

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**КЫРГЫЗСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Ж.БАЛАСАГЫНА**

Диссертационный совет Д.12.12.018

на правах рукописи
УДК:340.1:392.3(575.2)(043.3)

Тегизбекова Жылдыз Чынарбековна

**РЕГУЛИРОВАНИЕ БРАЧНО-СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ
КЫРГЫЗОВ ПО ОБЫЧНОМУ ПРАВУ**

12.00.01 – теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Бишкек – 2013

Работа выполнена в отделе политологии и права Института философии и политико-правовых исследований Национальной Академии наук Кыргызской Республики

Научный руководитель: доктор юридических наук
Борубашов Бекбосун Ишенбекович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, доцент
Розахунова Нонна Расуловна

кандидат юридических наук, доцент
Шаamilов Максат Шамилович

Ведущая организация: Ошский государственный университет,
кафедра публичного и частного права,
714000, г. Ош, ул. Ленина 331.

Защита состоится «30» марта 2013 года в «10.00» часов на заседании диссертационного совета Д.12.12.018 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызском национальном университете имени Ж. Баласагына по адресу: 720001, г. Бишкек, ул. Киевская, 132, корпус № 2, Юридический институт, конференц-зал (ауд.209).

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского национального университета имени Ж. Баласагына, по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус №8.

Автореферат разослан « ____ » _____ 2013 года.

**Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент**

Токтобаев Б.Т.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертации. Формирование современного семейного права в Кыргызстане в сложнейших условиях становления государственности и национальной самоидентификации государствообразующего этноса, на наш взгляд, невозможно без глубокого исследования процессов регулирования брачно-семейных отношений кыргызов, долгое время развивавшихся в условиях действия обычного (адатного) права или так называемого «права кочевых цивилизаций».

До вхождения Кыргызстана в состав России (вторая половина XIX-го века) общественные отношения кыргызов, в большинстве, регулировались обычаями. После вхождения в состав России на территории Кыргызстана наряду с обычаями действовали законы Российской империи, а после революции 1917 года законы Советского государства. В современный период правовая система Кыргызской Республики формируется на основе романо-германской правовой семьи, объединяющей правовые системы всех стран континентальной Европы и СНГ. В то же время на развитие брачно-семейных отношений кыргызов оказывают ощутимое влияние исторически сложившиеся нормы обычного права, которые в отечественной правовой науке были мало исследованы.

В настоящее время распад традиционного общества повлек целый ряд проблем, таких как изменение мотивов вступления в брак, высокий процент разводов, распространение среди молодого поколения идей нетрадиционных взаимоотношений между людьми, отказ родителей от воспитания и содержания своих детей, проблема нравственного уровня внутрисемейных отношений, ослабление значения кровнородственных связей, в том числе и ценностей родственной взаимответственности, увеличение степени семейной конфликтности и др.

Вышеуказанные изменения в развитии брачно-семейных отношений необходимо рассматривать, с одной стороны, как закономерный процесс эволюции от традиционной к постмодернистской модели семьи, а с другой стороны, как «кризис семейных отношений», связанный с переходом к системе рыночных отношений, глобализацией и демократизацией общества.

Анализ происходящих изменений в брачно-семейных отношениях показывает что в данном вопросе необходим комплексный подход, где основным инструментом будет оставаться право. Одной из задач законодателя является попытка найти способы решения этой проблемы путем определения тех обычаев, которым государство может придать юридический, государством защищенный характер. Без проведения исследования предшествующего исторического опыта формирование государственной семейной политики и создание эффективной законодательной базы, регулирующей брачно-семейные отношения, будет затруднительным. Так, п.1 ст.37 Конституции Кыргызской Республики определяет, что «народные обычаи и традиции поддерживаются

государством» [Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 года. [Текст] – Бишкек: Академия, 2010. – С.84.].

Актуализация роли обычного права, несомненно, подразумевает исследование общественных отношений, регулируемых им, среди которых наиболее важными являются брачно-семейные отношения, как одни из самых древних образцов поведения, воплощавших народное сознание относительно справедливости и порядка.

Связь темы диссертации с крупными научными программами и основными научно-исследовательскими работами. Тема диссертационной работы входит в тематические планы научно-исследовательских работ Института философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики. Тема диссертации утверждена на заседании Ученого совета Института философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики.

В ходе исследования был проанализирован широкий круг работ ученых, представляющих как юридико-антропологические, так и другие научные сообщества Великобритании, Кыргызстана, Казахстана, России, США, и других стран.

Цель диссертационного исследования: Цель диссертационной работы заключается в комплексном историко-правовом исследовании различных аспектов регулирования брачно-семейных отношений кыргызов по обычному праву, а также в выработке рекомендаций и предложений по возможной интеграции традиций и обычаев кыргызов в современное семейное право Кыргызской Республики.

Поставленная цель исследования достигалась путем решения следующих задач:

- провести систематизацию полученных научных данных об основных типах, формах, условиях, порядке заключения и основаниях прекращения брака и дать авторское определение «традиционный брак» по нормам обычного права кыргызов;

- осуществить с точки зрения юридической антропологии периодизацию этапов адатного регулирования брачных отношений кыргызов;

- путём анализа устных и письменных памятников права, практики общественной жизни кыргызов провести историко-правовой анализ эволюции понятия «семья», определить предмет, метод правового регулирования семейных отношений по нормам обычного права кыргызов;

- на основании материалов обычного права кыргызов определить значение системы родства и свойства, раскрыть вопрос защиты семейных прав; проанализировать личные неимущественные отношения в семье, и их дифференциацию и регулирование в традиционном обществе;

- исследовать процессы юридизации и содержание имущественных отношений между членами семьи, которые отражали социальный и правовой быт кыргызов;

- сформулировать рекомендации относительно перспектив интеграции традиций и обычаев кыргызов в правовую систему современного Кыргызстана.

Научная новизна работы состоит в том, что диссертация является одной из первых попыток в юридической антропологии провести комплексное историко-правовое исследование различных аспектов регулирования брачно-семейных отношений кыргызов по нормам обычного права и восполнить имеющиеся пробелы в историко-правовой науке Кыргызстана. Впервые вводятся в научный оборот не известные ранее широким кругам научной общественности архивные материалы и научные труды западных ученых, исследовавших специфику традиционных брачно-семейных отношений кыргызов, проведена систематизация источников обычного права кыргызов, формулируются новые выводы и предложения, а также предлагаются конкретные рекомендации и возможные организационно-правовые меры, направленные на развитие современных институтов семейного права с учетом норм адатного права.

Практическая значимость диссертации состоит в том, что выводы и предложения, содержащиеся в ней, могут быть использованы: а) в научно-исследовательской деятельности при анализе состояния и перспектив развития институтов семейного и обычного (адатного) права; б) в правотворческой деятельности; в) при подготовке лекций, проведении других видов занятий по общей теории права и государства, истории государства и права Кыргызской Республики, семейному праву, правам человека, и другим юридическим дисциплинам.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту. На защиту выносятся следующие положения диссертации, полученные на основе теоретико-правового подхода к исследуемой проблеме и обуславливающие ее научную новизну:

1. На основании исследования норм обычного права автором выявлены основные типы, формы, условия, порядок заключения и основания прекращения традиционного брака кыргызов.

Автором предлагается определение «традиционного брака», под которым понимается союз мужчины и женщины, заключенный в установленном обычным правом порядке, с целью создания семьи и продолжения патрилинейной линии родства, порождающий личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, в некоторых случаях и между их родственниками.

2. Предлагается следующая периодизация этапов адатного и нормативного регулирования брачных отношений кыргызов:

1) Этап формирования и развития адатного регулирования брачных отношений кыргызов до присоединения к России (до второй половины XIX-го века);

2) Этап постепенной интеграции обычного права кыргызов в правовую систему Российской империи (со второй половины XIX века - 1917г.);

3) Этап формирования и развития нормативного регулирования брачных отношений кыргызов в правовой системе СССР (1917 - 1991);

4) Этап становления нормативного регулирования брачных отношений в формирующейся национальной правовой системе Кыргызской Республики (1991г.- по настоящее время).

3. На основании исследования норм обычного права кыргызов предлагается авторское определение «традиционной семьи», под которым понимается регламентированная обычным правом общность лиц, созданная на основании брака, родства, свойства, усыновления или принятия детей на воспитание, связанных совместным бытом и взаимной ответственностью.

Традиционные семейные отношения кыргызов регулировались адатом, после вступления в состав России обычаи кыргызов были официально признаны нормами права и частью правовой систем Империи. В связи с чем, автором формулируются предмет и метод регулирования семейных отношений кыргызов. К предмету правового регулирования семейных отношений по нормам обычного права кыргызов относились: общественные отношения, возникающие из брака; личные неимущественные и имущественные отношения в семье между: супругами, родителями и детьми, между родственниками различной степени родства, и между родственниками и иными лицами; отношения, возникающие из юридических фактов, приравненных обычным правом к родству; наследственные отношения. Методом регулирования семейных отношений по нормам обычного права кыргызов выступал дозвоительно-императивный метод с усилением императивных начал.

4. Знание кыргызами своего положения в системе родства и свойства имело особое значение и требовалось нормами обычного права: - при заключении брака в силу действия принципа экзогамии и запретов на вступления в брак по признаку свойства; - для регулирования отношений, вытекающих из системы родства и свойства: взаимоотношений между близкими родственниками, обычая, основанного на принципе авункулата, отношений с лицами по признаку свойства, предопределяющие круг имущественных обязательств.

Обычное право кыргызов защищало интересы семьи, и нарушение права одного из членов семьи рассматривалось как нарушение прав и интересов всей семьи. Нормами адата устанавливались формы и способы защиты семейных прав кыргызов.

Адатное право кыргызов предусматривало статус каждого члена семьи, обеспечивало равенство мужчины и женщины, регламентировало положение детей, их права и обязанности в зависимости от пола и возраста; устанавливало такие институты, как опека и попечительство, и закрепляло систему взаимной ответственности родственников за детей, оставшихся без родителей.

Исследование источников обычного права, а именно постановлений (эреже) кыргызских биев, народных поговорок и пословиц позволило провести систематизацию брачно-семейных отношений кыргызов.

5. Регулирование личных имущественных отношений в традиционной семье кыргызов базировалось на принципе семейной собственности, который защищал имущественные интересы всей семьи. Все совместно нажитое имущество семьи являлось семейной собственностью, которая, по замыслу обычая, должна была переходить из поколения в поколение по линии отцовского родства, и право его распоряжения принадлежало только главе семьи, у остальных членов семьи было лишь право пользования и владения данным имуществом. Такое положение в обычном праве кыргызов было направлено на защиту и сохранение целостности общего имущества семьи.

Выдел, калым и приданое являлись важными элементами семейно-имущественных отношений кыргызов. Выдел рассматривался, как право детей на часть семейного имущества, и обязательство главы семьи на его предоставление детям. Перед вступлением в брак между сторонами жениха и невесты практиковалось заключение особого гражданско-правового договора, в котором оговаривались имущественные права и обязательства его участников, в виде выплаты калыма одной стороной и передачи приданого другой.

Вопросы наследства и наследования в обычном праве кыргызов рассматривались в рамках семейных отношений. Наследником мог выступать как мужчина, так и женщина. Обычаем предусматривались способы наследования, порядок разрешения споров при разногласии наследников.

6. В целях совершенствования современного правового регулирования брачно-семейных отношений предлагается ряд законодательных, организационно-правовых и идеологических мер, таких как введение новелл в законодательство, отражающих положительные черты традиций и обычаев государствообразующего этноса, усиление санкций за жестокое обращение с пожилыми и другими социально и физически уязвимыми членами семьи, за умыкание невест, популяризацию брачного договора, создание специальной государственной структуры по защите и развитию народных обычаев и традиций, основной функцией которой будет исследование и интегрирование положительных норм обычного права в национальное законодательство государства и др.

Личный вклад соискателя. Диссертация является самостоятельно выполненным научным трудом. Диссертантом единолично сформулированы положения, выносимые на защиту, составляющие ее новизну и практическую значимость.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена в отделе политологии и права Института философии и политико-правовых исследований НАН Кыргызской Республики, на заседании кафедры Теории и истории государства и права Юридического института КНУ им. Ж. Баласагына, и рекомендована к защите кафедрой специальных юридических дисциплин Чуйского университета Кыргызской Республики.

Основные положения и результаты диссертационной работы нашли отражение в научных публикациях по теме диссертации, а также в докладах и выступлениях на международных научно-практических конференциях и

семинарах: ежегодной научной конференции Фонда Открытого Общества (Университет Беркли, Сан-Франциско, США, 2009г.), международном симпозиуме «Женщина и гендер» (Университет им. Депола, Чикаго, 2010г.), Конференции Фонда Открытого Общества «Право и общество» (Юридическая школа Джона Маршалла, Чикаго, 2010г.), третьей международной научной конференции (Владикавказский институт управления, 2011г.), международном круглом столе «Обычаи индейцев и других коренных народов Америки» (Канзасский университет, США, 2012г.), международной конференции «Влияние традиционных общественных институтов на политические процессы в Кыргызстане» (Академия государственного управления при Президенте КР, 2012г.) и др.

Разработанные автором рекомендации были учтены при внесении изменений в статьи 154 «Принуждение к вступлению в фактические брачные отношения с лицом, не достигшим семнадцатилетнего возраста», 155 «Принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование вступлению в брак» Уголовного Кодекса Кыргызской Республики. Закон о внесении изменений в Уголовный Кодекс Кыргызской Республики был принят Жогорку Кенешом Кыргызской Республики 20 декабря 2012 года и 26 января 2013 года был подписан Президентом Кыргызской Республики.

Полнота отражения результатов диссертации в публикациях. Основные положения, выводы и научно-практические рекомендации нашли отражение в 13-ти научных статьях.

Структура диссертации. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, одиннадцати разделов, выводов и практических рекомендаций, и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обосновывается актуальность выбранной темы диссертационного исследования, содержится оценка современного состояния проблемы, определяются цель и задачи работы, научная новизна и практическая значимость полученных результатов, приводятся сведения об их апробации, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Глава первая «Регулирование брачных отношений по нормам обычного права кыргызов» состоит из четырех разделов, в которых раскрывается общая характеристика брачных отношений кыргызов по нормам обычного права.

Первый раздел *«Понятие, типы и формы брака по нормам обычного права кыргызов»* посвящен рассмотрению теоретических взглядов, касающиеся развития брачных отношений кыргызов, исследованию всех аспектов института брака по обычному праву.

Наиболее ранние сведения по теме настоящего исследования содержатся в работах российских исследователей, трудах государственных и общественных деятелей: Н.Я. Бичурина, Н. Гродекова, А. Давлетшина, Г. Загряжского, Н.В.

Кюнера, Ф.А. Фиельструпа. Во фрагментарном виде отдельные аспекты семейного права кыргызов изучались в работах следующих дореволюционных авторов: Н.А. Аристова, Н. Изразцова, А. Зуева, А.И. Козлова, А.И. Левшина, К.К. Палена, Д.Л. Самоквасова, А. Талызина, М. Терентьева, С. Швецова, и др.

Необходимо отметить, что вопросы кочевого образа жизни кыргызов и их семейного быта были также изучены дореволюционными западными исследователями, такими как Д. Бонвалот, Гантингтон Е., Гедин С., Гордон Т.Е., Г. Ланселл, Л.Макартни, Сайкс Е., Янгхасбенд Ф. и др.

Особо важными источниками явились труды А.Бебеля, Л.Моргана, Ф.Энгельса. Проблемы семьи и семейного быта кыргызов затрагивались и первыми советскими исследователями 1920-1930-х гг., прежде всего, в работах В. Батракова, Н. Дыренковой, П. Кушнера, П. Погорельского.

Вопросы брачно-семейных отношений по нормам обычного права в советский период рассматривались в научных трудах: С. М. Абрамзона, К.А. Альчиева, В.В. Бартольда, Б. Д. Джамгерчинова, А.Джумагулова, С. И. Ильясова, Н.А. Кислякова, С.К. Кожоналиева, П.П. Литвинова, К.Нурбекова, Р.Т. Тургунбекова и др.

Интересными работами представляются исследования западных ученых 60-х годов, таких как: Е. Бейкон, Р.Крадер.

В постсоветский период с учетом последних политических и социально-экономических преобразований обычное право кыргызов и отдельные аспекты развития брачно-семейных отношений становились объектом исследований, это, в частности, работы: Ч.И. Арабаева, К.Б. Абдылдаева, К.И. Асановой, Э.Ж. Бейшембиева, Б.И. Борубашова, З.И. Галиевой, Е.Э. Голышевой, Ф.А. Зайкова, Р.Т. Ибраимова, Е.В. Кибановой, Г.К. Кронгарда, Г.А. Мукамбаевой, С.М. Муратбековой, А.Н. Ниязовой, О. Дж. Осмонова, О.В. Подкорытовой, Н.Р. Розахуновой, К.С. Соронкуловой, Б.Т. Токтобаева, К.А. Уметова, К.У. Усенбаева, М.Ш. Шамилова и др.

Также необходимо отметить работы казахстанских исследователей: Е.Б. Абрасулова, К.А. Алимжана, Б. Т. Ауешовой, Б. А. Джандарбека, А.Ж. Жакиповой, С. З. Зиманова, А.С. Ибраевой, Т.М. Культелева, С.Н. Сабикенова, Г.С. Сабирова, Г.С. Сапаргалиева, С.С. Сартаева, С. Узбекулы и др., и труды современных западных исследователей: Р. Абазова, Ф. Вайтфилда, В. Мартина. Автор привлекал сравнительный материал по семейному обычному праву других народов. Из числа многочисленных авторов следует отметить следующих исследователей: М.А.Аюбджанова, К.Д. Басаева, А. З. Бейтуганов, В.И. Вербицкий, А. П. Волгина, К.В. Вяткина, Л.Б. Гандарова, Е.С. Гылыкова, Е.М. Залкинд, М. Н. Игнатьева, Л.Л. Кавшбай, Т. Н. Медведева, Н. С. Нижник, Б.Э. Петри, Д.Г. Савинов, А. М. Сагидов, М.А. Супатаева, Н.А. Тадина, Е.М. Тоцакова, С.А. Угдыжеков, М.И. Хангалов, С.П. Швецова, Б.Д. Цибилов, и другие.

Основными опубликованными источниками по обычному праву кыргызов стали постановления народных кыргызских биев (эреже), пословицы и поговорки кыргызского народа, Сборник обычного права киргизов, изданный Семиреченской областной типографией, а также судебные материалы Центрального Государственного Архива Кыргызской Республики, которые впервые вводятся в научный оборот, данные Национального Статистического Комитета Кыргызской Республики и др.

Изменения в обществе влияли и на развитие института брака, исходя из чего, нами была предпринята попытка определить этапы эволюции брачных отношений кыргызов по нормам обычного права. В древний период брак рассматривался как пожизненный союз мужчины и женщины, однако после принятия кыргызами ислама, данный признак уже носил формальный характер. В связи с влиянием норм мусульманского права на развитие обычного права кыргызов одним из основных условий брака становится запрет на его заключение с немусульманами. Помимо порядка заключения брака по обычаю, появляется новый элемент брачных отношений - совершение обряда нике.

С помощью кодификации норм обычного права кыргызов российское право детально начинает регулировать институт брака, закрепляя стадии заключения брака, основания расторжения и недействительности брака, размеры калыма, приданого и т.д.

Несмотря на все запреты, установленные советским правом, некоторые брачные отношения кыргызов регулировались нормами обычного права, к примеру, кыргызское население соблюдало свадебно-брачные обряды и традиции, были факты умыкания невест, имело распространение многоженство и т.д.

В настоящее время брачные отношения кыргызов регулируются нормами права, однако среди кыргызского населения до сих пор практикуются обычаи и традиции при заключении брака.

Обычай предусматривал моногамный и полигамный типы брака. Формулируется вывод о том, что многоженство появилось не в связи с принятием ислама, а существовало как один из признаков большой семьи, бытовавшей среди кыргызского народа. В первую очередь, одной из причин многоженства была бездетность жены или же не рождение потомства мужского пола. Считается, что «высокая смертность детей в кыргызских семьях являлась также одной из причин такого типа брака» [Вышпольский В. Медико-топографические очерки Иссык-Кульского уезда (Пржевальского) Семиреченской области с описанием преобладающих болезней, в зависимости от почвы, климата и бытовых условий, среди населения уезда [Текст] / В. Вышпольский. - Военно-мед. журн. – 1895. - X.]. Во-вторых, это были бытовые причины, связанные с необходимостью дополнительной рабочей силы для управления хозяйством. В третьих, многие браки совершались по решению родителей, в связи с чем муж имело право самостоятельно уже выбрать вторую жену. Материалы кыргызских генеалогий доказывают о существовании многоженства «в среде родоначальников ряда кыргызских племен первой трети XVII в.» [Петров К.И. Очерки феодальных отношений у киргизов в XV-XVIII вв. [Текст] / К.И. Петров. – Фрунзе, 1961. – С.131]. Несмотря на

патриархальный уклад общества, отношение кыргызов к многоженству было негативным.

Согласно нормам обычного права среди кыргызов практиковались следующие формы брака: калымные, бескалымные, брак по сговору «жакшылап алышуу», «бел-куда» - брак по сватовству, который заключался по предварительному договору двух семей еще не родившихся детей; «бешик – куда» - помолвка малолетних детей, находившихся еще в колыбели; «кайчы-куда» - брак путем обмена невестами; «левиратный брак» – форма брака, при которой холостяк или вдовец женился на вдове своего покойного брата для обеспечения интересов детей покойного; «сорорат» – брак, при которой вдовец женился на младшей сестре умершей жены или невесты; «сөөк куда» - форма брака для поддержания родственной связи «сваты одной кости»; по другому данная форма брака называлась – «сөөк жаңыртуу»- обновление сөөка; «кыз ала качуу (умыкание)» - тайные браки, осуществляемые путем насильственного или мнимого похищения невесты; «күч күйөө» - брак, при котором жених невесты не уплачивал калым, и становился членом семьи своей будущей жены. Данные формы брака отражали быт и культуру кыргызского народа.

Во втором разделе «Условия заключения брака» рассмотрены условия заключения брака по нормам обычного права кыргызов.

Изучение брачных отношений у кыргызов в рамках обычного права показало, что заключению брака предшествовало соблюдение соответствующих условий его заключения, которые делились на основные и дополнительные. Так, к основным условиям брака относились следующие: согласие родителей, или при их отсутствии старших родственников, опекунов на заключение брака, соответствие требованиям экзогамии, что подразумевало запрет заключения брака между родственниками до определенной степени родства, уплата калыма, единое вероисповедание, отсутствие психической или другой неизлечимой болезни. Дополнительные условия включали в себя: достижение совершеннолетия, очередность по старшинству, неравенство в происхождении, социальном положении, имущественном состоянии.

Одним из обязательных условий вступления в брак было согласие родителей. Заключение соглашения о браке детей родителями предусматривалось нормами обычного права, что отражало состояние быта кыргызского общества, когда свойства отдельной личности не учитывались, а учитывались интересы целой семьи.

В третьем разделе «Порядок заключения брака» исследуются нормы обычного права кыргызов, устанавливающие этапы заключения брака.

В соответствии с обычаями и традициями кыргызов брак состоял из следующих этапов: обязательным и самым важным шагом являлось сватовство (куда түшүү), поскольку на данном этапе происходит знакомство сторон жениха и невесты и установление условий заключения брака, одним из которых являлось уплата выкупа за невесту (калың төлөп берүү), что можно рассматривать, как следующий этап заключения брака. Для закрепления брачного союза будущих супругов необходимым являлось совершение обряда венчания (нике кыю).

Однако как дополнительные стадии заключения брака существовали:

- добрачные стадии: свидания жениха и невесты (күйөөлөп баруу), проведение свадебного праздника в доме отца невесты (кыз узатуу той);
- послебрачные: обычай посвящения огню (отко киргизүү), обычай посещения жены дома своих родителей после замужества и др.

В настоящее время при заключении брака между кыргызами можно отметить восприятия некоторых традиционных институтов современной практикой, однако на правовом уровне существующие общественные отношения не отрегулированы.

В четвертом разделе «*Прекращение брака*» исследуются основания прекращения брака по нормам обычного права кыргызов.

По адатному праву кыргызов прекращение брака происходило на основании развода, либо в случае смерти одного из супругов.

Обычное право, предусматривая обоюдное согласие на расторжение брака и развод по инициативе той или иной стороны, предоставляло равные права и возможности супругам при решении данного вопроса. Так, основными причинами для развода были: бездетность, прелюбодеяние, неспособность к брачному сожителству, длительная разлука, систематические побои со стороны мужа и др.

Прекращение брака по обычаю происходило и на основании смерти одного из супругов, причем смерть той или иной стороны брака влекла совершенно разные юридические последствия.

В кыргызском обществе институт недействительности брака также имел свое место. В обычном праве кыргызов основаниями для признания брака недействительным были следующими: несогласие родителей; возраст; родство; вероисповедание и др., то есть перечень оснований для признания брака недействительным был не исчерпывающим. Н.П. Дыренкова отмечает, что «сын брата не может взять в жены дочь сестры: тай аке жээн кызын албайт... если бы сын брата случайно женился на дочери сестры, не зная этого, то аксакалы заставили бы его отпустить ее» [Дыренкова, Н.П. Брак, термины родства и психические запреты у киргизов // Сборник этнографических материалов. - Л., 1927. - № 2. - С.13].

Таким образом, по первой главе можно сделать следующие выводы:

- На основании анализа норм обычного права выделяются четыре этапа развития брачных отношений кыргызов;
- Обычное право предусматривало несколько форм брака. Брак был двух типов: моногамный и полигамный; дается общая характеристика института брака и формулируется определение «традиционного брака»;
- По нормам обычного права кыргызов устанавливались условия заключения брака (основные и дополнительные);
- Традиционный брак состоял из следующих основных этапов: - сватовство; - уплата выкупа за невесту и венчание;
- Основаниями для прекращения брака были: - развод; - в случае смерти одного из супругов. Однако необходимо отметить, что семейные отношения

кыргызов основывались на принципе нерасторжимости брачного союза. Право на развод могло быть как обоюдным, то есть по взаимному согласию сторон, так и односторонним. В обычном праве кыргызов имел место институт недействительности брака, однако он был несовершенен, в связи с чем процедура признания брака недействительности брака была схожей с процедурой расторжения брака.

Вторая глава **«Развитие семейных отношений по нормам обычного права кыргызов»** состоит из четырех разделов.

В первом разделе *«Эволюция семейных отношений кыргызов»* определены факторы перехода от большой семьи к малой, исследованы типы кыргызской семьи.

В связи с кардинальными преобразованиями в обществе и государстве, семья также претерпевала определенные изменения, что, в последующем привело к распаду большой семьи и развитием малой. На наш взгляд, основной причиной распада больших семей было ослабление влияния норм обычного права на имущественные отношения внутри кыргызской семьи, в связи с развитием института частной собственности. В н.ХХ века ученые, рассматривающие общетеоретические правовые вопросы семьи, брали за основу работу Фридриха Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства» для укрепления государственной политики и позиции частной собственности. Также причинами развития малой семьи у кыргызов были следующими: - переход от кочевого и полукочевого образа жизни к оседлому; - российская политика царизма, приведшая к прекращению межродовых разногласий, и т. д.; - провозглашение экономической независимости кыргызской женщины актами Российской империи, а затем и нормами советского права; - запрещение советской властью института многоженства; - постепенное исчезновение института левирата и др.

Преобладание малой семьи подтверждается и обычным правом кыргызов, поскольку некоторые положения постановлений народных биев регламентируют раздел семейного имущества и хозяйства, а также порядок наследования, к примеру статьи 31,40,41 Эреже Токмакского чрезвычайного уезда 1893г.

Во втором разделе *«Правовое регулирование семейных отношений кыргызов»* дается общая характеристика такому виду правоотношений.

Со вступлением Кыргызстана в состав Российской империи статьей 11 Положения об управлении Туркестанским краем от 2 июня 1886 года, статьей 10 Положения об управлении Акмолинской, Семипалатинской, Семиреченской, Уральской и Тургайской областями от 25 марта 1891 года нормам адатного права придается статус правовых обычаев. В этот период начинается кодификация норм обычного права кыргызов (составление Эреже народных кыргызских биев, проведение научно-исследовательских работ для учета норм обычного права), что, в свою очередь, привело к развитию отраслей обычного права. До начала ХХ вв. адат четко не разграничивался на отрасли, в связи с чем, в сферу правового регулирования брачно-семейных отношений входили различные нормы обычного права. Об этом указывает и профессор Мукамбаева: «как

таковая отрасль семейного права дифференцировалась от гражданского в середине 70-х годов...» [Мукамбаева Г.А. Манас и право [Текст] / Г.А. Мукамбаева. – Бишкек, 2003. - С.269].

Мы не можем говорить о самостоятельности семейного обычного права кыргызов как отрасли права, однако предмет брачно-семейных отношений может быть рассмотрен в качестве особых общественных отношений, регулируемых нормами обычного права; о чем говорит Сборник обычного права кыргызов, в котором согласно части I «о браке и семье» содержатся нормы, регулирующие брачно-семейные отношения, а также нормы уголовного права (статья 52. Сборника предусматривает оплату штрафа за оскорбление отца отделенными сыновьями) или же наследственного права (статья 76 права замужней дочери на наследство) и т.д. [Сборник обычного права кыргызов [Текст] / Материалы по казахскому обычному праву. - Сборник I. - Алматы, 1948. – С. 299].

Семейным отношениям кыргызов также был характерен свой особый метод регулирования, который характеризовался усилением императивных начал (к примеру: запрет заключения брака с инородцами, отношения, возникающие в связи с открытием наследства и др.).

К числу распространенных способов регулирования семейных отношений в обычном праве кыргызов относятся содержащиеся в нормах адата запреты и дозволения. Примером запрета может выступить детальная регламентация порядка вступления в брак, так, без согласия родителей или законных опекунов было запрещено вступление в брак. Дозволение в адате могло выражаться при реализации такого института как многоженство, когда мужчина имел право жениться на двух и более женщинах, при левирате - женщина имела право выбора выходить замуж за ближайшего родственника покойного мужа или оставаться в статусе вдовы.

Семейные отношения по нормам обычного права кыргызов состояли из определенного ряда элементов: субъектов, объектов и содержания.

Третий раздел «Юридическое значение родства и свойства в обычном праве кыргызов» посвящен рассмотрению системы родства и свойства.

Семейные отношения кыргызов, как личные, так и имущественные, возникали из своеобразных юридических фактов, именуемых состояниями (брак, родство, свойство, материнство, отцовство, усыновление и др).

Под состояниями понимаются «жизненные обстоятельства длительного действия, в течение которого они постоянно или периодически порождают правовые последствия» [Муратбекова С.М. Семейное право [Текст]: учебное пособие / С.М. Муратбекова, Р.Т. Ибраимов. – Бишкек, 2010. – С.46]. В системе юридических фактов состояние рассматривается в качестве своеобразного вида события и может выражаться в таких формах как родство или свойство.

Изучение системы родства вызвано необходимостью анализа бытующих родовых обычаев, а также рассмотрения эволюции родовых отношений кыргызов.

Так, система родства у кыргызов определяется принадлежностью к отцовской линии (сөөкү) – «карындаш», материнской - «тай», и после

замужества женщины к родству - «кайын». Однако помимо указанных трех видов родства, выделяется «искусственное» родство по сватовству – «куда сөөк».

В обычном праве кыргызов существенное значение родства и свойства заключалось в том, что у кыргызов в зависимости от вида и степени родства существовали определенные права и обязанности по отношению к своим родственникам. К примеру, было запретным нарушать обычай экзогамии между представителями «карындаш».

Кроме кровного родства, на заключение брака между кыргызами оказывало влияние искусственное родство («одномолочность» и усыновление) и отношения по признаку свойства. Так, запрещался брак зятя с тещей, невестки со свекром, отчима с падчерицей, мачехи с пасынком. «Нельзя заключать брак с молочными сестрами, нельзя жениться на кормилице (энеке) и молочной сестре (эмчектеш), на ближайших же родственницах их можно» [Гродеков, Н.И. Киргизы и кара-киргизы Сыр-Дарьинской области (Юридический быт) [Текст] / Н.И. Гродеков. - Т. I. – Ташкент, 1889. – С.30].

Обычное право кыргызов предусматривало отношения «жээндик», основанные на принципе авункулата, тесные взаимоотношения кровных родственников, предоопределяющие круг имущественных обязательств.

Значение родственных отношений в семье отражается в пословицах и поговорках – как одном из источников обычного права кыргызов, к примеру, «күйөө – жүз жылга, куда – мин жылга» (зять на сто лет, а сват на тысячу лет)».

В четвертом разделе «*Защита семейных прав по обычному праву кыргызов*» изучаются вопросы защиты семейных прав в традиционном обществе кыргызов.

Защита семейных прав по обычному праву кыргызов понималась как защита всех членов семьи. В соответствии с нормами обычного права мы можем выделить формы защиты семейных прав и интересов. Неюрисдикционная форма защиты могла действовать при рассмотрении каких-либо семейных споров без обращения к компетентным органам власти (то есть спор разрешался в кругу близких родственников и т.д.). Юрисдикционная форма защиты – эта форма защиты, при которой кыргызы могли обратиться к суду аксакалов, в суды биев, и, после вступления в состав Российской империи, в российские судебные инстанции или иные уполномоченные Российским государством органы по защите нарушенных или оспариваемых прав. Защита семейных прав не знала деления на административный или судебных порядок, каждое лицо могло обратиться в любую инстанцию.

Основанием ответственности являлось совершение правонарушения - кылмыш [Кожоналиев С.К. Суд и уголовное обычное право киргизов до октябрьской революции [Текст] / С.К. Кожоналиев. – Фрунзе, 1963. – С.41]. Адат становился на защиту прав и интересов женщины, поскольку кыргызская женщина как в статусе дочери, жены, так и матери имела значимое положение в семье и обществе. Обычное право кыргызов выделяло понятие семейно-правовой ответственности, основанием которой являлось совершение правонарушения. К правонарушениям против брачно-семейных отношений кыргызов относились следующие деяния: оскорбление, нанесение обиды родителям и родственникам,

осквернение могил предков, похищение женщины, изнасилование, прелюбодеяние, кровосмешение.

По второй главе автор формулирует следующие выводы:

- Преобразования общественных отношений кыргызов привели к распаду большой патриархальной семьи и переходу к малой индивидуальной, что было вызвано развитием частной собственности и ослаблением влияния норм обычного права. Предлагается определение «традиционной семьи».

- После вступления в состав России обычаям кыргызов нормативными актами российского государства придается статус правовых обычаев.

Исходя из специфичного предмета и метода правового регулирования семейных отношений, предполагается, что под традиционными семейными отношениями кыргызов понимались общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, свойства, усыновления, принятия детей на воспитание, и из личных семейно- неимущественных, имущественных и наследственных отношений.

- Система родства у кыргызов состояла из четырех элементов. Положение в системе родства и свойства по нормам обычного права кыргызов играло существенную роль при заключении брака и для регулирования личных неимущественных и имущественных отношений.

- Обычное право кыргызов защищало интересы семьи, а также становилось на защиту прав и интересов женщины, поскольку кыргызская женщина, как в статусе дочери, жены, так и матери, имела значимое положение в семье и обществе.

Третья глава **«Личные неимущественные и имущественные отношения в семье по обычному праву кыргызов»** состоит из трех разделов.

Первый раздел *«Личные неимущественные отношения в семье»* исследует вопросы личных взаимоотношений между членами семьи и иными родственниками. По обычному праву кыргызов личные отношения между супругами представляли собой две категории прав и обязанностей: одну из них составляли те отношения, которые можно назвать лично-хозяйственными - обязанность совместного жительства и обязанность содержания и обеспечения жилищными условиями; вторая категория вытекала из отношений личностного характера: обязанность супружеской верности, обязанность уважения другого члена семьи обязанность повиновения, например статья 32 Сборника обычного права кыргызов предусматривала обязанность повиновения жены своему мужу.

Личные неимущественные отношения между родителями и детьми делились на: - отношения между родителями и совершеннолетними детьми, - между родителями и несовершеннолетними; - отношения усыновитель - усыновленный.

Обычай выделял - личные отношения членов семьи с другими родственниками и - личные отношения между родственниками вне зависимости от степени родства. Традиционная семья кыргызов характеризовалась такими признаками как взаимопомощь, взаимоуважение, взаимответственность, что выражалось в обычаях «родовой помощи»: кошумча (обычай предоставления

помощи нуждающемуся родственнику), журтчулук (обычай обращения за помощью к родственникам в связи с падежом скота или набегов), конок алуу (обычай принятия гостей родственников), обязанности воспитания и содержания ребенка, оставшегося без опеки и попечительства, или в случае смерти обоих родителей его родственниками и др.

Вопрос усыновления решался всегда родственниками родителей усыновляемого ребенка. Так, изучив судебные дела государственного архива Кыргызской Республики, мы приходим к выводу, что после установления в Кыргызстане российской власти существовали специальные судебные учреждения, которые, непосредственно, рассматривали дела, касающиеся установления опеки и попечительства над ребенком. Среди исследованных судебных прецедентов, не было дел с участием представителей кыргызской национальности; дела касались представителей Российской империи, видимо, русской национальности, и узбеков [ЦГА Кыргызской Республики [Текст] / Ф. 142, оп.1, дело № 11. л.1; ЦГА Кыргызской Республики [Текст] / Ф. 17, оп.12, дело.№ 7. – 421л. и др.].

Второй раздел *«Энчи, калым и приданое по нормам обычного права кыргызов»* выделяет основные элементы брачно-семейных отношений кыргызов.

Согласно нормам обычного права кыргызов выдел (энчи), выкуп (калым) и приданое (сеп) являлись важными и тесно взаимосвязанными друг с другом институтами брачно-семейных отношений между кыргызами.

Одним из основных имущественных прав детей было право на выдел - энчи. Обычай различал энчи для сыновей и энчи для замужних дочерей, поскольку каждый вид выдела имел свои особенности. Адат рассматривал энчи дочери - как часть приданого. Раздел имущества для выдела детей являлся один из сложных элементов адата.

Калым занимал важное место в вопросах регулирования брачно-семейных отношений кыргызов, об этом свидетельствуют как нормы Эреже, так и материалы исследовательских работ, и практика народных биев. В данном разделе рассматриваются размеры и состав калыма.

Изучая аспекты уплаты калыма, мы можем сказать, что данный институт обычного права основывается на пережитках родовых связей между кыргызами.

Приданое играло существенную роль при заключении брака, которое готовилось родителями девушки и состояло из скота, одежды и домашней утвари. В ходе исследования норм обычного права, выявлено, что у кыргызов приданое было соразмерно калыму, из чего следует, что женщина не являлась объектом купли-продажи родителей, как указывается в исследованиях Н.Гродекова, Г.Загряжского и др.

Приданое являлось личным имуществом жены, на которое она имела права при совместном проживании с супругом. Так, согласно статье 38 Эреже Токмакского чрезвычайного съезда, в случае развода по вине или воли мужа, муж обязан был возратить ей все приданое и женщина получала имущественную самостоятельность [Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана [Текст]: учебное пособие / Сост. Б.И. Борубашов. – Бишкек, 2008. - Том 1. - С.443].

Придерживаясь точки зрения профессора Л. Крадера [Krader, L. People of Central Asia [Текст] / L.Krader. - Uralic and Altaic Series / Vol. 26 . - Indiana University, 1963. - P. 146-147], мы считаем, что среди кыргызского населения практиковалось заключение особого брачного договора между сторонами жениха и невесты. За нарушение условий договора каждая сторона могла понести ответственность, которая санкционировалась нормами обычного права кыргызов.

В третьем разделе «*Имущественные отношения в семье*» раскрываются вопросы семейных имущественных отношений в обычном праве кыргызов.

Обычное право устанавливало принцип семейной собственности. Адат намеренно ограничивал правовую дееспособность членов кыргызской семьи для сохранения в целостности всего общего имущества семьи. Глава семьи являлся полноправным субъектом имущественных отношений; обладал всей триадой правомочий, вытекающих из права собственности, а именно правом владения, пользования и распоряжения семейной собственностью. Жена по отношению к семейному имуществу имела право владения и пользования, однако право распоряжения полностью принадлежало ее мужу. Статья 35 Сборника обычного права кыргызов устанавливала: «Жена не может распоряжаться семейным имуществом без особого на то разрешения мужа, которому принадлежит исключительное право распоряжения им» [Материалы по казахскому обычному праву [Текст] - Сборник I. - Алматы, 1948. –С. 297].

Относительно имущественных отношений между родителями и детьми, адат предусматривал определенные права и обязанности, в первую очередь, в зависимости от пола ребенка и от его возраста; далее адат различал сыновей не отделенных и отделенных (выделенных). Дочери имели право на приданое, на соответствующее энчи и на наследство.

Регулирование порядка перехода имущества и прав и обязанностей частноправового характера после умершего к другим лицам самым тесным образом было взаимосвязано с понятием семьи и институтами семейного обычного права кыргызов, об этом свидетельствуют нормы Эреже, где вопросы наследования рассматриваются в рамках семейных отношений.

По нормам обычного права кыргызов в общих случаях наследодателем был как мужчина, так и женщина, но в силу патриархального устоя общества женщины наследовали меньше, чем мужчины.

Форма завещания могла быть устной или письменной; в обоих случаях, для его законности требовалось, чтобы воля завещателя была объявлена в присутствии членов семьи и двух свидетелей из числа старших родственников завещателя или посторонних лиц с авторитетной репутацией. Данная форма составления завещания практиковалась среди кыргызского населения и в период Российской империи, хотя в данный период времени, согласно архивных материалов, представители других национальностей на территории Кыргызстана за составлением завещания обращались к нотариусу [ЦГА Кыргызской Республики [Текст] / Ф.151. оп.1. дело № 29.л.1 и др.].

После смерти отца отделенные сыновья уже не имели никаких прав на наследство, но только если были другие, не отделенные. Согласно принципу минората младший сын являлся наследником всего оставшегося имущества отца

после выделения старших сыновей, что предусматривалось статьей 46 Эреже Токмакского чрезвычайного уезда 1893г. [Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана [Текст]: учебное пособие / Сост. Б.И. Борубашов. – Бишкек, 2008. – Том 1. – С. 445].

Обычное право устанавливало наследование по адату и по завещанию, предусматривался порядок разрешения споров при разногласии наследников.

В соответствии с проведенным сравнительно-правовым анализом необходимо отметить, что существовавшая очередь наследования по обычному праву кыргызов схожа по своей структуре с группами наследников, действовавших еще в римском праве.

По нормам обычного права кыргызов после смерти имущество каждого кыргыза должно было составлять общее достояние того рода, к которому он принадлежал, в связи с чем наследственное имущество не могло выйти за пределы одного рода. Обычное право не знало понятия выморочное имущество, так как род сохранял право на имущество своих членов после их смерти согласно статьям 102,103 Сборника обычного права киргизов [Материалы по казахскому обычному праву [Текст] - Сборник I. - Алматы, 1948. –С. 301-302].

По итогам третьей главы были выведены следующие выводы:

- Семейные ценности опирались на сложенные веками традиции, правила совместного проживания членов семьи, выраженные в нормах обычного права кыргызов. Поскольку личные неимущественные отношения в семье были публичного характера, то нормы, регулирующие такие отношения были императивными. Такая жесткая регламентация прав и обязанностей каждого члена семьи может, и не учитывала мнения и желания каждого, однако в интересах всей семьи помогала организовывать быт и совместными усилиями решать ежедневные проблемы. Таким образом, мы можем сказать, что семья у кыргызов характеризовалась такими признаками, как организованность и взаимоуважение.

- Выдел (энчи), калым и приданое (сеп) являлись важными и тесно взаимосвязанными друг с другом институтами брачно-семейных отношений между кыргызами.

- Регулирование личных неимущественных отношений в семье базировалось на принципе семейной собственности.

- Адат устанавливал порядок и способы наследования, механизм разрешения споров при разногласии наследников и принцип минората.

Проведенное диссертационное исследование позволяет представить следующие **выводы и практические рекомендации:**

1. Брак является одним из главных показателей социально-правового развития общества, в связи с чем на каждой ступени эволюции брачных отношений кыргызов существовали разнообразные его типы, формы, условия, порядок заключения и прекращения. Автором определены основные и дополнительные условия заключения традиционного брака кыргызов. Достижение брачного соглашения предусматривало определенный порядок, который состоял как из основных (обязательных) этапов, так и дополнительных (необязательных). Сложный процесс заключения брака усложнял процедуру

его расторжения. Развод рассматривался как крайней мерой разрешения проблемных вопросов между супругами. Автором формулируется определение «традиционного брака».

2. Брачные отношения между кыргызами на каждом этапе своего развития подвергались изменениям, однако при этом определенные нормы обычного права оставались в неизменном виде, что следует при установлении этапов эволюции института брака. Согласно материалам обычного права кыргызов было выделено четыре этапа развития брачных отношений кыргызов.

3. В соответствии с эволюцией семейных отношений кыргызов, связанной с переходом от большой семьи к малой, и на основании исследования норм обычного права предлагается авторское определение «традиционной семьи».

С присоединением Кыргызстана к России обычаи кыргызов были официально признаны нормами права и частью правовой систем Империи. В связи с чем формулируются предмет и метод правового регулирования семейных отношений по нормам обычного права кыргызов.

4. Понятия «родство» и «свойство» в системе брачно-семейных отношений кыргызов имели особое значение и играли существенную роль при: 1) заключении брака в силу действия принципа экзогамии и запретов по признаку свойства; 2) регулировании личных неимущественных и имущественных отношений в семье.

Обычное право кыргызов устанавливало формы и способы защиты семейных прав.

Личные неимущественные отношения кыргызов в семье базировались на принципах родства и взаимной поддержки, выделяясь в три основные группы: взаимоотношения между супругами, родителями и детьми и личные отношения с другими родственниками.

5. Личные имущественные отношения кыргызов базировались на принципе семейной собственности, который защищал интересы всей семьи. Выдел, калым и приданое являлись важными элементами семейно-имущественных отношений кыргызов.

Вопросы наследства и наследования регламентировались обычным правом кыргызов в рамках семейных отношений.

6. В целях совершенствования современного законодательства в сфере брачно-семейных отношений предлагаются следующие **практические рекомендации**, выработанные из проведенного анализа норм обычного права кыргызов:

1) Нормы обычного права кыргызов, такие как уважение младших к старшим, выражение почтения к пожилым людям и оказание им помощи, обеспечение их благополучия действуют и сегодня, что было закреплено на правовом уровне, а именно в статье 37 Конституции Кыргызской Республики: «уважение к старшим, забота о родных и близких - обязанность каждого».

Однако, в настоящее время, учитывая падение традиционных нравов в обществе, одним из видов латентных преступлений в стране являются

преступления в форме причинения тяжкого (статья 104 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики), менее тяжкого вреда здоровью (статья 105 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики), побои (статья 110 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики) и истязания (статья 111 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики) по отношению к престарелым людям, непосредственно, в семейном быту. Пунктом 6 статьи 55 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики «Обстоятельства, отягчающие ответственность» предусматривается такое обстоятельство, как совершение преступления в отношении престарелого, однако статьями 104, 105, 110, 111 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики, касающиеся причинению вреда здоровью, данное обстоятельство отсутствует. *В связи, с чем мы предлагаем в особенную часть вышеуказанных статей включить пункт «в отношении престарелого».*

2) Современный закон диспозитивно относится к запретам экзогамии, однако нормами обычного права кыргызов запрещались браки между родственниками до седьмого колена. Следует расширить круг родственных друг другу лиц как препятствие к заключению брака для улучшения генофонда населения страны. На наш взгляд, *необходимо дополнить статью 15 Семейного Кодекса Кыргызской Республики, установив запреты для вступления в брак между родственниками до третьего колена, то есть не допускать заключение брака с тетьми, дядями и племянниками, племянницами; двоюродными братьями и сестрами.*

3) Семейный Кодекс Кыргызской Республики не запрещает лицам, находящимся в состоянии свойства заключать брак между собой, то есть браки между отчимом, мачехой и пасынком или падчерицей, однако такие запреты содержались в нормах обычного права кыргызов. Обозначенная проблема требует законодательного регулирования, в связи с чем, автор предлагает расширить статью 15 Семейного Кодекса Кыргызской Республики и *включить запрет заключения брака между отчимом, мачехой и пасынком, падчерицей,* так как происходит приравнивание отношений таких лиц к родственным и заключение брака между лицами, связанными подобными семейными отношениями, является безнравственным.

4) *Предлагается внести изменения в статью 155 Уголовного Кодекса Кыргызской Республики «Принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование вступлению в брак» и дополнить часть вторую данной статьи, установив такие отягчающие обстоятельства, как похищение для вступления в брак замужней женщины, сговор, пособничество, нанесение телесных повреждений женщине и доведение ее до самоубийства.*

5) На наш взгляд, *актуальным является проведение всестороннего анализа обычая уплаты калыма при заключении брака для дальнейшего закрепления в законодательстве нормы, регулирующей данный институт.*

б) Для разрешения коллизий между нормами закона и нормами обычного права *предлагается дополнить статью 37 Семейного Кодекса Кыргызской Республики и внести положение о статусе приданого как имущества полностью на праве собственности принадлежащего жене.*

7) Предлагается упростить форму заключения брачного договора и внести изменения в пункт 2 статьи 44 Семейного Кодекса Кыргызской Республики, согласно которым брачный договор можно будет заключать в письменной форме при наличии нескольких свидетелей, то есть без нотариального удостоверения. Такая форма составления брачного договора предусматривалась ранее обычным правом кыргызов. Упрощение формы такого договора необходимо для эффективной реализации данной нормы в практике населения.

8) Автор предлагает на проводимых государством и гражданским обществом курултаях поднять вопрос о проведении анализа и мониторинга существующих обычных норм для последующего принятия на таких собраниях кодекса норм обычного права, действующих и регулирующих сегодняшние общественные отношения, в том числе и отношения в брачно-семейной сфере.

9) Для всестороннего изучения обычного права кыргызов предлагается Министерству образования и науки Кыргызской Республики ввести соответствующие тематики в учебный план дисциплины «История государства и права Кыргызской Республики» для студентов высших учебных заведений; в рамках школьных программ «Человек и общество» ввести лекции о неправомерности такого деяния, как умыкание невест, поскольку практика показывает, что пострадавшей при «ала качуу» становится именно девушка 16-18 лет.

10) Предлагается для реализации пункта 1 статьи 37 Конституции Кыргызской Республики создать *Государственный Комитет Кыргызской Республики «по защите и развитию народных обычаев и традиций»*, основной функцией которого будет исследование и интегрирование положительных обычаев и традиций в национальное законодательство государства.

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ

1. Тегизбекова Ж.Ч. Наследование по обычному праву кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Вестник КРСУ. – 2009. - Том 9, №4. – С.41-46.

2. Тегизбекова Ж.Ч. Расторжение брака и нормы обычного права кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Право и политика. – 2010. - №1. – С.17-21.

3. Тегизбекова Ж.Ч. Формы брака по обычному праву кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Вестник КРСУ. – 2010. - Том 10, № 4. – С.83-87.

4. Тегизбекова Ж.Ч. Правовые основания прекращения брака по нормам обычного права кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Право и политика. – 2010. - №2. – С.24-30.

5. Тегизбекова Ж.Ч. Преступления против семейных отношений по кыргызскому адату [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Право и политика. – 2010. - №2. – С.30-35.

6. Тегизбекова, Ж.Ч. Калымный брак как основная форма брака по кыргызскому адату [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Право и политика. – 2010. - №3. – С.19-24.

7. Тегизбекова Ж.Ч. Условия вступления в брак по нормам кыргызского адата [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Право и политика. - 2011. - №1,2. - С. 30-35.

8. Тегизбекова Ж.Ч. Правовые механизмы усовершенствования института международного усыновления по законодательству Кыргызской Республики [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Сборник научных трудов КРСУ. - Бишкек, 2011. - Том 11, № 10. – С.61-65.

9. Тегизбекова Ж.Ч. Калым и приданное по нормам обычного права кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Вестник КАЗНУ им.Аль-Фараби. – Алматы, 2011. - № 1 (57). – С.13-19.

10. Тегизбекова Ж.Ч. Правовое регулирование института брака по нормам обычного права кыргызов во второй половине XIX – начале XX вв. [Текст] / У. Асанов, Ж.Ч. Тегизбекова // Вестник Санкт-петербургского Университета МВД России. – Санкт-Петербург, 2011. - № 4 (52). – С.10-14.

11. Тегизбекова Ж.Ч. Юридическое значение родства и свойства в обычном праве кыргызов [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Гуманитарные проблемы современности НАН КР. – 2011. - № 14. – С.628-636.

12. Тегизбекова Ж.Ч. Регулирование семейных отношений кыргызов по обычному праву [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Гуманитарные проблемы современности. НАН КР. – 2011. - № 14. – С. 621-628.

13. Тегизбекова Ж.Ч. Регионализм и его влияние на развитие семейно-брачных отношений кыргызов в к. XIX – н. XX вв. [Текст] / Ж.Ч. Тегизбекова // Федерализм и регионализм: приоритеты XXI века: материалы третьей международной научной конференции. – Владикавказ, 2011. – С.143-151.

**Тегизбекова Жылдыз Чынарбековнанын “Каада укугу боюнча кыргыздардын нике-үй-бүлө мамилелерин жөнгө салуу” темасында 12.00.01 – мамлекеттин жана укуктук тарыхы жана теориясы; мамлекет жана укук жөнүндөгү окуунун тарыхы адистиги боюнча юридика илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын изденип алуу үчүн жазылган диссертациясына
РЕЗЮМЕ**

Негизги сөздөр: кыргыз, үрп-адат, каада-салт, нике, үй-бүлө, туугандык, мүнөздүү өзгөчөлүк, үй-бүлө мүчөлөрү, эреже, жеке мүлктүк эмес мамилелер, мүлктүк мамилелер, энчи, калың, мураска ээ болуу.

Диссертациялык изилдөөнүн объектиси болуп, кадыресе укук ченемдери менен жөнгө салынган кыргыздардын нике-үй-бүлөлүк чөйрөсүндөгү коомдук мамилелер келип чыгат.

Диссертациялык изилдөөнүн максаты болуп, комплекстүү талдоодо кадыресе укук ченемдери менен жөнгө салынган кыргыздардын нике-үй-бүлөлүк мамилелерин жөнгө салуунун тарыхый жана теоретикалык укуктук аспектерин, ошондой эле кыргыздардын колдонгон үрп-адаттарын жана салт-санаасын эске алуу менен, заманбап үй-бүлө мыйзамын жакшыртуу боюнча сунуштарды иштеп чыгуу эсептелинет.

Диссертациялык изилдөөнүн методологиялык ыкмалары: коюлган максатты жана милдетти ишке ашыруу үчүн, жалпы илимий жана атайын укуктук ыкмалар; тарыхый системалык, ченемдик – логикалык, укуктук салыштырма интерпретациялоо ыкмасы, укук ченемдеринин түзүмдүк - функционалдык жактан түшүндүрүүдөгү өз ара байланыш ыкмалары колдонулду.

Изилдөөнүн илимий жаңылыгы коргоого берилген диссертациялык изилдөө, кадыресе укук боюнча кыргыздардын нике-үй-бүлөлүк мамилелерин комплекстүү изилдөө жүргүзүлгөн биринчи жолу адистештирилген иш болуп эсептелет.

Диссертациялык ишти пайдалануу деңгээли: диссертациялык изилдөөдө берилген теориялык-укуктук талдоолор жана корутундулар нике-үй-бүлөлүк мамилелерди жана кадыресе укукту өнүктүрүүдө практикалык сунуштар катары каралып жаткан көйгөйлөрдү тереңирээк, илимий жактан түшүнүү үчүн пайдалуу болушу, ошондой эле укукту колдонуу практикасында, мыйзам ишмердүүлүгүндө колдонулушу мүмкүн.

Пайдалануу чөйрөсү: юриспруденцияда, мамлекеттин жана укуктун теориясында, Кыргыз Республикасынын мамлекет жана укук тарыхында, Кыргыз Республикасынын үй-бүлөлүк укугунда.

РЕЗЮМЕ

на диссертационное исследование Тегизбековой Жылдыз Чынарбековны на тему «Регулирование брачно-семейных отношений кыргызов по обычному праву» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 – теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

Ключевые слова: кыргыз, обычай, адат, брак, семья, родство, свойство, члены семьи, эреже, личные неимущественные отношения, личные имущественные отношения, энчи, калым, приданое, наследование.

Объектом диссертационного исследования выступают брачно-семейные отношения кыргызов, регулируемые нормами обычного права.

Цель диссертационного исследования заключается в комплексном анализе теоретико-правовых и исторических аспектов регулирования брачно-семейных отношений кыргызов по нормам обычного права, а также в разработке рекомендаций и предложений по усовершенствованию современного семейного законодательства с учетом существующих традиций и обычаев кыргызов.

Методы диссертационного исследования: При проведении диссертационного исследования были использованы общенаучные и специально-правовые методы: системный, исторический, нормативно-логический, сравнительно-правовой, интерпретации, структурно-функциональный, аналитического толкования взаимодействия правовых норм и др.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что представленное к защите диссертационное исследование является одним из первых специализированных работ, в которой производится комплексное исследование брачно-семейных отношений кыргызов по обычному праву.

Степень использования материалов диссертационного исследования: Представленные в диссертационном исследовании теоретико-правовой анализ, выводы, практические рекомендации и предложения в развитии обычного права и брачно-семейных отношений могут быть полезными для углубления научного понимания рассматриваемой проблемы, а также могут быть использованы в законодательной деятельности, в правоприменительной практике.

Область применения: юриспруденция, теория права и государства, история государства и права Кыргызской Республики, семейное право Кыргызской Республики.

RESUME

**on dissertation research of Zhyldyz Tegizbekova on the theme:
“Regulation of marriage and family relations of Kyrgyz people under customary law” for scientific degree of candidate of judicial sciences, on specialty 12.00.01 – theory and history of law and state; history of studying of law and state.**

Key words: kyrgyz, custom, adat, marriage, family, kinship, , erezhe, family moral relations and property relations, enchi, dowry, kalym, inheritance.

Object of the research The object of the research to the social relationships in marriage and family sphere, which regulated by customary law of Kyrgyz people.

Goal of the dissertation research The purpose of the research consists of a comprehensive theoretical analysis of the legal and historical aspects of the regulation of marriage and family relations on the Kyrgyz customary law, as well as to make recommendations and suggestions for the improvement of modern family law with the traditions and customs of the Kyrgyz people.

Methods of the dissertation research In the process of the research legal , general scientific ,historical, systematic, standard logical, comparative legal, structural, functional and analytical interpretation of the interrelated legal norms are used.

Scientific novelty of research lies in the fact that the presented research is the one of the first specialized work of a comprehensive study of marriage and family relations of Kyrgyz people under customary law.

Degree of usage of the dissertation research materials Presented in the dissertation research of theoretical and legal analysis and conclusions, practical recommendations and suggestions for the development of customary law and marriage and family relationships can be useful to improve the scientific understanding of the problem, and can be used in the legislative process, in law enforcement.

Area of usage: Jurisprudence, Theory of law and state, History of law and state of the Kyrgyz Republic, Family law of the Kyrgyz Republic.