

Семейное право

Ассистент кафедры
теории и истории
государства и права
Н.А. Раханова

Содержание лекции

1. Римская семья. Родство и свойство.
2. Римский брак.
3. Личные и имущественные отношения супругов.
4. Отцовская власть. Правовое положение детей.

Юридическое понятие семьи

Семья – основанный на браке и родстве союз лиц, связанных взаимными правами и обязанностями.

Семейное право – отрасль права, нормы которой регулируют имущественные и личные неимущественные отношения в сфере брачно-семейных отношений.

В римском гражданском праве такой отрасли не существовало.

Ч. 1 ст. 59 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье:

Семья – это объединение лиц, связанных между собой моральной и материальной общностью и поддержкой, ведением общего хозяйства, правами и обязанностями, вытекающими из брака, близкого родства, усыновления.

Понятие familia

Familia (фами'лиа) –

- 1) совокупность семейного имущества: основное имущество, принадлежащее всем свободным членам семьи; позже – принадлежащее исключительно домовладыке;
- 2) все лица и вещи, которые образовывали домашнее хозяйство;
- 3) совокупность рабов, принадлежащих одному и тому же господину;
- 4) **совокупность лиц (семья): домовладыка и свободные лица, подвластные ему, тесно сплоченная хозяйственная и правовая единица** (*основное правовое значение familia*).

Римская семья

В римском обществе семья характеризовалась:

- **патриархальностью** (господством мужчины в хозяйстве и общественных отношениях);
- **патрилокальностью** (формой брачного поселения, при которой жена переходит на жительство в родовую общину мужа).

В течение римской истории существовало три **типа** семьи:

- **консорциум** (семейная община агнатов);
- **агнатская семья** (по мужской линии по принципу совместного проживания и труда);
- **когнатская семья** (союз кровных родственников от общего предка).

Римская семья: консорциум

Консорциум (consortium) был самым первым видом семьи — это семейная община, основанная на агнатическом родстве и возникшая после распада рода на отдельные группы.

Во главе общины был старейшина, взрослые мужчины решали судьбу общины на общем собрании.

Римская семья: агнатская

Объединение лиц, основанное не на природном или кровном родстве, а на общей для всех связи юридического подчинения главе семьи – **pater familias** (па'тэр фами'лиас).

В состав агнатической (агнатской) семьи кроме главы (единственный полноправный член семьи - **persona sui iuris** (персо'на су'и ю'рис) входили:

- его жена;
- его дети;
- жены сыновей, состоявшие в браке *cum manu* и подчиненные не власти своих мужей, которые сами были подвластны главе семьи, а власти последнего;
- все потомство подвластных сыновей: внуки, правнуки и т. д.

Все подвластные главе семьи члены семьи назывались **sui** (су'и) и не имели полной правоспособности полной правоспособности не имели - **personae alieni iuris** (персо'нэ алие'ни ю'рис).

Все имущественные отношения, возникающие между членами familia остаются замкнутыми внутри нее, будучи упорядоченные обычаем.

Власть домовладыки

была безграничной и изначально одинаковой по отношению ко всем входившим в ее состав членам;

постепенно дифференцировалась в виде:

- власти над женой - **manus mariti** (ма'нус ма'рити);
- власти над детьми - **patria potestas** (па'триа поте'стас);
- власти над рабами - **dominica potestas** (доми'ника поте'стас).

Агнатское родство

Агнатское родство – родство не по крови и происхождению, а по факту совместного проживания и труда, создаваемое по мужской линии;

исчислялось ретроспективно (от настоящего к прошлому), по поколениям по отцовской линии;

степень агнатского родства определялась числом шагов, которые необходимо совершить, чтобы освободиться от отцовской власти и стать персоной *sui juris*;

старший агнат, ближайший к предкам, считался главой семьи, даже если сам был малолетним;

эмансипированный сын не являлся агнатом отца, тогда как приемный – являлся;

дочь состояла в агнатском родстве с отцом, а выйдя замуж – переставала быть агнатской родственницей своего отца.

Группы агнатских семей

когда *pater familias* умирает, все его потомки, у которых нет здравствующего отца, становятся самовластными, каждый становится в свою очередь *pater familias*;

familia тогда дробится на столько самостоятельных семей, сколько имеется потомков у умершего – ***familiae proprio jure*** (фами'лиэ про'прио ю'рэ); совокупность таких семей образует ***familia communi jure*** (фами'лия кому'ни ю'ре) – семью по общему праву.

семья по общему праву объединяла всех агнатов – лиц, происходящих от одной патриархальной семьи и не подвергавшихся *capitis deminutio minima* => таким образом, к агнатам относились не только те лица, которые состояли во власти одного общего домовладыки, но и те, которые состояли бы в ней, будь он жив (независимо от его удаленности в ряду поколений);

группу более значительных размеров образует род – ***gens*** (генс), составленный из *familiae*, которые по причине уходящего вглубь истории общего происхождения сохраняют общее имя; в отличие от большой агнатской семьи *gens* восходит не к действительному, а к легендарному предку или даже тотему.

Римская семья: когнатская семья

Постепенно, по мере того как в ходе римской истории государство завоевывало все более сильные позиции по отношению к отдельным семейным группам, они распадались, утрачивая мало-помалу свою изначальную значимость.

В упадок приходит отношение юридического подчинения власти домовладыки и, напротив, завоевывает все большее признание связь природного родства.

Теперь связующими звеньями между лицами, входившими в состав одной семьи, становятся предки как по мужской, так и по женской линии.

Когнатское родство

Когнатское родство – родство по крови и свойству от общего предка.

В когнатском родстве выделялись линии и степени:

- **прямая линия** обозначает родственников, которые последовательно происходят один от другого (сын от отца, отец от деда, дед от прадеда и т. д.); может быть:
 - восходящей** – от потомка к предку (внук, сын, отец, дед...)
 - нисходящей** – от предка к потомку (отец, сын, внук...)
- **боковая линия** обозначает родственников, которые происходят от одного общего предка: братья, сестры; дядя, племянники.

Степень прямого и бокового родства показывает количество рождений, устанавливающих связь с между двумя данными лицами

(поэтому, например, отец и сын связаны прямым нисходящим родством первой степени, а братья – боковым родством второй степени, дядя и племянник – боковым родством третьей степени и т.д.).

Агнатское и когнатское родство

Таким образом, и агнаты, и когнаты – это кровные родственники,

НО! римское право изначально разделяло всех кровных родственников на группы:

Агнатские родственники – те, связь между которыми устанавливалась через отца (патрилинейное родство); именно этой связи придавалось юридическое значение – т. е. посредством нее устанавливались взаимные права и обязанности между родственниками;

Когнатские родственники – те, связь между которыми устанавливалась через мать (матрилинейное родство); долгое время эта связь не имела юридического значения.

СВОЙСТВО

Свойством обозначались юридически значимые отношения родственников мужа и жены между собой, а также отношения мужа с родственниками жены и жены – с родственниками мужа.

Степень свойства определялась степенью родства между супругом и тем из родственников, применительно к которому необходимо выявить степень свойства, связывающего его с другим супругом.

Имело значение в брачных и наследственных правоотношениях.

Аналогии

Статья 60 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Близкое родство

Отношения, вытекающие из кровного родства между родителями и детьми, родными братьями и сестрами, дедом, бабушкой и внуками, считаются близким родством.

Комментарий:

Юридическим фактом, на основании которого возникают правоотношения между родителями и детьми, является происхождение детей от родителей. Однако широкое применение современных медицинских технологий не позволяет более связывать происхождение ребенка, которому придается юридическое значение, только с биологическим происхождением (кровным родством). Во всем мире получает распространение теория, в соответствии с которой родительские отношения рассматриваются не только как биологические, но и как социальные. Появляются концепции социального отцовства и материнства.

Статья 61 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Свойство

Отношения между супругом и близкими родственниками другого супруга считаются отношениями свойства.

Комментарий:

Свойственники не состоят в кровном родстве между собой.

Римский брак

Matrimonium (матримо'ниум) – союз между женщиной и мужчиной, объединение всей жизни, единение божественного и человеческого права (*Модестин*).

Таким образом,

как **проявление требований «человеческого права»** брачный союз подчиняется установлениям римского права (в равной степени публичного и частного);

как **проявление требований «божественного права»** брачный союз должен отвечать высшим требованиям религиозного и морального характера.

Римский брак

Римский брак по своему характеру принципиальным образом отличался от современного.

Каноническое право усматривает в браке в одно и то же время таинство и договор.

Современное право – сложную юридическую сделку, в которой участвует волеизъявление сторон и государства.

Римское же право рассматривало брак как фактическое состояние вещей, хотя и влекущие за собой важнейшие юридические последствия.

Аналогии

Статья 12 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Брак – это добровольный союз мужчины и женщины, который заключается в порядке, на условиях и с соблюдением требований, определенных законом, направлен на создание семьи и порождает для сторон взаимные права и обязанности.

Римский брак

Римский брак возникает и существует постольку, поскольку фактически имеются в наличии **два фундаментальных элемента** (при отсутствии одного из них брак прекращается):

- **сожителство** (объективное требование) \neq постоянное совместное проживание и постоянное нахождение супруги в доме мужа => препятствием не могут служить периодические и нерегулярные отлучки; необходимо только, чтобы супруги рассматривались как сожительствующие ;в соответствии с общественными обычаями (как правило, начиналось с торжественного вступления невесты в дом мужа);
- **супружеская любовь** (субъективное требование) – **maritalis affectio** (марита'лис афе'кцио) – взаимное намерение супругов жить совместно и единобрачно («полная общность жизни»); проявлялось во взаимном поведении супругов, в исполненном высокого достоинства положении женщины по отношению к подвластным и гостям и ее почетном именовании *mater familias*, уважении матери детьми, в знаках повышенного внимания, которыми окружал ее супруг – «престиж брака», который отличал жену от наложницы.

Виды римского брака

В Риме признавались четыре **ТИПА** супружеских отношений:

- брак по цивильному праву (**matrimonium**);
- брак по праву народов (**nuptias**);
- конкубинат (**concubinatus**);
- контуберниум (**contubernium**)*.

Иные связи между мужчиной и женщиной считались запретными по праву (например, между свободным мужчиной и незамужней женщиной, адюльтер, инцест).

**ограниченно признавался только в постклассическую эпоху*

Виды римского брака: цивильный брак

Два вида гражданского брака:

- **cum manu** (брак под властью мужа):

взаимные права и обязанности возникали не на основе согласия лиц, вступающих в брак, а как результат определенных юридических фактов (например, договора купли-продажи, истечения срока приобретательской давности, религиозной церемонии), фактически в результате такого брака устанавливалось право собственности над женой;

- **sine manu** (брак без власти мужа):

регулирование отношений, установление взаимных прав и обязанностей строилось на принципе равенства мужа и жены.

Конкубинат

Конкубинатом считался так называемый «естественный брак» - постоянное сожителство мужчины и женщины, дозволенное законом, но не отвечающее условиям заключенного брака и без намерения создать римскую семью – сожителство без правовых последствий.

Конкубинат являлся результатом **сословных ограничений** (таковым, например, считалось сожителство сенаторов (их детей) и вольноотпущенниц (вольноотпущенников) или «лиц, служащих для забавы других») – в данном случае отсутствовал «престиж брака».

Дети, родившиеся в конкубинате, назывались «природными» и поэтому, хотя и не были связаны с отцом юридическими узами, находились все же в лучшем положении в сравнении с детьми, рожденными вне брака – посредством специальной процедуры узаконивания они могли подняться на уровень законных детей.

Контуберниум

Контуберниумом признавалась долговременная и привычная связь между рабом и рабыней или между свободным мужчиной и рабыней, либо, наоборот, между рабом и свободной женщиной.

Контуберниум не игнорировался правом полностью (например, естественное родство, возникшее из такого сожителства, являлось, как и родство гражданское, причиной, препятствующей заключению брака).

Условия вступления в брак

- 1) брачный возраст (женщины – 12 лет, мужчины – 14 лет) и «физическая состоятельность» (касалось мужчин);
- 2) согласие домовладыки (позднее – лиц, вступающих в брак);
- 3) наличие правоспособности (статус гражданства и статус свободы либо вольноотпущенника);
- 4) намерение создать семью и жить в семье, воспитывать детей.

Препятствия к заключению брака

- 1) не прекращенный предыдущий брак ;
- 2) душевная болезнь (если она возникала после заключения брака, брак или сохранялся, или расторгался – по желанию супруга (?));
- 3) кровное родство (по прямой и боковой линии первой степени родства хотя бы у одного), родство по свойству (по прямой линии), гражданское родство (усыновление);
- 4) предполагаемое вступление в брак сенатора (его детей) и вольноотпущенника либо актера;
- 5) предполагаемое вступление в брак правителя провинции и жительницы этой провинции;
- 6) обет целомудрия одной из сторон;
- 7) между лицами, которые во время предыдущих браков вступали между собой в связь;
- 8) между опекуном и подопечной;
- 9) статус воина (до постклассического права).

Аналогии

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье

Статья 17. Условия заключения брака

Для заключения брака необходимы (1) взаимное согласие лиц, вступающих в брак, (2) достижение ими брачного возраста и (3) отсутствие препятствий к заключению брака, предусмотренных статьей 19 настоящего Кодекса.

Статья 19. Препятствия к заключению брака

Не допускается заключение брака:

- между лицами, из которых хотя бы одно лицо состоит уже в другом браке, зарегистрированном в установленном порядке;
- между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, между полнородными и неполнородными братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными;
- между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия.

Статья 45. Основания признания брака недействительным

Брак признается недействительным при нарушении условий, установленных статьями 17–19 настоящего Кодекса, а также в случаях регистрации заключения брака без намерения создать семью (фиктивный брак).

Брак не может быть признан фиктивным, если лица, зарегистрировавшие этот брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью.

Процедура заключения брака

Процедура предполагала последовательное наступление двух событий (юридически и фактически разделенных, иногда - годами):

- **Обручение**

(выражение намерения заключить брак, обмен подарками, соответствующей социальному статусу стоимости;

факт закреплялся документально или присутствием свидетелей;

можно было расторгнуть по взаимному согласию или в порядке судебной процедуры, подлежал возмещению материальный ущерб, возникший в результате несостоявшегося брака).

- **«Брачная церемония»**

(исторически могло быть осуществлено в форме торжественного религиозного обряда, купли жены или простого соглашения, заключенного без формальностей - выражением согласия супругов и отведение невесты в дом жениха).

Одновременное осуществление влекло ничтожность и каждого отдельного события, и брака в целом.будущем

Аналогии

Статья 16 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Порядок заключения брака

Заключение брака происходит в согласованные сторонами сроки, но не ранее чем через пятнадцать дней и не позже чем через три месяца после подачи желающими вступить в брак заявления в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

При наличии уважительных причин руководитель органа, регистрирующего акты гражданского состояния, может разрешить заключение брака до истечения пятнадцатидневного срока. При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза для жизни лица, вступающего в брак, и другие особые обстоятельства) брак может быть заключен в день подачи желающими вступить в брак заявления в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

Заключение брака производится в помещении органа, регистрирующего акты гражданского состояния. По заявлению лиц, вступающих в брак, заключение брака может производиться по месту проживания одного из них, по месту предоставления стационарной медицинской помощи или в другом месте, если они не могут по уважительным причинам прибыть в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

Заключение брака производится, как правило, публично, а по желанию лиц, вступающих в брак, – в присутствии двух совершеннолетних свидетелей. По желанию лиц, вступающих в брак, органы, регистрирующие акты гражданского состояния, обеспечивают торжественную обстановку регистрации заключения брака.

Прекращение брака: объективные основания

- 1) смерть одного из супругов;
- 2) лишение одного из супругов свободы или гражданства;
- 3) назначение мужа вольноотпущенницы сенатором (отменено Юстинианом);
- 4) «наступающее кровосмешение» (в случае, когда посредством усыновления создается агнатское родство между супругами: например, тесть усыновляет зятя, который с точки зрения римского гражданского права становится братом (приемным) собственной жены)

Прекращение брака: субъективные основания - развод

Развод –

прекращение *maritalis affectio*: могло быть односторонним (акт, которым супруг извещает другого – как правило, муж жену, о намерении прекратить брак) или обоюдным.

Развод не требует никакой торжественной формы, однако впоследствии «закон Юлия о прелюбодеянии» (период императора Августа) предписывал с целью внесения ясности в семейное положение граждан, чтобы о разводе оповещали публично и в присутствии семи свидетелей.

Прекращение брака: «свобода развода»

Первоначально в свободе развода тут не могли быть установлены пределы, но мощными средствами против развода на протяжении длительного времени служили здравые обычаи и несокрушимая нравственность архаического римского общества:

муж, который вздумал развестись с женой, был обязан, под угрозой цензорского порицания представить причины своего решения домашнему суду, который взвешивал их серьезность и целесообразность; разумеется, отрицательное мнение, представленное домашним судом не было в состоянии помешать расторжению брака, который на деле был уже расторгнут с прекращением *maritalis affectio*, однако в таком случае суд мог принять неблагоприятное для мужа решение по урегулированию имущественных отношений бывших супругов, оказав таким образом значительное давление на волю мужа, который был бы побужден к тому, чтобы еще поразмыслить над своим решением.

Прекращение брака: «свобода развода»

В конце республики, по мере расшатывания древних обычаев и распада здорового семейного уклада, в Риме воцаряется злоупотребление разводами, которые делаются прямо-таки модой:

для того чтобы положить предел этому пагубному обычаю, оказывается даже недостаточным учреждение общественного совета по вопросам нравственности, который заменяет исчезнувшее к тому времени домашние суды («теперь женщины ведут счет годам не по консулам, но по числу мужей, которых они сменили!»).

Прекращение брака: «свобода развода»

Начиная с послеклассической эпохи пребывавшее под влиянием христианской морали имперское законодательство попыталось положить предел злоупотреблениям, пускай даже оно не могло запретить развод, который был присущ римскому браку по самой его сути:

односторонний развод стал рассматриваться в качестве законного, если происходил по справедливым основаниям, т. е. из-за тяжкой провинности другого супруга (супружеская неверность жены, внебрачная связь мужа, тяжкие преступления и т. д.), или же по оправданным мотивам, не требующим вины другого супруга (импотенция, обет девственности, попадание в плен и т. д.). Расторжение брака по иным основаниям, хотя юридически влекло те же последствия, но каралось строгими санкциями, простиравшимися от изъятия приданого до высылки на остров.

Прекращение брака: «свобода развода»

Согласованный развод (не имеющего основательной причины, но происходящего лишь по обоюдному согласию сторон) рассматривался в качестве законного на протяжении всего послеклассического периода. Впоследствии, при Юстиниане, он стал караться теми же санкциями, что были предусмотрены для одностороннего безосновательного развода, однако Юстин II, взошедший на престол за Юстинианом, вновь предоставил в отношении него полную свободу.

Прекращение брака: субъективные основания – воля домовладык супругов

характерно:

- 1) для браков, возникавших без власти мужа (*sine manu*): *Pater familias* жены, сохранивший над нею власть, мог потребовать ее к себе, сделав таким образом невозможным сожителство супругов, которое являлось одним из элементов, образующих брак;
- 2) когда оба супруга были *alieni juris*, один из *paters* был вправе по собственному усмотрению расторгнуть брак, запретив сожителство (впоследствии было запрещено по причине неоправданного произвола домовладык, чему вначале противодействовал только обычай).

Виды разводов в зависимости от последствий

- **«развод с плохими последствиями»:**
односторонне расторжение брака без уважительных причин;
расторжение брака по вине другого супруга;
- **«развод без плохих последствий»:**
по взаимному соглашению;
по воле одного из супругов по уважительной причине.

Аналогии

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье

Статья 34. Прекращение брака

Брак прекращается вследствие смерти или объявления в судебном порядке умершим одного из супругов.

При жизни супругов брак может быть расторгнут судом по заявлению одного из супругов. Брак считается прекращенным со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака.

Статья 35. Недопустимость расторжения брака

Расторжение брака недопустимо во время беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка.

Аналогии

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье

Статья 36. Порядок расторжения брака

Расторжение брака производится судом в порядке искового производства.

При приеме искового заявления о расторжении брака суд предоставляет супругам трехмесячный срок для принятия мер к примирению, а также для достижения соглашения о совместных несовершеннолетних детях и разделе имущества.

По истечении трехмесячного срока брак расторгается, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможными.

При рассмотрении искового заявления суд принимает меры, направленные на сохранение семьи, и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам дополнительный срок для примирения в пределах шести месяцев.

Статья 37. Особый порядок расторжения брака

Без предоставления срока на примирение брак расторгается по заявлению одного из супругов, если другой супруг:

- признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим;
- признан в установленном законом порядке недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия;
- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

По взаимному согласию супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, брак расторгается также без предоставления срока на примирение.

Домашнее задание

Учебно-методический комплекс:

- 1) **теоретический материал** (самостоятельно – вопросы 3-4: личные и имущественные отношения супругов; отцовская власть и правовое положение детей) – с. 77-91 + презентация;
- 2) **вопросы для обсуждения по теме** – с. 230-231;
- 3) **вопросы для повторения** – с. 231-232;
- 4) **письменная работа**:
С. 232-233 (три задания из предложенных шести на выбор)
С. 233-234 (три задачи из семи на выбор)

Формы контроля:

- Тест (?);
- обсуждение теоретических вопросов;
- обсуждение выполненных заданий и задач.



Спасибо за внимание!