.

Имеют место и ограничения брачной дееспособности по признакам расы и вероисповедания, оспариваются так называемые «хромяющие браки», то есть браки, заключенные в другой стране, запрещаются браки с иностранцами.

Говоря о Гражданском кодексе Германии, необходимо отметить следующее. В Гражданском кодексе Германии¹³ семейное право относится к основному разделу частного права. Брак считается светским институтом, а не церковным как это было в Средние века. Гражданское Уложение Германии характеризуется отсутствием четких юридических определений, именно поэтому определение брака в ГГУ не дано. Однако в Мотивах к проекту Уложения¹⁴ сказано, что брак есть «некоторый независимый от воли супругов нравственный и юридический порядок».

Многие ученые по всему миру занимались изучением данной проблемы. Безусловно, основная нагрузка пришлась на немецких исследователей, которые изучали Гражданский кодекс Германии с разных сторон. Во-первых, важно отметить, что ГГУ издавался несколько раз. Существуют редакции 1900, 1931, 1949 и 1966 годов. Можно сделать вывод о том, что гражданское

¹³ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).

¹⁴ Motive zu dem Entwurfe eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich. Berlin, 1888. Bd. I—V.

законодательство менялось параллельно проводившимся общественным изменениям и социальным реформам.

Во-вторых, многие ученые посвящали свои научные работы изучению именно института брачно-семейных отношений, проводили анализ законодательства того времени. К примеру, Г. Миттейс, автор книги «Гражданское право. Семейное право» (1931)¹⁵, обратил внимание на основные моменты гражданского права Германии в сфере брачно-семейных отношений в первой половине XIX века.

Одной из важнейших работ по анализу гражданского законодательства в период XX-начала XXI века можно считать монографию Р. Франка «Столетие Гражданского уложения Германии»¹⁶. В ней ученый пишет о произошедших в различных сферах жизни общества изменениях. Все они так или иначе были связаны с государственной, социальной и международной политикой Германии того времени. Автор выделяет основные моменты реформации германского законодательства – упрощение процедуры вступления и расторжения брака, установление равенства супругов, становление и развитие детских прав и прав родителей по отношению к детям. В книге «Столетие Германского гражданского уложения» хорошо представлен анализ законодательства Германии, касающегося брачно-семейной сферы деятельности.

Еще одним ученым, посвятившим свои работы гражданскому праву Германии, был В. Мюллер-Фрайнфелс. Его монография «Семейное право и наследственное право в Германии»¹⁷, в которой он дал подробный анализ данной отрасли права на примере немецкого государства, была напечатана в Cambridge University Press по заказу Британского института международного и сравнительного права.

¹⁵ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).

¹⁶ Frank R. 100 Jahre BGB. Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik. Archiv für die zivilistische Praxis, 200. Mohr Siebeck GmbH & Co. KG. Bd., H. ¾ (2000), S. 401-425.

¹⁷ Müller-Freienfels W. Family Law and the Law of Succession in Germany. The International and Comparative Law Quarterly, Vol. 16, No. 2 (Apr., 1967), pp. 409- 445.

Сферу брачно-семейного законодательства изучали не только немецкие исследователи, но и ученые из России. К примеру, в 2014 году была опубликована статья «Институты брака и семьи по германскому праву конца XIX века» С.В. Колоска¹⁸. В этой статье Колосок проводит анализ германского законодательства с точки зрения произошедших за последнее столетие изменений. Он рассматривает такие же вопросы, как и немецкий исследователь Р. Франк, а именно: основания вступления и расторжения брака, препятствия к расторжению брака, изменением статуса мужа и патриархального уклада и многое другое.

Еще один наш соотечественник М.В. Лебедева¹⁹ из РГАУ – МСХА им. К.А. Тимирязева в своей статье «Институт брака Германии: специфика регламентации» подробно описывает процедуры вступления в брак, его расторжения, отношения между супругами и другие тонкости брачно-семейных отношений.

1.2. Роль института брака в системе семейного права Германии в XX – XXI веке

Основные начала брачного союза следующим образом установлены в ГГУ. Так, например, в §1353 указано, что «Брак заключается на всю жизнь. Супруги обязаны по отношению друг к другу вести совместную брачную жизнь». §1356 касается позиций о том, что супруги ведут домашнее хозяйство по взаимному согласию, а также взаимно обязаны своим трудом и имуществом содержать семью надлежащим образом (§1360). Основанием для расторжения брака является его распад, то есть непоправимое разрушение отношений между супругами; прекращение брака производится по решению особых семейных судов. Супруги вправе выбрать подходящий для них имущественный режим — договорный либо предусмотренный законом.

¹⁸ Колосок С.В. Институты брака и семьи по германскому праву конца XIX века // Сибирский юридический вестник. – 2014. - № 2. – С. 11-15.

¹⁹ Лебедева М.Л. Институт брака Германии: специфика регламентации. // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. – 2015. – № 2. Т. 2 – С. 65-69.

Одним из важнейших аспектов ГГУ было признание законным только гражданского брака. Брак в Германии считался не частным договором, а государственно-социальным институтом, что следует из §1317 кн. 4 ГГУ, где сказано: «брак заключается силою того, что вступающие в брак заявляют перед чиновником гражданского состояния лично и в одновременном присутствии их, что они желают вступить в брак друг с другом». Заключать брак нужно было путем личного заявления лиц, вступающих в брак, и в присутствии гражданского чиновника.

В буржуазном брачно-семейном праве получила развитие идея гражданского брака как единственной его формы. Этот принцип впервые был провозглашен во Франции в 1791 году, а в 1804 году в Гражданском кодексе Франции²⁰ он был юридически подтвержден и закреплен. В Германском гражданском уложении 1896 года также преобладает господство принципа светского брака.

Необходимо обратить внимание на то, что германский законодатель не запрещал и церковную форму брака, подчеркивая, что нормы гражданского уложения регулируют лишь гражданский брак. Согласно §1588, «церковные же обязанности в отношении брака сохраняют силу независимо от постановлений этого отдела».

Традиционным при характеристике брака является и указание на его моногамный характер (единобрачие): Кодекс прямо запрещает «вступать в брак, пока прежний брак не прекращен или не признан ничтожным».

²⁰ Code civil. 1804.

Глава 2. Юридическая модель семьи в Гражданском кодексе Германии в XX – начале XXI века

2.1. Формирование семьи. Заключение брака

2.1.1. Основания вступления в брак

Заключению брака традиционно предшествовали определенные основания, которые на каждом этапе развития менялись в зависимости от изменения общественных отношений и понимания самого понятия «брак».

Традиционно одним из главных оснований было достижение определенного брачного возраста. В четвертой книге ГГУ «Семейное право» (§§1297—1921) в согласии с требованиями гражданской дееспособности был установлен высокий брачный возраст для мужчин — 21 год, для женщин — 16 лет (§1303). Подразумевалось, что отец дает согласие на брак для своих законных детей (фактически — только для женщин, поскольку мужчины в 21 год приобретали полную дееспособность). Таким образом, проявление отеческой власти было значительно ослаблено. Мать имела право давать согласие на брак только незаконным детям. Позже в 1974 году закон установил общий для мужчин и женщин брачный возраст в 18 лет, исключив право родителей давать согласие на брак своих детей. Требовалось и разрешение начальства в отношении военнослужащих и лиц, состоящих на гражданской службе. Кроме того, необходимо было и обоюдное согласие обоих супругов.

Еще одним основанием вступления в брак можно считать пол супругов. Законом разрешается создание союза только между людьми разного пола. Возможно, однополое сожительство было допустимо, но юридическая регистрация такого союза была невозможна. В Германии также главенствовали принципы единственного брака и невозможности его расторжения.

Заключение брака должно было происходить при личном присутствии обоих брачующихся в органах записи актов гражданского состояния, где они должны были объявить о своем желании вступления в брак. До XX века существовало также определенное правило оглашения о предстоящей свадьбе — обручение, которое представляло из себя договор: в срок за 2 недели до

заключения брака брачующиеся обязаны были сообщить окружающим о этом. Эта устаревшая традиция была предусмотрена для того, чтобы все люди, знающие какие-либо основания, препятствующие заключению данного союза, могли сообщить об этом и, тем самым, предотвратить правонарушение. Из этого договора вытекает обоюдная обязанность сдержать свое слово и вступить в брак. Нарушение этого договора обязывает виновного к возмещению издержек, сделанных другой стороной ввиду предстоящего брака, и возмещению морального ущерба. Исключением из данного принципа, когда можно было не объявлять заранее о намерении вступить в брак, являлись военное положение или смертельная болезнь одного из брачующихся.

При заключении брака предусматривалась особая процедура. Как уже было сказано выше, юридическое закрепление союза подразумевало личное добровольное согласие брачующихся. Именно поэтому не допускалось объявление согласия через представителей, даже для высших слоев населения (дворян). После того, как работник органов ЗАГС задавал вопрос брачующимся о согласии вступления в брак, должен был последовать ответ самих молодоженов. Важно отметить, что не существовало определенной формы выражения своего желания, поэтому было принято отвечать «да, согласен» и «нет, не согласен». Считалось, что в данной процедуре как раз заключалась суть вступления в брак.²¹

Несмотря на соблюдение данной процедуры, были и случаи «отложения» заключения брака. В условиях, вызывающих подозрения, нужно было провести дополнительную проверку предоставленных брачующимися данных. В связи с этим заключение брака было временно невозможным.²²

Важными этапами процедуры заключения брака, не влияющими на его легитимность, являлись: 1) участие 2-х свидетелей из ближнего круга брачующихся; 2) формулировка вопроса о выражении воли брачующихся; 3) внесение в регистр записи о регистрации брака декларативного характера, где

²¹ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). С, III, 1-4

²² Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). С, III, 5

сказано о том, что жена берет фамилию мужа. Безусловно, существовала определенная инструкция оформления регистрации брака в органах ЗАГС для признания брака юридически действительным.²³

2.1.2. Препятствия для вступления в брак

Безусловно, существовали и определенные условия, препятствующие заключению брака. Многие из них берут свое начало из древности, некоторые же возникли исключительно в XX веке.

В §9 пункте 1 статьи I Гражданского кодекса Германии 1931 года приводятся источники получения информации о так называемых препятствиях вступления в брак. Они делятся на санкционированные (разделяющие) и несанкционированные (чистые, отложенные) препятствия. Так называемые *санкционированные препятствия* вызывают ошибки в действительности брака. Такую информацию можно было получить двумя способами: 1) публичный – любой человек мог сообщить об имеющихся обстоятельствах; 2) личный – сами брачующиеся могли рассказать о препятствиях. В свою очередь, *несанкционированные, или чистые препятствия* не влияли на законность брака и не запрещали его заключение. Важно отметить, что не все ошибки и не только данные препятствия приводили к признанию брака неправомерным.²⁴

Стоит начать с *публичных препятствий*, которые приводили к аннулированию союза.

1) Основным препятствием для вступления в брак являлось наличие близкого родства. В связи с тем, что главной целью семьи являлась репродуктивная функция, воспроизводство потомства, союзы с близкими родственниками не допускались. По церковным законам запрещались браки между родственниками до седьмого колена. Считалось, что дети, рожденные в таком браке, имеют плохое здоровье и умирают в раннем возрасте. В Германском гражданском кодексе, как и в большинстве других европейских

²³ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). С. IV.

²⁴ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9. I, 2

законах, упоминались также родственники по прямой линии и братья и сестры. Несмотря на этические и медицинские предостережения, браки между двоюродными братьями и сестрами, а также между дядей и племянницей, не запрещались. Однако понятие родства распространялось на внебрачных детей, в связи с чем браки между внебрачным ребенком и новым супругом родителя не допускались.²⁵ Запрещалось вступать в брак и родственникам по закону. Запрещались браки между сыном и мачехой, отцом и падчерицей, сводными братом и сестрой.²⁶

2) Одним из главных принципов германского брачно-семейного права была моногамия. В связи с тем, что главенствовал принцип единственного брака, заключения последующего брака было невозможно при нерасторгнутом предыдущем браке. Исключалось также и повторное заключение брака с бывшим супругом (об этом пойдет речь в 1.1.4.).²⁷

3) Существовал также определенный перечень *личных обстоятельств*, препятствующих заключению брака. Одним из важнейших обстоятельств было отсутствие согласия законного представителя. Как уже было сказано в параграфе 1.1.1, при заключении брака необходимо было согласие родителей (для девушек – до 16 лет, для мужчин – до 21 года). Но в связи с тем, что брачный возраст увеличился и мужчины в 21 год приобретали полную дееспособность, согласие законных представителей на брак требовалось только для девушек.

4) Важным моментом является тот факт, что ограничение дееспособности не препятствовало вступлению в брак. В случаях, когда заключение брака происходило с лицом с ограниченной дееспособностью, требовалось всего лишь наличие представителя, который бы давал свое согласие на юридическое закрепление данного союза.²⁸ Такой брак мог быть заключен в законном порядке при отсутствии каких-либо возражений сторон.

²⁵ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, II, 1

²⁶ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, II, 2

²⁷ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, II, 3

²⁸ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, III, 1

5) Необходимо отметить и то, что, вступая в брак, жених и невеста должны были считаться и с мнением родителей. Как уже было упомянуто выше, согласие родителей было обязательно при заключении брака. Именно поэтому брачующиеся должны были придерживаться воли родителей, которая, к счастью, почти всегда совпадала с их собственным желанием. Отложенные или чистые препятствия не затрагивали законность самого брака, они являлись основаниями для отказа в регистрации союза. В обязанности работников органов записи актов гражданского состояния входила проверка данных обстоятельств на действительность. В случаях выявления препятствий не сотрудниками ЗАГСа сотрудники привлекались к административной ответственности – на них налагался штраф.

б) Как уже было упомянуто ранее, для вступления в брак требовалось достижение определенного возраста, который устанавливался законом. Следовательно, препятствием для заключения брака являлся недостаточный возраст юноши или девушки. Брак мыслился как ячейка общества, в которой закладывались основные знания и черты личности. Именно поэтому законодатель так требовательно подходил к определению возраста брачующихся. Однако допускалось и исключение из этого принципа. Вступать в брак разрешалось лишь в случае соблазнения для того, чтобы сохранить честь девушки и соблюсти общественные интересы.²⁹

7) Невозможно было заключить новый брак без расторжения предыдущего. Германский законодатель не поощряет полигамные браки, в связи с чем главенствует принцип единственного брака. Невозможно было вступить в новый брак, пока не был закончен бракоразводный процесс по предыдущему браку. Это было связано с тем, что незавершенный бракоразводный процесс не являлся основанием для юридического подтверждения аннулирования брака.³⁰ Кроме того, существовал запрет на вступление в брак более 3-х раз. Возможно, это условие берет свое начало из

²⁹ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, IV, 1

³⁰ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). 9, IV, 3

церковных традиций, связанных с пониманием брачно-семейных отношений как единения супругов на духовном уровне.

8) Запрещались и браки с приемными детьми, между усыновителем и усыновленным. Несмотря на то, что приемные родители не являлись биологическими родственниками ребенка, считалось незаконным и, в первую очередь, безнравственным заключать такие союзы. Такие же правила затрагивали и опекунов.³¹

9) Наряду с вышеперечисленными препятствиями вступления в брак, в законодательстве отмечается еще одно условие, а именно запрет вступать в брак разведенному супругу с лицом, с которым прелюбодействовал, если это прелюбодеянием судебным решением было признано основание к разводу (§1312). Данный принцип имел, скорее, нравственный характер. Стоит отметить, что эта норма впервые появилась именно в германском законодательстве и не имела аналогов ни в римском, ни во французском праве.

10) Существовало и определенное условие, препятствующее вступлению в брак, исключительно для женщин. Женщине запрещалось вступать в новый брак в течение 300 дней со дня прекращения предыдущего. Данное правило было разработано для защиты интересов женщины, оставшейся в одиночестве после развода. Дело в том, что, если на момент расторжения брака жена была беременна, то ее супруг несет ответственность за воспитание ребенка и его содержание. В таком случае женщина не обязана доказывать отцовство бывшего мужа, так как по закону доказательством служим факт заключения между ними законного брака. Считается, что триста дней – максимально возможный срок беременности.

11) Не таким существенным препятствием для заключения брака считалось выяснение других обстоятельств, которые могли бы препятствовать его заключению. Именно поэтому данные причины не являлись весомым основанием к невозможности регистрации брака.³²

³¹ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). IV, 4

³² Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). IV, 6

2.1.3. Недействительность брака

После детального изучения оснований вступления в брак и препятствий для заключения брачного союза логично отметить тот факт, что невыполнение данных условий вело к признанию брака недействительным. Соответственно, стоит указать критерии так называемой недействительности брака.

В германском законодательстве нет четкого понятия «нарушения» при заключении брака. Отмечается лишь то, что это обстоятельство, которое не соответствует закону. Согласно п.2 I §8D³³ к нарушениям относятся: 1) отсутствие предпосылок (требования к процедуре заключения брака не выполнены, недееспособность одного из брачующихся, «неоднозначная» воля одного из брачующихся); 2) факторы, препятствующие заключению брака.

После заключения брака «с нарушениями» могут последовать либо недействительность брака, либо спорный случай, требующий дополнительного разбирательства. В основном все обстоятельства, служащие нарушениями, прописаны в общей части и 3 части Кодекса, остальные же не являются весомыми, к примеру, симуляция брака или брак, заключенный «в шутку».

Итак, недействительным признается брак в следующих случаях.

1) Согласно §1317³⁴ недействительным признавался брак, который был заключен без добровольного согласия обоих брачующихся. Если было доказано, что брак был заключен посредством принуждения одного из супругов, такой союз признавался недействительным и акт о заключении брака не вступал в силу. Только при повторном заключении, но уже при соблюдении правильной процедуры такой брак становился действительным.

2) Даже несмотря на внесенную запись о регистрации брака в книгу записи актов гражданского состояния, брак с нарушениями не признавался действительным. Кроме того, если один из супругов являлся недееспособным, временно недееспособным или имел психическое расстройство на момент заключения брака и было доказано, что согласие на вступление в союз было

³³ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).

³⁴ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 1, D.

неосознанным, брак не получал законную силу.³⁵ Существовали и запреты вступления в брак со стороны закона: бигамия (полигамия), супружеская неверность, кровное родство, родство по закону (при заключении брака).³⁶

3) Во всех этих случаях брак не имел законную силу до устранения причин, вызывающих недействительность брака. Признание брака законным происходило посредством постановления приговора, который должен был быть объявлен публично.

Существовали также случаи перехода недействительного брака в действительный, которые были вызваны смертью одного из супругов.

1) Согласно §1324 II если супруги прожили в фактическом браке более десяти лет или более трех лет в гражданском, но один из супругов скоропостижно скончался, такой брак все равно признавался действительным.³⁷

2) В случаях с временной регистрацией брака, когда была признана дееспособность одного из супругов, брак повторно объявлялся оформленным. Наконец, брак получал силу закона, когда были устранены обстоятельства, препятствующие его заключению.

Из этого следует, что в аннулируемом браке все последствия брака происходят в первую очередь и могут проявляться и до момента расторжения: при совместном проживании супругов (§1353 II); при наличии общего транспортного средства; при наличии у мужа права распоряжаться имуществом жены; при наличии совместных детей; нарушение супружеской верности в таком браке все еще считается изменой. Иск об аннулировании брака перестал приниматься. Появилась определенная процедура, устраняющая эти возражения.³⁸

Акт об аннулировании брака имеет и обратную силу: появляются обстоятельства, влияющие на взаимоотношения членов распавшейся семьи. Однако следует заметить, что этот ретроспективный эффект ограничен характером случая. В связи с тем, что супружеская жизнь больше не может

³⁵ RG. Bd. 74, S. 111; Bd. 103, S. 399; Oertmann, Komm. I, 3. Aufl., S. 344

³⁶ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 2, D.

³⁷ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 4, D.

³⁸ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 6, D.

продолжаться, сожительство было бы чудовищным решением. Однако, находясь в браке, женщина носила фамилию и имела гражданство мужа (с учетом различных налогов). Только с момента вступления данного акта в силу бывшая супруга теряет право носить фамилию бывшего супруга и может быть выслана из страны, будучи гражданкой иностранного государства.

Только те права, которые непосредственно не связаны с общественной жизнью каждого из супругов, могут быть у них отняты: таким образом, мужчина должен выплатить компенсацию за то, что распорядился имуществом жены в браке (§ 985, vgl. Aber §§ 955, 812); вдова офицера, жившая во втором расторгнутом браке, возвращается к статусу вдовы, т.е. получает плату за коммунальные услуги и тому подобные вещи. Теоретически дети могут признаваться незаконнорожденными, однако положения, изложенные в §1699ff., устанавливают определенные ограничения в данном вопросе.

Выделяли также спорные случаи относительно недействительности брака³⁹. Для того, чтобы выяснить, какие обстоятельства влекут недействительность брака, а какие всего лишь вызывают спорные моменты, термин «деструктивный брак» рассматривается в более широком смысле.

Оспаривание брака происходит путем возбуждения иска об аннулировании брачного союза (§1341 I), но право предъявлять иск является более узким, чем в случае недействительного брака: 1) подавать иск могут только сами супруги; 2) если имеются основания для подозрения, то иск могут подавать также: прокурор (практически у большинства иностранных женщин), в бигамии первая жена; каждый, у кого есть обязанность подтвердить недействительность брака.⁴⁰

К случаям, вызывающим подозрения, относятся: 1) отсутствие согласия законного представителя ограниченно дееспособных (§1331, s. unten §9 III); 2) так называемое недостаточно четкое волеизъявление (ошибка, обман, принуждение) (§1332 f., s. unten §10); 3) возвращение супруга, который был

³⁹ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). III, D.

⁴⁰ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). III, 1, D.

признан умершим (§1350, s. unten §12). Процедура обжалования решения не допускала представительства со стороны третьих лиц, даже для недееспособных лиц.⁴¹

Спорный брак, который находится на стадии оспаривания, не может быть расторгнут в случае смерти одного из супругов в следующих случаях: 1) смерть супруга, который подавал заявление; 2) оставшийся в живых супруг может продолжать оспаривать брак, но лишь только по заверенному заявлению апелляционным судом, но впоследствии у него все-таки будет возможность признать брак недействительным.

Однако существовали и случаи, когда иск не имел достаточных оснований для того, чтобы его приняли к рассмотрению: 1) утеря возможности подавать иск (признание законным представителем дееспособности подопечного; смерть того, кто подавал иск; до этого у лица уже был развод; истечение срока давности – 6 месяцев); 2) утеря иском своей силы (по утверждению или подтверждению согласно § 1337, которое до сих пор является законным в течение судебного разбирательства до времени, необходимого для вынесения судебного решения (§ 1342 II 2) – право оспаривания навсегда уходит; путем отмены действия по аннулированию – вызов в рамках § 1339 можно вернуть, § 1342 II I).

Процедуры по аннулированию брака относятся к семейному праву, и чаще всего такие споры рассматриваются в гражданском процессе. Особенно важным здесь также является временное регулирование споров Гражданским процессуальным кодексом.⁴²

2.1.4. Повторный брак

Германский законодатель говорит о том, что, если один из супругов объявлен мертвым, в соответствии с общими правилами (§18ff.), это не означает, что он лишается своего юридического статуса в качестве лица, а,

⁴¹ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). III, 3, D.

⁴² Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). IV, D.

следовательно, брак не считается расторгнутым. Однако существует предположение о том, что брак уже является расторгнутым. Следовательно, до тех пор, пока это предположение не будет опровергнуто, оставшийся супруг может заключить новый брак. Но если это предположение все же оспаривается, то оно представляет из себя препятствие для заключения нового брака, кроме случаев истечения срока давности – десяти лет (§958 II).⁴³

Основной проблемой является вопрос о будущей судьбе супругов в случае, если пропавший человек опровергает презумпцию смерти по своему возвращению. Для гражданского общества было необходимо найти путь между последовательным, но неживым регулированием канонического права, который признавал новый брак недействительным, и равно последовательным, но односторонним мнением прусского права (ALR. II, 1 §666), признававшим старый брак недействующим. Решение, выбранное ГГУ, выглядит следующим образом.⁴⁴

Брак с пропавшим без вести прекращается в тот момент, когда оставшийся супруг вступает в новый брак (§1348 II). Существует случай, когда брак посредством административного акта одновременно расторгает другой брак. Даже пропавшие могут снова заключать брачный союз. Если брак пропавшего без вести человека признается недействительным, он расторгается.

Но только действительное бракосочетание аннулирует старый брак. Таким образом, он сохраняется, если новый брак по какой-либо причине был расторгнут. В частности, согласно §1348 I, если оба супруга нового брака знали, что пропавший без вести пережил смертный приговор, установленный в приказе о высылке. Возвратившийся человек может теперь подать иск об аннулировании брака в связи с двоеженством и утвердить продолжение своего брака после того, как решение будет вынесено, даже если будет предъявлен иск на развод, согласно §1565.⁴⁵

⁴³ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). I, E.

⁴⁴ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, E.

⁴⁵ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 1, E.

Если оба супруга или хотя бы один из них нового брака был добросовестным, то у репатрианта нет возможности противостоять новому браку. Однако в случае, если супруг возвращается в течение 6 месяцев, брак еще не считается расторгнутым (§ 1350). Тем не менее, это возможно доказать только добросовестным путем, недобросовестное обжалование не принимается. Если иск принимается, то только тогда брак с без вести пропавшим человеком возрождается, а супруг также имеет право на развод (§1565).⁴⁶

В законе об имуществе (§1351) говорится о том, что супруг должен предоставить материальное обеспечение супругу-репатрианту не в качестве альтернативы, сторонник подсудимого должен предоставить содержание нового брака другим женатым супругам, но не в качестве альтернативы, а в дополнение к уже заявленным обязанностям, вытекающим из спорного брака. В случае оспаривания этого требования новым супругом применяется §1345. Возвратившийся во время заключения нового брака бывший супруг имеет право потребовать возмещение максимальной суммы (§§ 823 II, 826). Что касается обязанности жены, она должна оплачивать жизнеобеспечение детей (§ 1352).⁴⁷

2.2. Разрушение семьи. Расторжение брака

2.2.1. Основания расторжения брака

Изменения в брачно-семейном праве коснулись и условий признания действительности брака и развода. В XX - начале XXI веков процесс развода супругов шел по пути его упрощения и выравнивания при этом прав мужа и жены. Так, британский закон 1923 года установил, что прелюбодеяние мужа тоже является достаточным основанием для развода, так же, как и измена жены для мужа.

При разводе ликвидируются правоотношения, которые возникают при заключении брака. Однако не все: бывший супруг, требующий материальной

⁴⁶ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). II, 2, E.

⁴⁷ Mitteis H. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931). III, E.

помощи, имеет право по решению суда на ее получение от другого бывшего супруга. А гражданский кодекс Франции устанавливает возможность возмещения материального и морального ущерба одним супругом другому.

В XX - начале XXI веков изменилась сама квалификация развода. До недавнего времени он рассматривался как санкция за виновное поведение одного из супругов, а сейчас – как результат распада семьи.

Развод допускался только в законном порядке и в ограниченном числе случаев. Расторжение брака по обоюдному согласию супругов не было разрешено законом.

1) Развод допускался при злонамеренном оставлении супруга (§1567). Злонамеренное оставление одним супругом другого – это преступление против супружеской верности, выражающееся в том, что жена покидает дом мужа (или муж оставляет жену и семью), живет отдельно и, несмотря на увещания со стороны оставленного, упорствует в отдельном от него жительстве. В каноническом праве восточной церкви данное преступление признавалось поводом для развода еще начиная с IV века, в древнерусском праве – с XVIII до начала XIX века. В Западной Европе злонамеренное оставление признано было основанием для расторжения брака со времени реформации в государствах, в которых утвердилось протестантство. Кроме того, в некоторых государствах это все еще служит поводом к разводу и в настоящее время. Безвестное отсутствие в течение года также считалось злонамеренным оставлением. При просьбе о разводе в этом случае стороны должны просить о вызове отсутствующего указанным порядком; развод дается здесь через год по совершении вызова. Жена, самовольно отлучившаяся от мужа, по возвращении должна представить удостоверение в своем беспорочном поведении за время отлучки, иначе муж может требовать развода.

2) Допускался развод и при грубом нарушении супружеских обязанностей (§1568). К правам и обязанностям супругов относились: 1) ведение совместного домашнего хозяйства (если ведение домашнего хозяйства передавалось одному из супругов, он брал его под свою ответственность); 2)

заниматься делом, приносящим доход (при выборе и осуществлении деятельности супруг должен считаться с интересами другого супруга и семьи в целом); 3) совершать сделки, необходимые для соответствующего обеспечения жизненных потребностей семьи, в том числе влекущие последствия для другого супруга (права и обязанности по таким сделкам приобретают оба супруга, однако супруг может ограничить или исключить правомочие другого супруга совершать сделки, влекущие для него последствия); 4) супруги при исполнении обязанностей, вытекающих из отношений в браке, взаимно ответственны лишь за ту меру заботливости, с какой они обычно относятся к собственным делам; 5) супруги взаимно обязаны своим трудом и имуществом обеспечивать семье надлежащее содержание (надлежащее содержание семьи включает все, что связано с покрытием расходов на домашнее хозяйство и удовлетворением личных потребностей супругов и жизненные нужды общих детей, имеющих право на получение содержания (§1360a); 6) если супруги живут раздельно либо раздельно хочет проживать один из них, то каждый из супругов может потребовать, чтобы другой предоставил ему супружеское жилище или его часть в единоличное пользование. Соответственно, если один из супругов не выполнял или нарушал ту или иную обязанность или же ущемлял права другого супруга, это могло послужить поводом к разводу.

3) Расторжение брака происходило и при посягательстве на жизнь супруга (§1566). Действительно, это очень справедливый повод к разводу. К нему относится не только причинение вреда физическому и психическому здоровью членов семьи, но и сексуальное насилие, особенно в отношении несовершеннолетних детей.

4) Еще одним поводом к разводу служила душевная болезнь супруга на протяжении более трех лет (§1569). Считалось, что это основание лишено всяких гуманистических начал. Оно подразумевало, в отличие от современной трактовки оснований для развода, возможность бросить супруга, заболевшего психическим заболеванием, без последующих угрызений совести.

5) Наконец, в 1946 году было признано право развода по инициативе одного из супругов в случае, если они "в течение 3-х лет не проживают вместе, и брачные отношения настолько глубоко расшатались, что сделали невозможным восстановление брачного союза". При этом возражения против развода другого супруга не учитывались, если "оба супруга вели себя недостойно в браке". С 1956 г. Федеральный суд начинает искать возможности ограничить развод при "крахе" семьи под влиянием католических установок о нравственном долге супругов "делить трудность поровну". Дело в том, что семья стала пониматься не просто как союз мужчины и женщины, нацеленные на воспроизведение потомства, а как основная ячейка общества, в которой закладываются базовые моральные принципы. Именно поэтому в закон были внесены поправки, касающиеся расторжения брака по причине разрушения этой ячейки, ведь невозможно воспитать достойного гражданина общества, если в семье имеются серьезные разногласия между родителями. Кроме того, запрещался повторный брак с этим же супругом, так как считалось, что невозможно построить разрушенный союз заново.

Широкомасштабная реформа, направленная на дальнейшую либерализацию норм брачно-семейного законодательства, была проведена в 1976 г. Допускался развод без наличия вины – нарушение обязанностей и разногласия между супругами.

В настоящее время в §1565 (1-2) ГГУ говорится о том, что брак признается несостоявшимся в случаях, когда совместная жизнь супругов прекращается и уже не может быть восстановлена. Кроме того, брак расторгается, если супруги меньше года живут раздельно, но продолжение брака невозможно в связи с поведением одного из супругов, отличающегося исключительной жестокостью.

Однако, согласно §1566 (1), возражения одного из супругов против развода не принимаются, если супруги более одного года живут раздельно и оба просят о разводе или если супруги более 3-х лет живут раздельно, ссылаясь на «крах» семьи.

2.2.2. Аннулирование брачного союза

Последствия развода появлялись после вступления в силу акта об аннулировании брачного союза. Они касались как личных, так и имущественных прав супругов.

1) Разведенный супруг мог потребовать от другого супруга предоставления содержания: в связи с уходом за общим ребенком или с его воспитанием; содержание по возрасту; содержание вследствие болезни или иного недуга либо слабости физических или духовных сил; содержание вследствие отсутствия источников дохода; содержание в виде разницы между доходами и полным содержанием. Все эти виды содержания предоставляются в том случае, если нельзя ожидать осуществления деятельности, приносящей доход. Размер содержания зависел от нескольких факторов: 1) материальной составляющей совместно нажитого имущества; 2) отдельного дохода обоих супругов; 3) наличие совместных детей на попечении одного из родителей; 4) недееспособности мужа или жены.

2) В случаях, когда развод происходил по причине прелюбодеяния одного из супругов, «потерпевшему» супругу полагалась материальная компенсация за причиненный моральный ущерб. Кроме того, мужчина был обязан выплатить определенную сумму за пользование и распоряжение имуществом жены во время брака.

3) Безусловно, не обходилось и без раздела имущества, который вызывал наибольшее количество споров. В выгодном положении находились пары, у которых имелся заключенный брачный договор, в котором были четко регламентированы права мужа и жены на ту или иную собственность. Если же такого договора не существовало, раздел имущества происходил путем обоюдного соглашения между бывшими супругами, что не всегда достигалось с первого раза.

2.2.3. Влияние развода на совместных детей

Немаловажным вопросом являлся вопрос, касающийся совместных детей. В связи с тем, что супруги прекращали сожителство, появлялись определенные обязанности каждого из них по отношению к детям.

Во-первых, необходимо было урегулировать, с кем из родителей ребенок останется после развода. Чаще всего дети оставались на попечении матери. Однако в случаях, когда мать не могла или не хотела при разводе оставлять ребенка с собой, право преимущества переходило к отцу. Эта тенденция была обусловлена стремлением укрепить отношения между отцом и детьми, начиная с 1969 года.

В связи с этим появился и новый вид содержания – алименты, которые выплачивались супругу, на попечении которого оставались совместные несовершеннолетние дети. Содержание детей должно было быть обеспечено обоими родителями как до развода, так и после. Считалось, что до достижения совершеннолетия родитель, с которым проживал ребенок, несет обязанности по содержанию повседневной заботой, уходом и воспитанием ребенка. Соответственно, второй супруг обязан был ежемесячно помогать материально. Возможности отказа одного из родителей от обязанности содержания ребенка не допускалось.

При определении, с кем из родителей останется ребенок, суд мог учитывать и мнение самого несовершеннолетнего: с 3-х лет мнение ребенка учитывалось семейным судом, с 14 лет ребенок получал право самостоятельно решать, с кем из родителей ему оставаться.

Немецкое законодательство различает две группы родительских прав: *Sorgerecht*⁴⁸ и *Umgangsrecht*⁴⁹. *Sorgerecht* можно определить, как право на решение важных вопросов в жизни ребенка – выбор имени, места его пребывания, выбор школы, принципы воспитания и т.д. *Umgangsrecht* подразумевает право родителей и родственников на общение с ребенком.

⁴⁸ Die elterliche Sorge umfasst die Sorge bzw. Fürsorge für die Person des Kindes (Personensorge) und das Vermögen des Kindes (Vermögenssorge) (§1626 Abs. 1 Satz 2 BGB)

⁴⁹ Er beschreibt den Anspruch auf Umgang eines minderjährigen Kindes mit seinen Eltern und jedes Elternteils mit dem Kind, in besonders gelagerten Fällen auch das Recht Dritter auf Umgang mit dem Kind beziehungsweise des Kindes mit Dritten. Maßgeblich ist das Wohl des Kindes.

Оба эти права должны быть распределены между родителями как состоящими в браке, так и после расторжения брачных отношений. Соответственно, каждый из бывших супругов имеет равные права на общение с ребенком после развода. Более того, начиная с 1997 года право заботиться о ребенке после развода превратилось в обязанность родителей.

При решении вопроса о родительских правах суд всегда привлекает Ведомство по делам несовершеннолетних. В особо конфликтных случаях, связанных с насилием, хищением и т.д., всегда есть возможность добиться быстрого решения суда, пресекающего произвол одного из родителей.

2.3. Изменения в модели семьи в Гражданском кодексе Германии

2.3.1. Установление равенства супругов

Общая либерализация права, а во многом и нацеленная общественная борьба, в том числе заметное во многих западных странах с конца XIX в. женское движение за равноправие, привели брачно-семейные законы в общем к признанию равенства супругов и их равной правоспособности. Широкомасштабная реформа брачно-семейного права была проведена в 1976 году: утверждена модель брака, основанного на партнёрстве, а не на подчинении; принцип родительской власти заменён на родительскую заботу; внесены изменения в правовой режим имущества супругов и др.

Как уже было сказано ранее, отношения между супругами изначально строились на патриархальных началах, т.е. главенстве мужчины в семье. В Веймарской конституции 1919 года был впервые провозглашен принцип равноправия супругов (ст. 119) и право внебрачных детей на равные условия развития с детьми, родившимися в браке (ст. 121).

В п. 1 статьи 117 Гражданского кодекса Германии 1949 года закрепляется принцип равноправия супругов, который в 1953 году станет одним из важнейших в формировании уклада семьи и отменит все законы, противоречащие данному принципу. Именно с того момента муж и жена

получили равные права не только по отношению друг к другу, но и по отношению к совместным детям и имуществу, что подтверждается дальнейшими законодательными актами.⁵⁰

Изменение взаимных полномочий в семье в пользу женщины по-новому поставило вопрос об имущественных отношениях в браке. Под влиянием англосаксонского права широкое распространение приобрел институт брачного договора, которым супруги до брака вправе были определить принадлежность своих имуществ, судьбу доходов от них, возможные выплаты друг другу в случае развода (особенно, при виновности одного из них в таковом). Интересы женщин здесь были гарантированы, например, признанием за ними исключительного права на жилой дом. В 1953 году вступил в силу закон о равноправии мужчины и женщины⁵¹, помимо прочего установивший, что совместно нажитое за время брака имущество подлежит справедливому разделу между супругами.

Существовал и легальный режим имущества супругов, который предусматривал общее владение супругами имуществом, нажитым в браке, но добрачное имущество, а также полученное в браке наследство и дары являлись личной собственностью супруга.

К регулируемым личным правам супругов относится и их право на фамилию (или свою или супруга), и право на выбор места проживания и профессии. Однако германское гражданское уложение предусматривает, что при выборе супругом профессии или занятия надо учитывать интересы другого супруга и семейные обстоятельства.

Стремление к уравниванию в правах супругов сказалось на изменении прав родителей в отношении детей. Более всего это коснулось внебрачных детей:

⁵⁰ В § 1353 ГГУ установлены основные начала брачного союза: «Брак заключается на всю жизнь. Супруги обязаны по отношению друг к другу вести совместную брачную жизнь». Супруги ведут домашнее хозяйство по взаимному согласию (§ 1356), взаимно обязаны своим трудом и имуществом содержать семью надлежащим образом (§ 1360).

⁵¹ Gleichberechtigung von Mann und Frau im Familienrecht. 1953.

признавался допустимым поиск отцовства по законоустановленным поводам; было облегчено узаконение внебрачных детей последующим браком их родителей, что ранее считалось морально недопустимым.

В конце XX в. неожиданно острой проблемой регулирования отношений супругов стала борьба с сексуальными насилиями в семье. В целом законодательство большинства стран признало невозможным квалифицировать сексуальное принуждение между супругами как изнасилование (в Англии - с XVIII в., в США - с 1857 г., Франция - с 1932 г.). Но судебная практика нередко становилась на иной путь. Были примеры и законодательства, возлагающего на мужа возможную ответственность за «супружеское насилие» (в двух штатах США, в Южной Австралии, 1977 г.). Введение юридической защиты сексуальной неприкосновенности супругов практически упразднило традиционное, тысячелетнее понятие семьи и супружеских обязанностей в угоду неверно трактованной общегражданской «свободе личности».

2.3.2. Статус мужа

В §1354 ГГУ был прямо закреплён принцип главенства мужа в семейных делах: «Мужу предоставляется решать все вопросы, касающиеся совместной супружеской жизни, в частности он избирает местожитительство».

Имеется и концепция, которая исходит из главенства мужчины в семье и подчиненного положения жены, но сфера ее использования в законодательстве зарубежных стран постоянно сокращается.

Однако роль мужа оставалась доминирующей в отношениях между супругами. В его полномочия входили: материальное содержание семьи, представление интересов детей, дача разрешений женщине работать, право пользоваться и распоряжаться имуществом жены (приданое жены, служащее компенсацией).

Отказ от института главы семьи утвердил равные права в воспитании за отцом и матерью, включая решение вопросов обучения, содержания, выбора места проживания. Несмотря на это, женщина не могла заменить отцовские

обязанности в случае смерти супруга. В данной ситуации был предусмотрен опекун, а жена не имела никакого преимущества в отношении детей.

После издания Закона о равноправии хоть и считался формальным, все же повлиял на развитие брачно-семейных отношений того времени. Патриархальные установки брака так или иначе теряют свою абсолютную силу. Обязанности по дому делятся между супругами по обоюдному согласию, право представлять интересы детей предоставляется и женщине. Имущество становится совместным, женщина получает право лично распоряжаться своей собственностью. Также были сокращены полномочия мужчины в качестве отца. В связи с поднятием брачного возраста отец утратил свое право давать согласие на брак для мужчин, т.к. в 21 год они уже считались полностью дееспособными.

2.3.3. Статус жены

Ранее других на путь признания законного увеличения дееспособности замужних женщин стало английское право (1870-1893 гг.). Во Франции, начиная с 1881 г. закон предоставил женщине возможность самой распоряжаться своими сбережениями, делать вклады в банки и сберегательные кассы. Законом 1907 г. ей была предоставлена свобода распоряжения своим трудовым заработком, право без разрешения мужа выступать в суде; позднее (1917) - право быть опекуном, право приобретать и отчуждать имущество (1923). Французское право было наиболее консервативным в отношении равноправия женщин, как и другие католические страны. Только в феврале 1938 г. здесь были отменены более чем столетние правила ФГК о неравенстве семейных прав мужа и жены. Но лишь в 1970 г. закон упразднил институт главы семейства (в Италии – 1975 г.), а вместе с тем преимущественное право мужа на выбор местожительства, общей фамилии и т.п. В других странах, помимо общих конституционных норм, равноправию мужчин и женщин, в том

числе в семейных отношениях, были посвящены и специальные законы (ФРГ – 1957 г.)⁵².

Однако в странах общего права принцип равноправия супругов не получил полного развития. Это проявляется в том, что жена не может не носить фамилию мужа. Жена обязана проживать совместно со своим мужем, обязана следовать за ним, проживать в том месте, которое он для этого избрал.

Как уже было сказано выше, Германское законодательство построено на идеях патриархального уклада семьи и брака, следовательно, многие права жены были ограничены властью мужа. Однако замужней женщине предоставлялись определенные права в случае возникновения спорной ситуации, связанной с правомочиями женщины.

В первую очередь, это касалось выбора профессиональной деятельности. Женщина могла свободно заниматься интересующим ее родом занятия. Если же ее супруг был против, то она могла получить разрешение суда. Также основанием допуска женщины к работе была невозможность мужа единолично содержать семью.

В конце XIX века в сфере имущественных отношений супругов произошли существенные изменения. Имущественные отношения супругов регулировались брачным договором, в котором устанавливался режим управления и пользования имуществом. В Гражданском кодексе был закреплён принцип общности имущества супругов, а муж получил право пользоваться и управлять данным имуществом. Появилась раздельность права собственности и самостоятельность жены в отношении ее отдельного имущества. К такому имуществу относилось всякое имущество, полученное женщиной по наследству или по договору дарения (§1367). Такая система имущественных отношений была более благоприятна для замужней женщины, несмотря на отсутствия равенства супругов в правовом статусе. В брачно-семейном законодательстве все более конкретно регламентируются имущественные

⁵² Gleichberechtigung von Mann und Frau im Familienrecht. 1953.

отношения супругов и при этом все большему выравниванию по сравнению с мужем подвергаются права жены.

Более того, «жена была вправе и обязана заведовать общим хозяйством». В сфере домашнего хозяйства ей было предоставлено право «вести дела мужа вместо него и представлять его», однако муж имел право ограничить или отменить данное право супруги.

Были некоторые негативные явления в регулировании брачно-семейных отношений и в Европе. В качестве примера этого можно указать на германский закон 1935 года, который предусматривал наказание, вплоть до смертной казни, для лиц, не относившихся к арийской расе, вступивших в брак с немцами. Было также установлено, что невозможно заключение брака, если в результате его родятся дети, «представляющие опасность для чистоты немецкой крови».

Современной невесте, которая намеревается вступить в брачные отношения с иностранцем, полезно предварительно ознакомиться со статьями международной конвенции о гражданстве замужней женщины 1957 года, которую подписали почти 100 государств.

2.4. Становление детского права как отрасли

Институт детского права является одним из наиболее прогрессирующих в гражданском законодательстве государств всего мира. Начиная с международных актов, таких как Декларация прав ребенка 1952 года⁵³ и Конвенция ООН о правах ребенка 1989 года⁵⁴, происходит закрепление данного института в нормативно-правовых актах.

Помимо Германского уложения различные аспекты детского права затрагивают в том числе такие нормативные правовые акты и документы, как книга «Столетие ребенка» (1905), Закон об усыновлении (1976), Закон о защите прав детей (1997).

⁵³ См.: Декларация прав ребенка. 1952.

⁵⁴ См.: Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

В результате анализа специальной литературы и проведенного исследования нормативных актов были сделаны выводы об основных изменениях в институте детского права Германии на протяжении XX века⁵⁵.

Несовершеннолетние (до 21 года) состояли под родительской властью отца (§§1627—1683) и матери (§§1684—1698), которая, тем не менее, была ограничена учреждением особого опекунского суда, имевшего полномочия лишать родителя права попечения о ребёнке в случае злоупотреблений.

Во-первых, появилось право ребенка на знание своего генетического происхождения. Начиная с 1900 года, по достижении совершеннолетия ребенок стал вправе получать информацию о своем отце, если он изначально был внебрачным ребенком. Соответственно, у родителей появилось право на подтверждение отцовства и материнства, для которого устанавливался определенный срок: для отца – 1 год, для матери – 2 года.

Во-вторых, у ребенка появилось право получать необходимую заботу со стороны родителей, наследовать и находиться на родительском содержании. С 1982 года появился так называемый договор на доверии, в котором говорится о том, что права родителей должны быть направлены на защиту детей. Кроме того, с 1969 года⁵⁶ были устранены различия в правовом статусе законнорожденных и внебрачных детей. Внебрачные дети получили право получения необходимой заботы и наследования. В связи с данным изменением появилась и обязанность родителей заботиться о ребенке и после развода (с 1982 года – пожеланию⁵⁷, с 1997 года – обязательно⁵⁸).

В-третьих, дети получили право подать на своих родителей жалобу в суд. Так, ребенок мог подать иск об оплате образования, если родители не желали выполнить эту обязанность в добровольном порядке. К тому же,

⁵⁵Frank R. 100 Jahre BGB. Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik. Archiv für die zivilistische Praxis, 200. Mohr Siebeck GmbH & Co. KG. Bd., H. ¾ (2000), S. 401-425.

⁵⁶Gesetz zur Abschaffung der gesetzlichen Amtspflegschaft und zur Neuordnung des Rechts der Beistandschaft (Beistandschaftsgesetz) vom 4.12.1997, BGBl 1997 I, 2846, in Kraft getreten am 1.7.1998; Gesetz zur erbrechtlichen Gleichstellung nichtehelicher Kinder (Erbrechtsgleichstellungsgesetz) vom 16.12.1997, BGBl 1997 I, 2968, in Kraft getreten am 1.4.1998; Gesetz zur Vereinheitlichung des Unterhaltsrechts minder jähriger Kinder (Kindesunterhaltsgesetz) vom 6.4.1998, BGBl 1998 I, 666, in Kraft getreten am 1.7.1998.

⁵⁷Bundesverfassungsgericht. Karlsruhe, Deutschland, 1951. S. 61, 358, 371.

⁵⁸Archiv für die zivilistische Praxis 178. 1978. S. 263, 268.

совершеннолетние дети получили право обратиться в суд, чтобы установить отцовство, если считают, что супруг матери не является их биологическим отцом.

В-четвертых, был закреплён запрет применять к детям физическое насилие. С 1999 года родители не имеют право как-либо физически или морально оказывать давление на своих детей, принуждать или принижать их достоинство.

Закон 1969 года уравнивал в правах внебрачных детей и детей, рождённых в браке; §1589 был отменён и установлено право детей на получение алиментов и наследование на основе признания кровного родства с родителем. Внебрачному ребёнку было предоставлено лишь одно ограниченное право по отношению к отцу — требовать содержания до достижения 16-летнего возраста (§1708), причём сумма содержания должна была соответствовать социальному положению матери.

Внебрачным детям было предоставлено юридическое положение законных детей только по отношению к матери и её родственникам (§1705), что касается отца, то первоначальная редакция §1589 устанавливала, что «незаконный ребёнок и его отец не признаются состоящими в родстве со всеми вытекающими юридическими последствиями».

Наконец, в гражданском праве Германии появился институт опекунов и усыновления. С 1900 года можно было усыновлять ребенка только с согласия родителей. В 1961 году⁵⁹ это обстоятельство было ликвидировано, и усыновители получили право усыновления без согласия биологических родителей. Несмотря на опекунов со стороны третьих лиц, родители были обязаны продолжать материально заботиться о своих биологических детях. В свою очередь, усыновители получили право на свободное общение с ребенком.

Проведенное исследование показало, что на протяжении XX века институт брака и семьи был наиболее динамично развивающейся частью Гражданского кодекса Германии. В результате к началу XXI века произошло становление

⁵⁹Bundesgesetzblatt. Bonn. 1979 I. Ar. 1061.

детского права, а, следовательно, можно предположить, что дальнейшее развитие семейного права в Германии приведет к еще большему расширению прав детей и более оптимальному закреплению их статуса. Проанализировав современную литературу, можно сделать вывод о том, что в рамках семейного права в ближайшее время возможно выделение детского права в отдельную отрасль современной юридической науки.

Заключение

В результате анализа специальной литературы и проведенного исследования нормативных актов были сделаны выводы об основных изменениях в брачно-семейных институтах Германии на протяжении XX века⁶⁰.

В первую очередь, изменения произошли в основаниях вступления в брак: стало возможным заключение неограниченного количества браков после расторжения предыдущих, появилась возможность заключения браков между представителями разных религий. Более того, при вступлении в брак супруги получили право добровольно выбирать общую фамилию, заключать брачный договор и по обоюдному согласию распределять обязанности по дому.

Изменения затронули и сферу расторжения брака. Так, к примеру, появилось новое основание развода - по причине разлада в семье; на супругов были возложены новые обязанности, возникающие после развода: обязанность супругов заботиться о ребенке после развода; выплата компенсации супругом, подавшим на развод; было установлено, что при расторжении брака по причине супружеской неверности обвиняемый в данном нарушении супруг не имеет права требовать компенсацию; при отказе матери от ребенка права на детей переходят отцу.

В связи с распространением незарегистрированных брачных союзов появились новые формы совместного проживания, порождающие ряд юридических последствий, несмотря на то, что до сих пор не существует точного понятия «незарегистрированного (фактического) брака». Например, женщина, проживающая в данном союзе, в случае убийства своего сожителя, получила право потребовать компенсацию от убийцы.

В отношениях между супругами произошли коренные изменения, так как переменился статус женщины - она стала полноценным субъектом общества и получила полное право работать, а также после замужества оставлять свою

⁶⁰ Rainer Frank. 100 Jahre BGB - Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik.

девичью фамилию. Более того, установилось равенство между мужем и женой, устранился патриархальный уклад брака и семьи, а интересы детей в равной степени стали подвластны обоим родителям.

Наиболее серьезные изменения произошли в отношении детей и их прав: появилось право ребенка на знание своего генетического происхождения; право получать необходимую заботу со стороны родителей, наследовать и находиться на родительском содержании; право подать на своих родителей иск в суд; совершеннолетние дети получили право обратиться в суд, чтобы установить отцовство, если считают, что супруг матери не является их биологическим отцом. Кроме того, произошло уравнивание в правах законнорождённых и незаконнорождённых детей, а также был закреплён запрет применять к детям физическое насилие.

Проведенное исследование показало, что на протяжении XX века институт брака и семьи был наиболее динамично развивающейся частью Гражданского кодекса Германии. В результате к началу XXI века сложилась новая юридическая конструкция семейных отношений: утвердился принцип юридического равенства во взаимоотношениях супругов, соответственно изменились условия вступления в брак и основания его расторжения. У детей появились новые права. Можно предположить, что дальнейшее развитие семейного права в Германии приведет к еще большему расширению прав детей и более оптимальному закреплению их статуса. Не исключено, что в рамках семейного права выделится отрасль детского права.

Библиография

Нормативные правовые акты:

1. Bürgerliches Gesetzbuch. Deutschland. 1900. S. 334–484; 584–674.
2. Motive zu dem Entwurfe eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich. Berlin, 1888. Bd. I—V.
3. Gleichberechtigung von Mann und Frau im Familienrecht. 1953.
4. Bundesgesetzblatt. Bonn. 1979 I. Ar. 1061.
5. Code civil. France. 1804
6. Декларация прав ребенка. 1952.
7. Конвенция ООН о правах ребенка. 1989.

Русскоязычные источники:

1. Колосок С.В. Институты брака и семьи по германскому праву конца XIX века // Сибирский юридический вестник. – 2014. - № 2. – С.11-15.
2. Лебедева М.Л. Институт брака Германии: специфика регламентации // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. – 2015. – № 2. Т. 2 – С. 65-69.

Немецкоязычные источники (на языке оригинала):

1. Anders J. Das Familienrecht. Syst. darbe. von Josef von Anders Berlin: Neumann, 1887 - 346 S.
2. Bundesgesetzblatt. Familienrechtsgesetz (1961).
3. Dr. Heinrich Mitteis. Bürgerliches Recht, Familienrecht (1931).
4. Erl von O. Opet und W. von Blume. Das Familienrecht des Bürgerlichen Gesetzbuchs// Berlin/ Band 1/2: Bürgerliche Ehe. Verwandtschaft - 1906.
5. Rainer Frank. 100 Jahre BGB - Familienrecht zwischen Rechtspolitik, Verfassung und Dogmatik.

Интернет-ресурсы:

- 1- <http://www.consultant.ru>.
- 2- <http://dlib-pr.mpier.mpg.de> (официальный сайт Max-Planck-Institut für europäische Rechtsgeschichte).
- 3- <https://cyberleninka.ru/article/v/instituty-braka-i-semi-po-germanskomu-pravu-v-kontse-xix-veka>
- 4- <http://isfic.info/urhis2/teris106.htm>
- 5- <https://studfiles.net/preview/6810178/page:11/>
- 6- https://studopedia.ru/4_63561_germanskoe-grazhdanskoe-ulozhenie--g-struktura-brachno-semeynoe-i-nasledstvennoe-pravo.html