

**КЫРГЫЗСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ИМ. Ж.БАЛАСАГЫНА  
МЕЖДУНАРОДНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ КЫРГЫЗСТАНА**

Диссертационный совет Д.12.15.511

На правах рукописи  
**УДК 34:347.6**

**Алтыбаева Айнуру Тойчиевна**

**Защита семейных прав по законодательству  
Кыргызской Республики**

**12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право;  
семейное право; международное частное право**

**Автореферат**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Бишкек-2015

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

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор  
**Арабаев Чолпонкул Исаевич**

**Официальные оппоненты:** доктор юридических наук, профессор  
**Самарходжаев Батыр Билялович**

кандидат юридических наук, доцент  
**Пригода Надежда Петровна**

**Ведущая организация:** кафедра Гражданского и семейного права  
Кыргызской государственной  
юридической академии при Правительстве  
Кыргызской Республики, адрес: 720001, г.  
Бишкек, пр. Чуй 180 А.

Защита состоится 21 ноября 2015 года в 10.00 часов на заседании Диссертационного совета Д. 12.15.511 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук при Кыргызском национальном университете имени Ж. Баласагына и Международном университете Кыргызстана по адресу: 720001, г. Бишкек, ул. Киевская 132, корпус № 2, аудитория № 209.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек Жолу, 394, корп.8.

Автореферат разослан «    » октября 2015 года.

Ученый секретарь  
диссертационного совета,  
кандидат юридических наук

Насбекова С.К.

## **ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ**

В науке семейного права защита субъективных прав является ключевым вопросом, поскольку существующее положение дел, рост числа внебрачных детей и детей-сирот, ранние браки и др., — следствие подрыва ценности семьи.

На сегодняшний день в законодательстве отсутствуют четкие механизмы полноценной защиты прав членов семьи на создание собственной семьи, рождение детей, их благополучное воспитание в условиях стабильной и благополучной семьи и др.

Имущественные права членов семьи реализуются в недостаточной мере. В этой связи судебными органами подвергаются несправедливому толкованию нормы законодательства об общей собственности, давая возможность «распорядиться» одному из супругов «предполагаемой» долей в общей массе имущества «самостоятельно».

Отсутствует законодательное закрепление права на жилье несовершеннолетних детей и их родителей в отношении приватизированного жилья.

Отдельные личные права супругов не имеют всеобъемлющих способов реализации. В частности, не определены критерии равномерности распределения домашнего труда между супругами. Также, несмотря на стабильность существующей нормы о лишении родительских прав, в литературе ведется активное обсуждение тех или иных параметров процедур лишения родительских прав. Однако проблема кроется не в нормативных положениях, а в отсутствии должного внимания со стороны государства в сохранении семейных ценностей.

Наряду с проблемами, имеющимися в законодательстве, также отсутствует «коммуникация» между обществом и государством при реализации тех или иных норм о субъективных семейных правах. Так, в Семейном кодексе Кыргызской Республики однозначно определено, что брак приобретает юридическую силу только с момента государственной регистрации, а также установлен соответствующий брачный возраст. Однако в настоящее время ранние браки и «фактические» брачные отношения становятся все более распространенным явлением.

В данном диссертационном исследовании отдельном блоке анализа является брачный договор, который выступает одним из основных мер защиты семейных прав во многих странах мира, но в нашей стране не имеет такой массовой распространенности. Брачный договор в основном заключают далеко не бедные граждане, постепенное повышение благосостояния населения приведет к тому, что этот договор станет и в нашей стране необходимостью. Сегодня же в отечественном законодательстве действующие нормы о брачном договоре имеют

существенные недостатки, которые в будущем могут привести к конфликтным ситуациям. В первую очередь это касается отсутствия в законодательстве правовой регламентации «промежуточного» периода между заключением брачного договора и регистрацией брака, неурегулированности вопроса о возможном распространении брачного договора на имущество супругов, которые имелись до заключения брачного договора; не разработанности положения о недопустимости распространения брачного договора на личные неимущественные отношения и др.

Вышесказанное позволяет отметить актуальность тематики защиты семейных прав, а также ее теоретическую и практическую значимость.

**Связь темы диссертации с научно-исследовательскими работами.**

Автором проведен анализ проблемных вопросов защиты семейных прав, в том числе гарантии осуществления и реализации, субъективных прав несовершеннолетних детей, родителей, а также личных неимущественных и имущественных прав супругов. Особо уделено внимание анализу положений брачного договора, как одного из защитных мер семейных прав. При исследовании темы диссертации автор основывался на достижениях, представленных в работах ученых Кыргызской Республики: Ч.И. Арабаева, Е.В. Асановой, Е.В. Гольшевой, Ф.А. Зайкова, Э.И. Курумшиевой, А.Н. Ниязовой, Н.П. Пригода, О.В. Поджорытовой и др. Также исследования казахских, узбекских и российских ученых: М.В. Антокольской, Б.А. Джандарбека, М.Ж. Муқанбаевой, О.Н. Низамиевой, С.О. Пастуховой, Т.Ю. Синельниковой, С. А. Сорокина, Г.М. Тансыкбаевой, и др.

**Цель диссертационного исследования** состоит в выработке целостного понимания правовых мер по защите семейных прав.

Поставленная цель определяет необходимость решения ряда основных **задач:**

- 1) рассмотреть основное содержание, формы и способы «защиты семейных прав»;
- 2) провести анализ тех или иных мер по защите прав субъектов семейно-правовых отношений (несовершеннолетних детей, родителей и супругов);
- 3) определить значение брачного договора как защитной меры семейных прав;
- 4) исследовать зарубежный опыт правового регулирования брачного договора;
- 5) разработать рекомендации и предложения по совершенствованию законодательных норм в области защиты субъективных семейных прав.

**Научная новизна исследования** заключается в широком правовом исследовании и анализе основ защиты прав в области семейно-правовых отношений посредством анализа норм правовой защиты различных субъектов этих отношений. При этом особо исследуются брачно-договорные отношения как одного из новых институтов семейных отношений в Кыргызской Республике.

В обобщенном виде научная новизна отражается в результатах проведенного исследования, а также в положениях, выносимых на защиту.

**Практическая значимость исследования** заключается в том, что полученные в результате исследования положения и выводы могут быть использованы в нормотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов, а также органов местного самоуправления в области защиты семейных прав; в процессе преподавания соответствующих тем дисциплины «Семейное право».

**Положения, выносимые на защиту:**

1. Право на защиту семейных прав следует понимать, как самостоятельное субъективное право, предоставляющее возможность обращения в суд или к иным компетентным органам, обеспеченное законом, с требованием о принятии предусмотренных законом мер, направленных на пресечение незаконных действий, признание или восстановление нарушенного семейного права.

2. Защита семейных прав осуществляются государственными органами, в том числе уполномоченными государственными органами по защите детей, судом, прокуратурой, омбудсменом. К их числу следует отнести и суды аксакалов, который обладает компетенцией по рассмотрению семейных споров. Однако семейное законодательство Кыргызской Республики безосновательно не включает данный суд в качестве субъекта защиты семейных прав на основе того, что суды аксакалов не являются государственными органами, а выступают как общественные советы. В связи с чем следует внести соответствующие изменения в Семейный кодекс, в п. 1 ст. 9 которого после слова «судопроизводства» дополнить словосочетанием следующего содержания - «а также судом аксакалов».

3. Жилые помещения, приватизированные в период действия Закона Кыргызской Республики «О приватизации жилищного фонда в Кыргызской Республике» (с 20 декабря 1991 г. по 9 июля 2013 г.) должны являться общей собственностью детей и родителей, так как нормы вышеотмеченного Закона однозначно определены Пленумом Верховного суда Кыргызской Республики как нормы, определяющие возможность иметь право собственности несовершеннолетних детей на

приватизированное жилье наравне с родителями. При этом общая собственность детей и родителей должна по правовому режиму являться общей совместной собственностью, поскольку нет смысла вводить для них отдельную категорию — «право собственности родителей и детей на приватизированное жилище» и нет необходимости их разделять на отдельные доли как в долевой собственности.

4. Право на равное отношение к домашнему труду является новым видом прав супругов, закрепленным в законодательстве Кыргызской Республики. При этом реализация права на равное отношение к домашнему труду каждого из супругов гарантируется, с одной стороны, правом на равную долю в общей совместной собственности, с другой - правом на получение пособий того супруга, который ведет домашнее хозяйство.

5. В рамках брачного договора может быть определена наравне с общей совместной собственностью и судьба имущества, которое принадлежало каждому из супругов на праве личной собственности. Так как отсутствуют законодательные ограничения на включение в предмет брачного договора «личной собственности супругов» и, более того, запрет на возможность определения судьбы личной собственности в рамках брачного договора противоречит принципам права собственности — о самостоятельном определении судьбы имущества собственником.

6. Законодательство Кыргызской Республики не устанавливает конкретные сроки между заключением брачного договора и заключением брака, что может привести к неопределенности во взаимоотношениях между двумя лицами. Для исключения возможности возникновения таких ситуаций следует внести соответствующее изменение в Семейный кодекс Кыргызской Республики. Так, абзац второй п.1 ст. 44 СК КР следует изложить в следующей редакции: «Брачный договор, заключенный до государственной регистрации брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака, при условии, что брак регистрируется в течение одного года с момента надлежащего удостоверения брачного договора. По истечении указанного срока обязательства, предусмотренные брачным договором, прекращаются».

7. Правовое регулирование брачного договора по нормам мусульманского права имеет значительные особенности, однако отдельные нормы мусульманского права весьма приемлемы и даже необходимы для нашего законодательства. Так, обязанность выплаты махра (выкупа) необходимо внедрить и в наше законодательство. Такие нормы следует предусмотреть в нормах семейного права о брачных договорах, которым устанавливаются раздельная, собственность каждого супруга. Соответственно супруг, который ведет домашнее хозяйство,

вправе получить своего рода вознаграждение при расторжении брачных отношений.

**Личный вклад соискателя** состоит в том, что основные научные результаты диссертационного исследования получены лично автором. Положения, выносимые на защиту, разработаны диссертантом единолично.

**Апробация результатов исследования.** Диссертационная работа выполнена, обсуждена и рекомендована к защите отделом права Института философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики; обсуждена и рекомендована к защите кафедрой гражданского права и процесса Юридического института КНУ им. Ж. Баласагына.

Результаты исследования отражены в основных публикациях автора, а также изложены в форме докладов и научных сообщений на научно-практических конференциях и семинарах.

**Полнота отражения результатов диссертации в публикациях.** Основные положения диссертации, выводы, полученные в результате исследования, опубликованы в 7 научных статьях.

**Структура работы.** Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, восьми разделов, выводов, практических рекомендаций, списка использованной литературы.

## **ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

**Во введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, определяются цели и задачи, раскрываются научная новизна, теоретическая и практическая значимость исследования. Формулируются и обосновываются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения о личном вкладе соискателя, об апробации результатов исследования и полноте отражения результатов диссертации в публикациях, дается описание структуры диссертационной работы.

**Первая глава - «Общая характеристика защиты семейных прав»,** состоит из двух разделов.

**В первом разделе «Понятие защиты семейных прав»** отмечается, что правовая защита семейных прав преимущественно должна занимать особое место в системе законодательства в целом. Иначе говоря, подлинный смысл системы законодательства должен заключаться именно в защите ребенка как наиболее слабого, уязвимого участника семейных правоотношений. Именно эту цель преследуют существующие международные нормы и внутреннее законодательство Кыргызской Республики.

Естественно для достаточной защиты семейных прав государство должно иметь выработанную комплексную основу достижения благополучия основной ячейки общества. Разработка всемерных мер по защите семейных прав - приоритетное направление законодательства.

Необходимо дифференцировать понятия «защита» и «охрана». Понятие «защита» прав следует связывать лишь со смыслом и содержанием понятия «защита». В дальнейшем, если посягательства нет, то конструкция права на защиту неприменима, и в этом случае нужно говорить об «охране» прав, т.е. о конкретно определенных предупредительных действиях.

При этом право на защиту семейных прав следует понимать наряду с иными субъективными правами как самостоятельное субъективное право, которое представляет собой наличие возможности обращения в суд или к иным компетентным органам, обеспеченной законом, с требованием о принятии предусмотренных законом мер, направленных на пресечение незаконных действий, признание или восстановление нарушенного семейного права.

#### **Во-втором разделе «Формы и способы защиты семейных прав»**

обозначается, что несмотря на достаточно распространенное мнение в литературе о возможности «самозащиты» семейных прав, в законодательстве Кыргызской Республики такой способ защиты не установлен.

Государственные органы, территориальные подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей осуществляют защиту семейных прав в административном порядке, они имеют выраженную направленность своей деятельности, поскольку защищают интересы и семейные права несовершеннолетних детей.

При этом защита семейных прав осуществляется государственными органами, в том числе в лице уполномоченного государственного органа по защите детей, суда, прокуратуры, омбудсмана. В их числе есть и суды аксакалов, которые обладают компетенцией по рассмотрению семейных споров. Однако семейное законодательство не включает данный суд в качестве субъекта защиты семейных прав, так как он не является государственным органом, а выступает как общественный совет. В связи, с чем следует внести соответствующие корректировки в Семейный кодекс КР: в предложении п. 1 ст. 9 после слова «судопроизводства» дополнить словосочетанием следующего содержания — «а также судом аксакалов».

Следует иметь в виду, что помимо форм защиты семейного права существует и понятие «способы защиты», под которым следует понимать предусмотренную законом меру воздействия компетентного органа,

направленную на восстановление нарушенного права, пресечение действий по его нарушению или на признание оспариваемого права посредством применения, к правонарушителю установленных законом неблагоприятных для него последствий.

**Вторая глава - «Защита семейных прав несовершеннолетних детей, родителей, а также личных неимущественных и имущественных прав супругов»**, состоит из трех разделов.

**В первом разделе «Защита прав несовершеннолетних детей»** отмечается, что жилые помещения, приватизированные в период действия Закона Кыргызской Республики «О приватизации жилищного фонда в Кыргызской Республике», должны являться общей собственностью детей и родителей, так как нормы вышеотмеченного Закона однозначно определены Пленумом Верховного суда Кыргызской Республики как общая собственность. При этом общая собственность детей и родителей должна по правовому статусу являться общей совместной собственностью, поскольку нет смысла придумывать для них особую категорию, и нет необходимости их разделять на отдельные доли как в долевой собственности. Следует отметить, что жилищные площади должны быть использованы в общих целях семьи, а не преследовать индивидуальные цели каждого собственника этого имущества, т.е. отец желает использовать в одних целях, сын в других, и т.д.

Необходимо иметь в виду, что право детей на семейное окружение достаточно полно отражено в законодательстве. В то же время, более мягкие основания лишения родительских прав не служат причиной увеличения количества детей, оставшихся без попечения родителей.

Предусмотренные же в законодательстве Кыргызской Республики основания лишения родительских прав соответствуют имеющимся в законодательстве стран СНГ (в Семейном кодексе России (ст. 69), и в Законе Республики Казахстан «О браке и семье» (ст. 67), и в Кодексе Республики Беларусь «О браке и семье» (ст. 80)) нормам. При этом уменьшение числа детей, оставшихся без попечения родителей, соответственно и полная защита права ребенка на семейное окружение, зависит от государственных мер по поддержке семей (пособий, распространение приемных семей и др.).

Право же на выражение собственного мнения ребенком является одним из существенных правы детей, которое выражается в необходимости высказывания собственного мнения по различным вопросам. Однако, реализация данного права не гарантирована во всех случаях, так как невозможно определить степень допустимости высказывания в семье, и соответственно государственные органы не могут проконтролировать реализованность этих прав ребенка. Таким образом, невозможно

предусматривать семейно-правовые формы защиты этих прав. Соответствующая семейно-правовая защита действует только в отношении нормы законодательства о необходимости совершения действий, затрагивающие правомочия ребенка (при усыновлении, при изменении имени, фамилии и др.) только с согласия ребенка, достигшего 10-летнего возраста.

**Во втором разделе «Защита родительских прав» говорится, что реализация и защита родительских прав «заполнена» двухсторонней правовой защитой. С одной стороны, применяются меры по ограничению и лишению родительских прав (в качестве законодательных защитных мер прав несовершеннолетних детей), с другой - собственно сами способы защиты родительских прав.**

При этом допустимость заключения соглашения между родителями в письменной форме о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка, направлена на обеспечение прав несовершеннолетних детей, в то же время она защищает права одного из родителей, что обусловлено тем, что определение места жительства ребенка с одним из родителей создает объективные препятствия в осуществлении родителем, проживающим отдельно от ребенка, своих родительских прав.

Следует иметь в виду, что интересы ребенка не всегда выступают единственной мерой для реализации его же прав, родители имеют право по принятию верного решения.

Необходимо обратить внимание на то, что несовершеннолетние родители, если они официально зарегистрировали брак, имеют возможность самостоятельно осуществлять родительские права. **В** то же время несовершеннолетние родители, не достигшие 16-летнего возраста, осуществляют родительские права совместно с назначенным опекуном своего ребенка. Самостоятельность в осуществлении родительских прав несовершеннолетними родителями, достигшими шестнадцати лет и не вступившими в брак, зависит от их законных представителей (отца и матери несовершеннолетних родителей). Соответственно правовая защита родительских прав несовершеннолетних лиц зависит от уровня «самостоятельности» этих прав.

Несмотря на то, что в законодательстве предусмотрена равноценность прав детей, рожденных в браке и вне брака, законодательство устанавливает дополнительные преимущества для детей и лиц, находящихся в зарегистрированном браке.

Следует учесть, что поднимаемый в последнее время вопрос о признании-фактические брачные отношения на уровне законодательства видится на сегодняшний день неприемлемым, поскольку, признание

фактических браков приведет к еще большему увеличению количества ранних браков.

**В третьем разделе «Защита личных неимущественных и имущественных прав супругов» отмечается,** что личные права супругов в семейном праве занимают приоритетное место, в отличие от имущественных прав. В особенности, выраженное право на рождение детей, которое приоритетно предоставлено женщинам. В то же время, граждане мужского пола или мужа не обладают таким правом, что ведет к разрушению стабильности прав человека. Соответственно необходимо ввести в действие защитные механизмы данного права посредством норм о возможности расторжения брака при несогласии другого супруга (мужа или жены) на рождение детей.

При этом мы считаем, что само законодательство носит не только регулирующий характер, но и может выступать материалом информационного характера, поэтому наличие специально подтвержденного права на расторжение брака, в случаях отказа рожать ребенка женщиной или невозможности иметь ребенка мужчиной или женщиной, находящихся в браке, является необходимой правовой мерой в защите прав каждого супруга.

Право на равное отношение к домашнему труду является особым видом прав супругов, обеспеченное законодательным закреплением данного права. Указанное субъективное право является новым субъективным правом как в законодательстве, так и в системе общественных отношений. Право на равное отношение к домашнему труду каждого из супругов обеспечивается, с одной стороны, правом на равную долю в общей совместной собственности, а с другой - правом на получение пособий тем супругом, который ведет домашнее хозяйство.

Следует иметь в виду, что имущественные права супругов состоят из законного и договорного режима. Законодательство исходит из того, что до того момента, когда супруги не заключат самостоятельный договор о разделе имущества, в отношении их имущества действует «совместная собственность».

При этом право совместной собственности - это конструкция собственности, которая удовлетворяет интересы лиц, находящихся в браке, и связана с моментом начала и прекращения брака. При этом общую массу совместной собственности составляет все то имущество, которое было нажито в период брака. Однако конструкция «совместной собственности» настолько диспозитивна, что позволяет супругам иметь и личную собственность (в их числе имущество, полученное одним из супругов ВО; время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов)).

Владение, пользование и распоряжение же имуществом, находящимся на праве совместной собственности, осуществляется супругами сообща. В отличие от долевой собственности в совместной собственности при недостижении согласия супругами по использованию такого имущества, спор не может быть решен в судебном порядке. В этом случае приводится в действие защита прав каждого супруга посредством применения только процедуры раздела совместной собственности.

Для обеспечения защиты прав каждого супруга по реализации имущественных прав, заложенных в конструкции совместной собственности, действует принцип получения согласия другого супруга на совершения сделок с имуществом.

При этом в совместной собственности супругов доли не разделяются между супругами, в отличие от долевой собственности. Законодательство же позволяет произвести разделение имущества супругов на доли по соглашению или в судебном порядке (при этом, размер долей является равным). До момента заключения соглашения или до вынесения решения суда о разделе имущества супруги не вправе самостоятельно совершать сделки в отношении предполагаемой своей доли. Иначе говоря, до разделения совместной собственности, один из супругов не может распорядиться «возможной» своей долей по своему усмотрению, распоряжение общим имуществом осуществляется сообща на основе согласия другого супруга. В этом случае не действует презумпция «наличия доли» в общей массе совместной собственности одного из супругов.

Вышеизложенное позволяет однозначно утверждать о недопустимости до момента заключения соглашения или вынесения решения судом о соответствующем разделе общего имущества, распоряжения одним из супругов «предполагаемой долей» в общем имуществе. В связи с чем прецеденты, имеющиеся в судебной практике, не соответствуют нормам законодательства.

**Третья глава - «Брачный договор как инструмент защиты прав супругов» состоит из трех разделов.**

В первом разделе «**Понятие и содержание брачного договора**» отмечается, что брачный договор должен удостоверяться нотариусом только после предоставления лицами, вступающими в брак, справки о подаче заявления в органы записи актов гражданского состояния. Соответственно органы регистрации брака должны принимать документы только у тех лиц, которые достигли брачного возраста. Предлагаем закрепить это положение в п. 2 ст. 44 Семейного кодекса КР (после слова «удостоверения») текстом следующего содержания: «Лица, вступающие в брак для нотариального удостоверения брачного договора обязаны»

предоставить справку о подаче заявления о регистрации брака в органы, которые производят государственную регистрацию актов гражданского состояния».

В предмет брачного договора может включаться также имущество, которое принадлежит на праве личной собственности каждому из супругов, наравне с общей совместной собственностью.

Законодательство Кыргызской Республики однозначно определяет, что в предмет брачного договора могут включаться только имущественные права и обязанности. При этом установлены также отдельные ограничения предмета брачного договора. Это недопустимость ограничения прав и обязанностей в отношении собственных детей, прав супругов на обращение в суд, прав нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания и др. Взаимные права и обязанности родителей, не требующие финансовых расходов (например, право ребенка: жить и воспитываться в семье; на общение с родителями и другими родственниками; на защиту; выражать свое мнение; на имя, отчество и фамилию), остаются неизменными, если даже родители предусмотрели в брачном договоре источники расходов.

При этом для полноценной гарантии прав супругов при заключении брачного договора следует предусмотреть недопустимость, наравне с недопустимостью ограничения прав нетрудоспособного супруга, ограничения прав жены в период беременности; супруга, осуществляющего уход за общим ребенком в течение трех лет со дня его рождения; нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы. В связи с чем следует внести корректировки в Семейный кодекс КР, в частности в п. 3 ст. 45 после слова «детей» включить текст следующего содержания - «связанных правом ребенка: жить и воспитываться в семье; на общение с родителями и другими родственниками; на защиту; выражать свое мнение; на имя, отчество и фамилию».

Стоит заметить, что брачный договор и соглашение о разделе общего имущества имеют совершенно различную правовую природу. При этом считаем, что после заключения брачного договора невозможно заключить соглашение по разделу общего имущества. В этом случае необходимо вносить соответствующие изменения в сам брачный договор или действовать в рамках достигнутых соглашений на основе брачного договора.

По общему правилу, брачный договор является бессрочным, однако соглашение может носить срочный характер, т.е. заключаться на определенный срок, например, на 5 или 25 лет. Другое дело, что,

устанавливая какие-либо сроки существования прав и обязанностей, предусмотряемых брачным договором, необходимо учитывать специфику того или иного права. Так, вещные права, как правило, являются бессрочными, поэтому в брачном договоре не может быть установлено, что, например, какое-нибудь имущество переходит в собственность супруга (супруги), предположим, на пять лет (к сожалению, встречаются и такие «решения»).

**Во втором разделе «Правовые вопросы регулирования заключения, изменения и прекращения брачного договора, а также основания признания его недействительным»** отмечается, что в отношении брачного договора не устанавливаются требования государственной регистрации, он подлежит только лишь нотариальному удостоверению. Данный договор вступает в силу только со дня государственной регистрации заключения брака.

При этом законодательство не предусматривает определенные сроки между заключением брачного договора и заключением брака, что порождает «неопределенность» во взаимоотношениях между двумя лицами. Для исключения подобного следует внести соответствующие изменения в Семейный кодекс КР. Так, абз. 2 п.1 ст. 44 следует изложить в следующей редакции - «Брачный договор, заключенный до государственной регистрации брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака, при условии, что брак регистрируется в течение одного года с момента надлежашего удостоверения брачного договора. По истечении указанного срока обязательства, предусмотренные брачным договором, прекращаются».

Необходимо иметь в виду, что имеющиеся в брачном договоре договоренности по поводу недвижимого имущества и имущества, которое подлежит специальной регистрации, вступают в юридическую силу лишь после такой регистрации. При отсутствии такой регистрации имущество поступает в правовой режим, установленный законодательством.

Нормы законодательства о брачном договоре, связанные с недвижимым имуществом, не всегда обеспечивают полноценную защиту прав супругов. В частности, допускается конфликт между нормами законодательства и положениями брачного договора при регистрации прав или обременений на недвижимое имущество, признавая существующее право на недвижимое имущество вне зависимости от факта регистрации прав на недвижимое имущество. Данные положения установлены в Законе КР «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» в ст. 6, которая гласит: «Следующие права и ограничения считаются действительными независимо от того, были ли они зарегистрированы или нет, но не

обеспечиваются государственной защитой, предусмотренной настоящим Законом, - это права супругов, детей и других иждивенцев, установленные законодательством Кыргызской Республики, если даже эти права не были зарегистрированы самостоятельно, и др.».

V соответственно здесь необходимо исключить слово «супругов».

Следует учесть, что отсутствие процедуры нотариального удостоверения брачного договора влечет за собой недействительность. Однако в отношении недвижимого имущества или иного имущества, подлежащего регистрации, невозможно без нотариального удостоверения брачного договора произвести регистрацию прав. Исходя из этого, можно прийти к выводу, что если предметом брачного договора является недвижимое имущество или иное имущество, подлежащее регистрации, то основания недействительности брачного договора из-за отсутствия нотариального удостоверения не применяются, так как при регистрации таких прав проверяются на соответствие все документы, в том числе нотариальное удостоверение брачного договора.

Нормы о признании недействительным брачного договора ссылаются на нормы Гражданского кодекса. В этом случае такой брачный договор может быть признан недействительным как сделка с пороком воли по основаниям, установленным в ст. 197 Гражданского кодекса КР — «Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего».

Однако брачный договор не может быть признан недействительным вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), так как весь смысл брачного договора и заключается в том, чтобы произвести иное регулирование предусмотренного законодательством «равенства» долей супругов в имуществе. Для исправления этой ситуации необходимо внести соответствующие изменения в Семейный кодекс КР. Так, следует исключить словосочетания «которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или» из п. 3 ст. 45 Семейного кодекса КР, а также исключить из п.2 ст. 47 Семейного кодекса КР следующее предложение — «Суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение». В п.1 ст. 47 Семейного кодекса КР после

слово «сделок» необходимо добавить предложение следующего содержания — «за исключением применения недействительности сделок по условиям, которые ставят одну из сторон в крайне неблагоприятное положение».

Также брачный договор может быть признан мнимой или притворной сделкой. Следует учесть, что такие договора являются ничтожными. Поэтому их и не следует признавать в судебном порядке ничтожными, а нужно акцентировать внимание на «применении последствий ничтожности» брачного договора.

При определении исковой давности по подаче иска по признанию недействительным брачного договора, следует ориентироваться на нормы ст. 221 Гражданского кодекса КР (о нераспространенности срока исковой давности на требования о защите личных неимущественных прав), так как в отдельных случаях брачным договором косвенно могут быть урегулированы личные права и обязанности супругов.

Законодательством предусмотрено, что при не предупреждении кредитора супругом-должником о заключении, изменении и прекращении брачного договора, этот супруг несет имущественную ответственность вне зависимости от содержания брачного договора. Однако не всегда разумно возвращаться в законный режим, поскольку если кредитор знал о существовании брачного договора, то при отсутствии предупреждения об изменении или прекращении брачного договора необходимо руководствоваться именно нормами брачного договора. В связи с чем необходимо внести соответствующие изменения в п.1 ст. 49 Семейного кодекса КР, после слов «от содержания брачного договора» дополнить следующим словосочетанием - «или независимо от изменения брачного договора или независимо от расторжения брачного договора».

Третьим лицам, т.е. кредиторам, должен гарантироваться возврат долга, поэтому при заключении, изменении и расторжении брачного договора супруги обязаны уведомлять об этом кредиторов. Если должник не предупредил своего кредитора, то супруг-должник несет имущественную ответственность перед кредитором вне зависимости от содержания брачного договора, или согласно такого текста брачного договора, который уже согласован с кредитором без изменений, и такого текста договора, который действовал до расторжения.

Вышеотмеченный вопрос снимается и не возникает необходимость определять имущество, подлежащее взысканию кредитором, если будет доказано, что супруг-должник полученные у кредитора имущества использовал для нужд семьи. В этом случае объектом имущественной ответственности выступает не только общее имущество супругов, но и личное имущество каждого из них.

Также непредупреждение кредитора о заключении брачного договора дает право этому кредитору требовать изменения или прекращения договора, заключенного между кредитором и супругом-должником.

Имущественная ответственность супругов, заключивших брачный договор, перед третьими лицами основывается на нормах законодательства. При этом, в зависимости от источника обязательства, имущественная ответственность строится на личной имущественной ответственности одного супруга, если обязательство принадлежит отдельному супругу; или же на основе общего имущества супругов и имущества лично каждого из супругов, если все полученное по обязательствам одним супругом от кредитора использовалось на нужды семьи в целом.

**В третьем разделе «Зарубежный опыт правового регулирования брачного договора»** говорится, что законодательство стран Балтии о брачном договоре имеет некоторые особенности, отдельные из них могут быть использованы в нашем законодательстве (прямое обозначение о недопустимости заключения брачных договоров несовершеннолетними или лицами, не обладающими правом заключения брака).

Смысл же брачного договора в странах СНГ заключается в регулировании имущественных отношений между супругами, но брачный договор может регулировать и личные неимущественные отношения, вопросы воспитания детей. Это те вопросы, которые не могут по императивному установлению оставаться вне рамок брачного договора, т.е. в любом случае вопросы воспитания детей и личные неимущественные права супругов косвенно будут регулироваться брачным договором.

Правовое регулирование брачных договоров в европейских странах, США и Японии имеют значительные особенности. Например, в Японии брачный договор приобретает юридическую силу лишь в том случае, если он заключен до регистрации брака, а в англо-саксонском праве брачный контракт вступает в силу лишь по решению судебных органов. Во Франции же брачным контрактом могут быть установлены три варианта правового режима имущества: 1) раздельное владение имуществом, 2) участие во владении совместно нажитым имуществом, 3) общее владение совместно нажитым имуществом.

Правовое регулирование брачного договора по нормам мусульманского права имеет уникальные особенности. Некоторые из • норм мусульманского права приемлемы и даже необходимы для нашего законодательства. Так, обязанность выплаты выкупа необходимо

внедрить и в национальное законодательство. Такие нормы необходимо предусмотреть в нормах семейного права о брачных договорах, которыми устанавливается раздельная собственность каждого супруга. Супруг, который ведет домашнее хозяйство, сможет получить своего рода вознаграждение при расторжении брачных отношений.

### **ВЫВОДЫ**

На основании проведенного диссертационного исследования автором сделаны следующие основные выводы:

1. Правовая защита семейных прав преимущественно должна занимать особое место в системе законодательства в целом. Иначе говоря, подлинный смысл системы законодательства должен заключаться именно в защите ребенка как наиболее слабого, уязвимого участника семейных правоотношений. Именно эту цель преследуют существующие международные нормы и внутреннее законодательство КР.

2. Для достаточной защиты семейных прав государство должно иметь выработанную комплексную основу достижения благополучия основной ячейки общества. Разработка всемерных мер по защите семейных прав - приоритетное направление законодательства.

3. Необходимо дифференцировать понятия «защита» и «охрана». Понятие «защита» прав следует связывать лишь со смыслом и содержанием понятия «защита». В дальнейшем, если посягательства нет, то конструкция права на защиту неприменима, и в этом случае нужно говорить об «охране» прав, т.е. о конкретно определенных предупредительных действиях.

4. Правовая защита семейных прав преимущественно должна занимать особое место в системе законодательства в целом. Иначе говоря, подлинный смысл системы законодательства должен заключаться именно в защите ребенка как наиболее слабого, уязвимого участника семейных правоотношений. Именно эту цель преследуют существующие международные нормы и внутреннее законодательство КР.

6. Для достаточной защиты семейных прав государство должно иметь выработанную комплексную основу достижения благополучия основной ячейки общества. Разработка всемерных мер по защите семейных прав - приоритетное направление законодательства.

7. Право на защиту семейных прав следует понимать наряду с иными субъективными правами как самостоятельное субъективное право, которое представляет собой наличие возможности обращения в суд или к иным компетентным органам, обеспеченной законом, с требованием о принятии предусмотренных законом мер, направленных на пресечение

незаконных действий, признание или восстановление нарушенного семейного права.

8. Общая собственность детей и родителей должна по правовому статусу являться общей совместной собственностью, поскольку нет смысла придумывать для них особую категорию, и нет необходимости их разделять на отдельные доли как в долевой собственности. Жилищные площади должны быть использованы в общих целях семьи, а не преследовать индивидуальные цели каждого собственника этого имущества, т.е. отец желает использовать в одних целях, сын в других, и т.д.

9. Право детей на семейное окружение достаточно полно отражено в законодательстве. Более мягкие основания лишения родительских прав не служат основанием увеличения количества детей, оставшихся без попечения родителей. Предусмотренные в законодательстве основания лишения родительских прав соответствуют предусмотренным в законодательстве стран СНГ (в Семейном кодексе России (ст. 69), и в Законе Республики Казахстан «О браке и семье» (ст. 67), и в Кодексе Республики Беларусь «О браке и семье» (ст. 80)) норм. Уменьшение числа детей, оставшихся без попечения родителей, соответственно и полная защита права ребенка на семейное окружение, зависит от государственных мер по поддержке семей (пособий, распространение приемных семей и др.).

10. Брачный договор должен удостоверяться нотариусом только после предоставления лицами, вступающими в брак, справки о подаче заявления в органы записи актов гражданского состояния. Соответственно органы регистрации брака должны принимать документы только у тех лиц, которые достигли брачного возраста. Предлагаем закрепить это положение в п. 2 ст. 44 Семейного кодекса КР (после слова «удостоверения») текстом следующего содержания: *«Лица, вступающие в брак для нотариального удостоверения брачного договора обязаны предоставить справку о подаче заявления о регистрации браков в органы, которые производят государственную регистрацию актов гражданского состояния».*

11. Для полноценной гарантии прав супругов при заключении брачного договора следует предусмотреть недопустимость, наравне с недопустимостью ограничения прав нетрудоспособного супруга, ограничения прав жены в период беременности; супруга, осуществляющего уход за общим ребенком в течение трех лет со дня его рождения; нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства 1 группы. В связи с чем

следует внести корректировки в Семейный кодекс КР, в частности в п. 3 ст. 45 после слова «детей» включить текст следующего содержания - *«связанных правом ребенка: жить и воспитываться в семье; на общение с родителями и другими родственниками; на защиту; выражать свое мнение; на имя, отчество и фамилию»*.

В работе содержатся и иные выводы.

**Основные положения диссертационного исследования опубликованы в следующих статьях автора:**

1. Алтыбаева, А.Т. Общая характеристика лишения родительских прав в защите прав несовершеннолетних детей [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Вестник Академии МВД КР им. генерал-майора милиции Алиева Э.А. - 2013. - Вып. 2. - С. 30-33.

2. Алтыбаева, А.Т. Общая характеристика защиты семейных прав [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Вестник Академии МВД КР им. генерал-майора милиции Алиева Э.А. - 2014. - Вып. 2. - С. 29-31.

3. Алтыбаева, А.Т. Правоспособность и дееспособность в семейном праве [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Вестник Академии МВД КР им. генерал-майора милиции Алиева Э.А. - 2013. - Вып. 2. - С. 224-227.

4. Алтыбаева, А.Т. Некоторые правовые меры по предотвращению ранних и принудительных браков [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Гуманитарные проблемы современности. Институт философии и политико-правовых проблем НАН КР, - 2013. - 4.1. - С.235-239.

5. Алтыбаева, А.Т. Защита имущественных прав несовершеннолетних детей [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Гуманитарные проблемы современности. Институт философии и политико-правовых проблем НАН КР - 2013, - Ч. I. - С. 239-243.

6. Алтыбаева, А.Т. Некоторые вопросы правового регулирования брачного договора как института защиты прав супругов [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Научные труды «Адилет» Каспийского общественного университета-2014. - №1. - С. 73-80.

7. Алтыбаева, А.Т. Правовые проблемы заключения брака несовершеннолетними лицами и осуществления ими семейных прав, а также «фактические» брачные отношения [Текст] / А.Т. Алтыбаева // Известия ВУЗов. -2014. -№1. - С.138-140.

**Алтыбаева Айнуру Тойчиевнанын 12.00.03 - жарандык укук; ишкердик укук; үй-бүлөлүк укук; эл аралык жеке укук адистиги боюнча юридика илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын изденип алуу үчүн «Кыргыз Республикасындагы үй-бүлөлүк укуктарды коргоо» деген темада жазган диссертациялык изилдөөсүнө**

### **РЕЗЮМЕ**

**Негизги сөздөр:** үй-бүлөлүк укук, коргоо, өспүрүмдөрдүн укугу, жубайлардын укуктук мамилелери, ата-энелик укуктан ажыратуу.

**Диссертациялык изилдөөнүн объектиси** катары үй-бүлө субъектисине таандык укуктарды коргоо боюнча коомдук мамилелер.

**Изилдөөнүн предмета** болуп аталган мамилелерди жонго салуучу ченемдик укуктук актылар, атайын материалдар жана башка булактар саналат.

**Диссертациялык изилдөөнүн максаты** үй-бүлөлүк укуктарды коргоодогу иш-чаралар боюнча жалпы түшүнүктү иштеп чыгууда турат. Диссертациядагы илимий теоретикалык проблема КР мыйзам актыларын өркүндөтүү менен үй-бүлөлүк укуктарды коргоо жана анын практикада колдонулушун жакшыртуу.

**Илимий изилдөөнүн усулдары** болуп жалпы илимий (тарыхый, логикалык, диапектикалык талдоо жана синтез усулдары) жана жеке илимий (салыштырмалуу-укуктук, формалдык-юридикалык, тутумдук-укуктук) усулдар эсептелет.

**Диссертациялык изилдөөнүн илимий жанылыгы** Кыргыз Республикасындагы үй-бүлөлүк укуктук мамилелерди коргоо боюнча маселелерди, бул мамилелерге катышкан ар кандай субъектилерди коргоо ченемдерин талдоо аркылуу, жарандык-укуктук негиздерин жалпы укуктук изилдөөдө жана талдоодо турат.

**Диссертациялык изилдөөнүн материалдарын колдонуу деңгээли:** диссертациялык иштин мазмунунда камтылган сунуштар, бүтүмдөр, ой корутундуларды практикалык жактан ченем чыгаруу ишинде, укук колдонуу ишинде, ошондой эле илимий изилдөөлөрдө кеңири колдонууга болот. Диссертациялык изилдөөдө көрсөтүлгөн материалдар жарандык укуктук жана үй-бүлөлүк укуктук тармактарда адистерди даярдоодогу окуу процессинде, окуу жана окуу-практикалык адабияттарды иштеп чыгууда колдонулушу мүмкүн.

**Колдонуу тармагы:** юриспруденция, укуктук билим берүү, жарандык укук, үй-бүлөлүк укук, мыйзам чыгаруу, мамлекеттик органдардын практикалык ишмердүүлүгү, социалдык-укуктук маселелерди изилдөө жана

## РЕЗЮМЕ

на диссертационное исследование Алтыбаевой Айнуру Тойчиевной на тему: “Защита семейных прав по законодательству Кыргызской Республики”, представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 — гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

**Ключевые слова:** семейные права, защита, права несовершеннолетних, правовые отношения супругов, лишения родительских прав.

**Объектом диссертационного исследования** выступают существенные отношения по защите субъективных семейных прав.

**Предметом исследования является** нормативные правовые акты КР, специальные материалы и иные источники по рассматриваемым вопросам.

**Цель диссертационного исследования** состоит в выработке целостного понимания правовых мер по защите семейных прав. Теоретическое научное исследование, поставленных в диссертации проблем обусловлено необходимостью выработки рекомендаций по совершенствованию законодательства КР в области защиты субъективных семейных прав и практики его применения.

**Методы исследования:** общенаучные (исторический, логический, диалектический, метод анализа и синтеза) и частно-научные (сравнительного правоведения, формально-юридический, системно-правовой) методы познания.

**Научная новизна исследования** состоит в том, что она является первым комплексным исследованием в Кыргызской Республике, посвященным проблеме правового обеспечения гражданско-правовых основ защиты прав в области семейно-правовых отношений, посредством научного анализа норм правовой защиты различных субъектов этих отношений.

**Степень использования материалов диссертационной работы:** полученные в результате исследования предложения и выводы могут быть использованы в нормотворческой работе, правоприменительной деятельности, а также в научных исследованиях. Кроме того, материалы, представленные в диссертационном исследовании, могут быть полезны при подготовке учебных пособий и учебно-методической литературы по семейному праву КР, а также использоваться в учебном процессе при подготовке специалистов в области гражданского, семейного права.

**Область применения:** юриспруденция, правовое образование, гражданское право, семейное право, законотворчество, практическая деятельность государственных органов, при анализе и изучении социально-правовых проблем.

### Summary

**dissertation thesis of Altybaeva Ainuru Toychievna on the theme  
“Protection of family rights under the laws of the Kyrgyz Republic”  
submitted for the degree of candidate of law sciences on specialty  
12.00.03-civil law; entrepreneurial law; family law;  
international private law**

**Key words:** family law, protection, the rights of minors, the legal relations between spouses, deprivation of parental rights.

**Objects of research** are the public relations for the protection of the subjective family rights.

**Research subject** are legal acts of the Kyrgyz Republic, special materials and other resources on the issues.

**The work purpose** is to develop integral understanding of the legal measures for the protection of family rights. Theoretical scientific research of problems set out in the dissertation is caused by the need to make recommendations on the improvement of legislation of the Kyrgyz Republic in the field of protection of subjective family rights and its application practice.

**Research methods:** the general scientific methods of cognition (historical, logical, dialectical, method of analysis and synthesis) and a private scientific methods of cognition (comparative law, formal-legal, systemically legal).

**Scientific novelty:** it is the first comprehensive research in the Kyrgyz Republic devoted to the problem of legal groundwork for civil law fundamental principles for protecting the rights of family law through the analysis of provisions of the legal protection of various subjects of these relations. At that, the special attention is paying to the marital contractual relationships as one of the new institutions of family relationships.

**Scope of utilization of dissertation thesis:** the proposals and conclusions of the research can be used in rule-making, enforcement activities and in other scientific research. Moreover, materials presented in the dissertation thesis may be useful in the development of textbooks and education materials on family law of the Kyrgyz Republic as well as in the training process in the preparation of professionals in the civil law, family law.

**Scope of application:** jurisprudence, law degree, civil law, family law, lawmaking, activities of government agencies in the analysis and study of the social and legal problems.