

17. Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 28. Ст. 2790.

18. Положение Центрального Банка России от 19 декабря 2001 г. № 169-П «Об установлении Центральным Банком Российской Федерации официальных курсов иностранных валют к российскому рублю» // Вестник Банка России. 2001. 21 декабря. № 77.

19. Практика Международного коммерческого арбитражного суда. Научно-практический комментарий / Сост. и автор комментария М. Г. Розенберг. М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1997. С. 119–121.

20. Байбулатова Р. Виды платежа во внешнеторговом контракте // Юридический мир. 1999. № 9. С. 59.

21. Арбитражная практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1998 г. / Сост. М. Г. Розенберг. М.: Изд-во «Статут», 1999. С. 127–130.

22. Schweizerische Zeitschrift für Internationales und Europäisches Recht. 1998. № 75.

23. Doc. UN-A/CN.9/SER. C/ABSTRACTS/10. 1996. 16 August. P. 2.

24. Арбитражная практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1998 г. / Сост. М. Г. Розенберг. М.: Изд-во «Статут», 1999. С. 63–65.

25. Новоселова Л. Валюта долга и валюта платежа в денежных обязательствах // Закон. 2000. № 3. С. 103.

Зульфия Исмаиловна ВОРОНИНА —
кандидат юридических наук, доцент
Института государства и права ТюмГУ

УДК 341

ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ УСЛОВИЙ ВСТУПЛЕНИЯ В СМЕШАННЫЕ БРАКИ И ПОРЯДКА ИХ ОФОРМЛЕНИЯ

АННОТАЦИЯ. В статье анализируются условия вступления в брак, их особенности при регистрации брака с иностранцами. Выявляются проблемы, связанные с условиями и порядком оформления иностранных браков, а также их признанием.

The author analyses the conditions of mixed marriages with foreigners and specificity of their registration, as well as some problems connected with their juridical recognition.

Брак — институт не только правовой, но и, прежде всего, социальный. И отрадно, что большинство россиян — 72% — считают самой приемлемой формой семейных отношений официальную регистрацию в ЗАГСе, и лишь 16% опрошенных предпочитают жить в незарегистрированном (фактическом) браке. Таковы результаты опроса Агентства региональных политических исследований, поступившие в ИТАР-ТАСС [1].

Брачные отношения, как правило, носят национальный характер: при вступлении в брак собственных граждан каждое государство применяет свое материальное право. Но социальные изменения, произошедшие в основном в последнее десятилетие, заставили законодателей не только России, но и ряда других стран обратить внимание на семейно-брачные отношения с иностранным участием. К сожалению, статистические данные по количеству межэтнических браков есть только на 1995 год — 22% всех браков, заключенных в России (более «свежие» показатели появятся по результатам последней переписи населения, видимо, в этом году); сейчас, надо полагать, их уже больше.

Время вносит свои коррективы в брачные отношения лиц с разной гражданской принадлежностью. Наряду с другими возникает вопрос: будет ли признан в стране проживания или пребывания брак, заключенный, во-первых, с иностран-

цем, и, во-вторых, на территории иностранного государства? Ответ на него можно дать только лишь после изучения всех коллизионных и материальных норм, регулирующих международные (интернациональные) браки.

Прежде всего, следует обратиться к международным договорам, регулирующим брачные отношения с иностранным участием: их немного, да и количество государств, участвующих в них, не так велико. Так, в Конвенции о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков от 10 декабря 1962 г. участвует всего 49 стран (в т. ч. и Россия). Между тем, наша страна не присоединилась к ряду межгосударственных соглашений, прямо регулирующих брачные отношения, осложненные иностранным элементом. В частности, речь идет о Конвенции о признании разводов и решений о раздельном жительстве супругов от 1 июля 1970 г., Конвенции о праве, применимом к режимам собственности супругов от 14 марта 1978 г., Конвенции о заключении и признании действительности браков от 14 марта 1978 г.

Основополагающим международным принципом регулирования отношений супругов, вступающих в смешанный брак, является принцип свободы и равноправия. Он закреплен и в международном акте — в ст.16 Всеобщей декларации прав человека, где сказано, что мужчины и женщины имеют право вступить в брак и создавать семью, пользуются равными правами в отношении брака и что брак должен заключаться только при свободном и полном согласии вступающих в брак.

Важность данного аспекта брачных отношений подчеркнула и Организация Объединенных Наций. В Резолюции № 1018 (XX) Генеральной Ассамблеи ООН от 3 ноября 1965 г., названной «Рекомендация о согласии на вступление в брак, минимальном брачном возрасте и регистрации браков» (попутно отметим, что при принятии данной Резолюции правопродшественник России — СССР голосовал «за»), прямо указан Принцип 1: «Не допускается юридического оформления брака без полного и свободного согласия обеих сторон, которое должно быть изъявлено ими лично после соответствующего соглашения и в присутствии представителя власти, имеющего право на оформление брака, а также необходимых по закону свидетелей».

Принцип свободы вступления в брак в России закреплен в двух статьях Семейного кодекса — в ст. 1 «Основные начала семейного законодательства» и ст. 12 «Условия заключения брака»: для заключения брака необходимо взаимное добровольное согласие мужчины и женщины.

При регистрации брака на территории Российской Федерации каждому из вступающих гарантируется соблюдение принципа свободы вступления в брак, так как п. 1 ст. 156 СК РФ форму и порядок заключения брака в этих случаях подчиняет российскому праву. Сложнее ситуация, когда оформление брака производится за пределами нашей страны. Здесь возможны несколько путей легализации брачного союза мужчины и женщины.

Первый из них — так называемый консульский брак, когда процедуру оформления брака совершает консул государства, гражданами которого являются вступающие. Согласно п.1 ст.157 СК РФ браки между гражданами Российской Федерации, проживающими за пределами территории РФ, заключаются в дипломатических представительствах или в консульских учреждениях нашей страны. При этом консул применяет российское право. Такие браки в нашей стране признаются безоговорочно и их последующей легализации не требуется.

В связи с консульскими браками могут возникнуть две проблемы: первая — относительно их признания за рубежом, и вторая — по поводу признания консульских браков иностранных граждан (также оформленных, соответственно, их консулами).

Не все государства признают консульские браки. Так, например, в Израиле в течение 8 лет, вплоть до конца 2003 г., Министерство внутренних дел их не призна-

вало; лишь недавно руководство МВД дало указание признавать консульские браки, «если оба вступившие в брак неевреи» [2].

В отношении браков иностранных граждан, оформленных у своего консула в стране проживания (пребывания), подходы государств также неоднозначны. В России согласно п.2 ст.157 СК РФ требуется взаимность, т. е. консульские браки иностранцев будут признаны в нашей стране лишь при условии, что аналогичные (консульские) браки наших граждан также признаются в соответствующем государстве.

Второй путь оформления брачных отношений — легализация посредством совершения тех действий, которые предписаны законодательством или обычаями страны, где жених и невеста решили оформить свой брак. В этом случае неизбежно ставится вопрос о применимом праве.

Чаще всего каждое государство коллизионной нормой предписывает применение собственного материального права или, как вариация формулировки — права места заключения брака (ст.17 Закона Лихтенштейна о международном частном праве, ст. 19 Закона Румынии № 105 применительно к регулированию отношений международного частного права, § 20 Закона Таиланда о конфликте законов, ст.44 Федерального закона Швейцарии о международном частном праве и др.).

Здесь и могут появиться «подводные рифы», приводящие к неразрешимым коллизиям. Так, к примеру, в Йемене вообще может не возникнуть вопроса о согласии на вступление в брак, ибо допускается заключение брака опекуном несовершеннолетних юноши или девушки (при этом, естественно, их согласия никто не спрашивает). Другой пример — запрет для ряда лиц на браки с иностранками, все более распространяющийся в мусульманских странах. Такой закон имеется уже в Саудовской Аравии, Индии, разрабатывается в Объединенных Арабских Эмиратах. Президент Брачного фонда ОАЭ Мухаммед Бах в интервью газете «Халидж Таймс» отметил, что ранее мужчины — его соотечественники отдавали предпочтение индийкам и арабкам из других государств, но в последнее время все больше женятся на россиянках и других гражданках стран СНГ и Восточной Европы [3].

Еще одной сложностью является процедура получения визы. Встречаются случаи, когда потенциальных жен — славянок напрямую приглашают посетить страну с брачной целью. Так, с весьма необычной инициативой выступили местные власти нескольких районов Северной Греции: они обратились к администрации соседнего болгарского округа Сандански с предложением открыть специальный туристический маршрут в Грецию для молодых незамужних болгарок. Свою просьбу они объяснили угрожающей демографической катастрофой из-за резкого сокращения рождаемости. Молодым смешанным семьям гарантируется получение нового дома или выделение средств на его постройку, предоставление гибких кредитов на покупку автомобиля и бытовой техники, обеспечение их будущих детей до трех лет всем необходимым за счет местных властей. Если проект окажется эффективным, местные власти планируют открыть подобные маршруты для незамужних россиянок, украинок и сербок [4].

Но зачастую получение визы на въезд в страну проживания иностранного жениха или невесты — это сложный и длительный, не всегда приводящий к положительному результату, процесс. Так, для оформления брака с бельгийцем на территории Бельгии необходимо получить специальную визу для брака (визу невесты). На практике срок получения такой визы — до 6 месяцев. Ее оформление требует проверки и учета материального положения жениха; при недостаточности у него средств в выдаче визы невесты может быть отказано.

Даже попав в страну проживания своей будущей половины, можно уехать оттуда, соответственно, незамужней или неженатым, т. к. различаются процедуры оформления брака, в частности, порядок подачи заявления с просьбой зарегистри-

ровать брак, сроки ожидания дня оформления брака. Жизнь заставляет находить все новые пути разрешения возникающих проблем. Так, с сентября 2003 г. жители китайского мегаполиса Шанхая могут осуществить регистрацию брака через Интернет, отправив электронной почтой заявление о вступлении в брак и заполнив соответствующие бланки. С 2004 г. и в нашей стране жители Москвы также могут общаться с ЗАГСами через Интернет, но не оформлять брак, а лишь подать заявление о его регистрации. Такое нововведение предусмотрено федеральной целевой программой «Электронная Россия» путем создания региональной системы объединенных информационных ресурсов (ОГИР). До конца текущего года ОГИР полностью будет внедрена еще в нескольких субъектах РФ: полностью — в Чувашии и Ханты-Мансийском автономном округе, частично — в Башкортостане, Хакасии и в ряде других регионов России.

Но такие процедуры (подача заявления о регистрации брака и его оформление через Интернет) однозначно приемлемы в отношении лиц, domiciliрованных в стране регистрации. Что же касается иностранцев, это пока проблематично, так как связано с множеством правовых коллизий: как, например, проверить, состоит ли иностранец в другом браке, соблюдены ли им условия заключения брака по его личному закону и т. д. Думаем, что при соответствующем юридическом обосновании порядка оформления интернациональных браков посредством глобальных сетей это было бы наиболее оптимальным путем разрешения большинства проблем, связанных с регистрацией смешанных браков.

Наихудший возможный вариант развития ситуации — несмотря на клятвенные обещания вступить в брак, жених или невеста отказываются от его оформления. Российское право в таких случаях никаких последствий не предусматривает, другие же правовые системы (Канады, США, Англии, Израиля и др.) содержат нормы об ответственности стороны, виновной в незаключении брака. Санкции при этом различные: возмещение морального и имущественного вреда, денежная компенсация в качестве наказания за невыполнение обязательства заключить брак.

Полагаем, что и в России следует предусмотреть ответственность за отказ заключить брак. Но, конечно же, не во всех случаях, а лишь при наличии двух обстоятельств: после подачи мужчиной и женщиной заявления в ЗАГС один из них без уважительной причины не явился на регистрацию брака, явившаяся сторона понесла значительные расходы на подготовку свадьбы (приобретение обручальных колец и иных атрибутов свадебной церемонии, аренда банкетного зала, покупка необходимых продуктов, оплата свадебного путешествия и т. п.).

Напомним, что по российскому праву вторым условием вступления в брак является достижение брачного возраста. Согласно ст. 13 СК РФ — это восемнадцать лет, как для мужчин, так и для женщин. На основании пункта 2 этой же статьи по просьбе несовершеннолетних им могут снизить брачный возраст до 16 лет, а при наличии соответствующего закона субъекта Российской Федерации — до возраста, указанного в законе. В Тюменской области такой закон принят 10 января 2000 г.; он предусматривает возможность вступления в брак с 14 лет. Конечно, ситуации могут быть различные, но, на взгляд автора, такие ранние браки явно нежелательны, ибо 14–15-летние (и, порой, даже старше этого возраста) мамы и папы могут выполнить только физическую часть родительства, но не социальную.

В других государствах брачный возраст может отличаться от установленного в России. Так, в Израиле он и для мужчин, и для женщин равен 17 годам (можно получить разрешение суда по семейным делам на брак подростка, не достигшего этого возраста), для филиппинок низший предел брачного возраста установлен в 12 лет, англичанин может сочетаться браком с 18 лет, а англичанка немного ранее этого возраста и т. д.

Семейный кодекс РФ условия заключения брака подчиняет праву места его оформления, что, на наш взгляд, не вполне оправданно, так как ставит в неравное положение россиян, регистрирующих браки в нашей стране, с теми, кто это делает за рубежом. Брачный возраст для всех россиян должен быть одинаков.

Иностранным законодательством могут предусматриваться и иные условия вступления в брак, которые должны соблюдаться нашими соотечественниками при бракосочетании не в своей стране: согласие родителей жениха и невесты, психическая подготовленность к браку и другие.

В рамках анализа условий вступления в брак требует исследования еще один немаловажный аспект: здоровье будущих супругов. Действующее российское законодательство не предусматривает в качестве обязательного условия заключения брака медицинское обследование жениха и невесты. Редакция пункта 2 ст.15 СК РФ позволяет констатировать, что органы ЗАГСа обязаны предложить каждой паре, подавшей заявление о регистрации брака, пройти такое обследование, причем совершенно бесплатно. Результаты предбрачного обследования составляют медицинскую тайну и не могут быть сообщены другому будущему супругу. Дефектность брака (возможность признания его недействительным) обусловлена лишь двумя видами заболеваний — венерической болезнью либо ВИЧ-инфекцией.

Следует согласиться с мнением Е. Л. Невзгодиной о том, что в законодательстве следует, во-первых, предусмотреть обязательность взаимного ознакомления вступающих в брак с состоянием их здоровья по результатам медико-генетического обследования, и, во-вторых, расширить список заболеваний, при сокрытии которых муж или жена вправе аннулировать брак путем признания его недействительным [5]. Мы предлагаем, в целях защиты физического здоровья как супругов, так и их потомства, не ограничиваться такими полумерами, а кардинально изменить законоположения в этом направлении. А именно: предусмотреть в качестве третьего условия вступления в брак обязательность предбрачного медицинского обследования.

Такие нормы имеются в ряде государств. Так, в Китае партнеры, желающие зарегистрировать свой брак, получают разрешение на брак только после обязательного медицинского осмотра. Препятствием к регистрации брака могут быть инфекционные заболевания и сильные психические расстройства; с 1999 г. ВИЧ-инфицированные граждане [6] могут сочетаться браком, но при условии, что обоим партнерам известен диагноз.

Проблемы, связанные с признанием брака, заключенного за пределами России, разноплановы. Одна из вновь появившихся — признание однополых браков. Ряд государств оформляют однополые брачные союзы, причем как мужские, так и женские. В Великобритании, например, с лета 2001 г., когда были зарегистрированы первые однополые браки, проводится целая кампания под названием «Первый шаг по пути к равенству». В России такие браки не допускаются, что явствует из текста статьи 12 СК, где говорится о брачном союзе мужчины, с одной стороны, и женщины, с другой. А если однополый брак зарегистрирован нашими соотечественниками между собой или с иностранцем вне пределов Российской Федерации? Первоначальный буквальный анализ статьи 158 СК РФ показывает, что такие браки, если было соблюдено законодательство места регистрации брака, в нашей стране должны признаваться. Но, полагаем, что здесь поставлен «заслон» для их признания в РФ — оговорка о публичном порядке, предусмотренная статьей 167 СК РФ.

Другой проблемой является признание полигамных браков, которые распространены не только в мусульманских странах. Например, в Уганде, являющейся преимущественно христианской страной, ислам исповедуют всего 16 % населения. Но 80% жителей этой страны живут в сельских районах, где полигамия довольно распространена, причем как среди мусульман, так и христиан. При этом вторая и

последующие жены обладают меньшим объемом прав по сравнению с первой женой: их бракосочетание проходит не в соответствии с религиозными обычаями, они не имеют наследственных прав в случае смерти мужа. Правительство президента Йовери Мусевени (самыми активными сторонниками которого являются женщины) пытается предпринимать некоторые меры, но они, скорее, превентивные: согласно предложенным реформам брачного законодательства мужчина, который желает завести себе вторую жену, должен получить согласие от своей первой жены, а также одобрение окружного совета [7]. Полигамные браки распространены и в Йемене, где они также считаются традиционной формой семейной ячейки.

Признают ли в России полигамный брак, в который вступила россиянка? Ответ аналогичен ответу на предыдущий вопрос — нет, т. к. он противоречит публичному порядку нашей страны.

С браком зачастую очень тесно связан еще один социальный и политический институт — гражданство. Вполне естественно и понятно то, что, создав семью с иностранцем, супруг (в преобладающем большинстве случаев — жена) хотел бы получить гражданство страны проживания или гражданство, одинаковое с другим супругом. Если семейно-брачное законодательство прямо или косвенно может быть экстерриториальным, то законоположения о гражданстве, как правило, носят глубоко внутригосударственный (территориальный) характер; причем намечается тенденция к их ужесточению.

Каждое государство максимально старается оградить себя от нежелательных мигрантов. Так, в США с 1986 г. действует закон о борьбе с обманом и мошенничеством при вступлении в брак с иностранцем («The immigration Marriage Fraud Amendments»), цель которого — свести к минимуму число браков, заключаемых только с целью получения Green Card. По данным социологов, 73 % всех иностранных супругов не смогли зарегистрировать свои супружеские отношения и остаться жить в Америке [8].

Если в целом анализировать нормы о гражданстве, то практически во всех государствах при брачной миграции предусматриваются два вида цензов: оседлости и длительности состояния в браке с гражданином соответствующего государства. Так, например, для получения гражданства Австрии достаточно быть замужем (женатым) за австрийцем (на австрийке) 1 год и проживать в Австрии не менее 4 лет; но если мужчина или женщина не являются австрийскими гражданами и вступают в брак с бывшим соотечественником, уже получившим гражданство Австрии, для получения такого же гражданства надо ждать целых 10 лет.

Миграционные волны, распад ряда государств и другие причины, безусловно, со временем будут усугублять проблемы интернациональных браков, и их придется разрешать, в том числе и нашей стране. Поэтому реалии требуют переосмысления и значительной доработки законодательства и практики.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. 80 % россиян живут в гармоничных семьях // NEWSru.com
2. Перлов Й. Проблемы смешанных браков // www.pravo.co.il/baza/pravo/sem/450
3. Следует отметить, что в целях стимулирования и компенсации свадебных расходов Брачный фонд ОАЭ выплачивает мужчине, который женится на эмиратской женщине, кредит в размере 20,5 тыс. долларов; но этой суммы недостаточно; брак с иностранкой обходится гораздо дешевле. Между тем, по некоторым данным, около 40 % женщин Арабских Эмиратов остаются одиночками // В ОАЭ хотят запретить браки с иностранками. По материалам РИА «Новости» / www.rian.ru/2003/09/13
4. Брачный туризм как спасение нации // www.utro.ru/2003/07/02
5. См. об этом: Невзгодина Е. Л. Правовая защита брака по Семейному кодексу РФ // Вестник Омского университета. Омск, 1998. Вып. 4. С. 103–106.

6. Для информации: по состоянию на декабрь 2002 г. в мире доля ВИЧ-инфицированных среди взрослого населения (15–49 лет) составляет 1,20% // Доклад Объединенной программы ООН по СПИДУ ЮНЭЙ.

7. Jeevan Vasagar. Get wife's permission for harem, Ugandan men told // The Guardian. 2003. 18 December. *Перевод автора.*

8. Кович А. Брак по расчету // МК-воскресенье. 2002. 5–11 мая. № 18 (226).

Любовь Васильевна АЛЕКСЕЕВА —
кандидат психологических наук,
доцент кафедры общей и социальной
психологии факультета психологии,
судебно-психологический эксперт

УДК 159.9:340

ПСИХОЛОГИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ ПРИЗНАКОВ СУБЪЕКТА ПРЕСТУПЛЕНИЯ В УК РФ

АННОТАЦИЯ. Показано, что нормы УК РФ по отношению к субъекту преступления ориентированы на понимание субъектно-объектной сущности личности человека, уровни субъектности, возможности субъектного самоуправления и меру проявления человеком социальных субъектных способностей. Раскрывается психологическое содержание вины и психологическая характеристика соучастия через возможность и особенность проявления личностью субъектного самоуправления. Характеристика преступного деяния дается через соотношение предъявляемых требований и субъектных возможностей личности. Отмечается ряд психологических характеристик, не актуализированных в действующем УК.

The author demonstrates that the norms of the Criminal Code of the Russian Federation with regard to the subject of crime cope with the concept of subject-object essence of the human personality, levels of subject revelation, the possibilities of self-awareness as well as with the level of the individual socio-subject revelation.

Further the author dwells upon the psychological components of the notion of crime and offers psychological characteristics of complicity considering the possibility and the peculiarity of the individual self-awareness. Several psychological characteristics that are not taken into account by the authors of the current CC are pointed out.

Потребность в использовании данных психологии в создании и применении концепции субъекта преступления, прежде всего, связана с самим содержанием преступления как сознательного деяния. Говоря о деянии, необходимо рассматривать психологические характеристики *актора* — субъекта, потому что деяние человека может быть активно и осознанно в разной мере. В связи с этим, содержание понятия субъекта преступления, отражающее совокупность нормативно заданных признаков, должно опираться на адекватные психологические возможности человека. Неясность психологических феноменов, значимых для уголовного права, влияет на адекватность создаваемых законов и их понимание. Кроме того, неясности соотношения уголовно-правовой и психологической теорий осложняют взаимодействие юристов и психологов в уголовном процессе.

В данной работе психологический анализ характеристик физического лица как субъекта преступления проводится в соответствии с авторской концепцией субъектно-объектной сущности личности, социальной и уголовно-релевантной субъектности человека [1]. Это отличает его от психологического комментария О. Д. Ситковской [2] к Общей части УК РФ в русле исследования психологичес-