

На правах рукописи

Концевой Геннадий Владимирович

**АЛИМЕНТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В МЕЖДУНАРОДНОМ
ЧАСТНОМ ПРАВЕ**

12.00.03 –гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов–2015

Работа выполнена в федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель – кандидат юридических наук, доцент
Максименко Светлана Тимофеевна

Официальные оппоненты: **Косова Ольга Юрьевна**
доктор юридических наук, доцент,
Иркутский юридический
институт (филиал) ФГКОУ ВПО «Академия
генеральной прокуратуры Российской
Федерации», заведующая кафедрой
гражданско-правовых дисциплин

Фиошин Александр Владимирович
кандидат юридических наук, доцент,
ФГБОУ ВПО « Ульяновский
государственный педагогический
университет», доцент кафедры гражданского
права и процесса

Ведущая организация – ФГБОУ ВО «Российский государственный
университет правосудия»

Защита состоится 18 сентября 2015 г. в 17:00 часов на заседании диссертационного совета Д-212.239.03 при федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний диссертационных советов.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке и на сайте федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия» (<http://test.ssla.ru/diss.phtml>)

Автореферат разослан «___» _____ 2015года

Учёный секретарь
диссертационного совета

Колодуб Григорий Вячеславович

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Несмотря на значительные в сравнении с советским семейно-брачным законодательством изменения, внесённые Семейным кодексом РФ 1995 г.¹ (раздел VII) в регулирование семейных отношений с участием иностранцев и лиц без гражданства, эти нормы далеки от совершенства, не соответствуют современному международному регулированию семейных трансграничных отношений, имеют много пробелов. Этому, на наш взгляд, немало способствует тот факт, что в России отсутствует закон о международном частном праве, нормы которого, в том числе общие положения, могли бы применяться ко всем частноправовым отношениям, осложнённым иностранным элементом, в том числе и к семейным отношениям, непосредственно, без необходимости ссылки на институт аналогии. Более того, такой закон мог бы отразить специфику семейно-правовых отношений, осложнённых иностранным элементом. В СК РФ отсутствует даже упоминание такого термина, как «иностраный элемент», с успехом используемого в ГК РФ, законодательстве зарубежных стран и международных договорах, несмотря на научные споры вокруг него.

Российское семейное право значительно изменилось, в том числе в том, что касается алиментных обязательств. Коллизионные нормы раздела VII СК РФ решают вопросы применимого права к алиментным обязательствам в общем контексте с нормами, определяющими применимое право к неимущественным и имущественным отношениям супругов, родителей и детей. Не случайно п. 1 ст. 161 СК РФ в применении к алиментным обязательствам супругов имеет различные толкования учёных. Остаётся также неясным, как определяется применимое право к алиментным обязательствам бывших супругов и т.д. Лишь одна статья (ст. 164 СК РФ)

¹ См.: Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 4 ноября 2014 г.) // СЗ РФ. 1996. № 1, ст. 16 (далее – СК РФ).

непосредственно относится к алиментным обязательствам, но и её учёныетолкуют по-разному.

Принят целый ряд алиментных конвенцийо юрисдикции и праве, применимом к алиментным правоотношениям, однако, Россия, вопреки взятым на себя международным обязательствам, не только не участвует в них, но и не использует их наработок в своём международном частном праве.

Обязанность России присоединиться к международным конвенциям о взыскании алиментов прямо вытекает из её участия в Конвенции ООНо правах ребенка от 20 ноября 1989 г.

Следует обратить внимание на то, что государство пересматривает своё отношение к участию в международных конвенциях. Уже в последние годы Россия стала участницей некоторых важнейших «детских» конвенций¹, но в алиментных конвенциях Россия по-прежнему не участвует.

Состояние российского семейного коллизионного законодательства и совершенно нетерпимое игнорирование Россией международных алиментных конвенций свидетельствуют о том, что тема настоящего исследования представляет собой как теоретический, так и практический интерес, является своевременной и актуальной.

Особая актуальность темы исследования обусловлена тем, что признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений о взыскании алиментов во многих случаях сопряжены со значительными сложностями и препятствиями законодательного характера.

В аспекте международного частного права возникают вопросы коллизионного регулирования алиментных обязательств, которые решаются

¹ Среди них: Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 г. Россия присоединилась к ней 31 мая 2011 г.; Конвенция о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей от 19 октября 1996 г. Россия присоединилась к ней 5 июня 2012 г.

на основе коллизионных норм национального законодательства и международных соглашений. Поэтому актуальной является и проблема унификации соответствующих норм. Кроме того, возникает вопрос о действии принципа автономии воли сторон в рассматриваемых обязательствах.

Степень научной разработанности темы исследования. В отечественной юридической литературе отсутствуют специальные исследования, посвященные проблемам регулирования алиментных обязательств в международном частном праве.

Вопросы алиментных обязательств в международном частном праве рассматривались в качестве сопутствующих в работах, посвящённых иной проблематике.

К таким работам в первую очередь следует отнести докторскую диссертацию Г.Ю. Федосеевой «Брачно-семейные отношения как объект международного частного права Российской Федерации» (2007 г.), пятая глава которой («Алиментные отношения в международном частном праве Российской Федерации») специально посвящена алиментным обязательствам. В монографии доктора юридических наук Н.И. Марышевой «Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России» (2007 г.) среди других вопросов рассматриваются также алиментные обязательства всех членов семьи. Алиментным правоотношениям супругов посвящён параграф пятый главы второй кандидатской диссертации Т.А. Ермолаевой «Правовое регулирование личных и имущественных правоотношений супругов, имеющих различное гражданство» (2007 г.). Алиментные обязательства в международном частном праве анализируются в учебниках по международному частному праву в главах, посвящённых семейному праву.

В то время как в науке семейного права уже в начале XXI в. проблематике правового регулирования алиментных обязательств был посвящен целый ряд диссертационных исследований (докторская

диссертация О.Ю. Косовой, кандидатские диссертации О.А. Давыдовой, О.В. Капитовой, Е.Ю. Костюченко, М.К. Мамедовой, Ю.А. Рустамовой).

Особое место в этом ряду занимает докторская диссертация Ольги Юрьевны Косовой «Семейно-правовое регулирование отношений по предоставлению содержания членам семьи».¹ В диссертации О.Ю. Косовой представлена цельная концепция алиментных обязательств, обосновано право нетрудоспособных лиц на получение содержания, которое может реализовываться в различных правовых отраслевых формах, в том числе в форме субъективного права членов семьи на получение алиментов. Эта концепция должна и может быть положена в основу разработки государственной политики поддержки семьи и правового обеспечения материального содержания её нетрудоспособных членов, поскольку затрагивает все отрасли российского права с позиций гарантированности прав человека на достойный образ жизни. С позиций правоприменительной практики, как нам представляется, необходимо исследование конкретных отраслевых правовых форм, в которых это право находит воплощение в отраслевом законодательстве. В семейном праве, как справедливо утверждает О.Ю. Косова, общественные отношения по предоставлению содержания обретают юридическую форму алиментных обязательств.

Общие вопросы алиментных обязательств нас интересуют постольку, поскольку они имеют отношение к международному частному праву. А именно, на первом этапе применения коллизионных норм встаёт вопрос о квалификации юридических понятий при определении права, подлежащего применению, которое согласно ст. 1187 ГК РФ осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не установлено законом. Момент возникновения алиментного обязательства имеет значения с точки

¹ См.: *Косова О. Ю.* Семейно-правовое регулирование отношений по предоставлению содержания членам семьи. Автореферат дисс. на соискание ученой степени доктора юридических наук. Москва 2005. – 54 с.

зрения применения к отношениям по алиментированию международных соглашений, которые, как правило, если иное не предусмотрено в самом соглашении, обратной силы не имеют.

Цели и задачи исследования. Целью диссертационной работы является изучение теоретических и практических проблем правового регулирования алиментных отношений, осложнённых иностранным элементом, вопросов международной подсудности по алиментным делам, признания и принудительного исполнения иностранных решений по взысканию алиментов с построением авторских выводов по этим вопросам.

Реализация указанной цели обусловила постановку и решение следующих конкретных взаимосвязанных задач:

рассмотрение понятия алиментного обязательства, оснований и момента его возникновения, определение места этого института в системе российского права с позиций российской науки частного права;

рассмотрение особенностей алиментных обязательств, осложнённых иностранным элементом; специфики их коллизионного регулирования в зависимости от субъектов алиментирования, а также специфики взыскания алиментов за границей;

изучение российского семейного коллизионного права и международных договоров, регулирующих выбор применимого права к алиментным обязательствам, осложнённым иностранным элементом, и практики их применения, а также положений науки международного частного права по этому вопросу;

изучение национального законодательства и международных соглашений о юрисдикции, признании и принудительном исполнении решений по алиментным делам и практики их применения, а также положений науки международного частного права и международного гражданского процесса по этим вопросам;

разработка предложений и рекомендаций по совершенствованию российского национального коллизионного законодательства в сфере алиментных обязательств;

оценка перспектив участия России в международных соглашениях о взыскании алиментов.

Объектом исследования являются общественные отношения по взысканию алиментов нуждающимся нетрудоспособным членам семьи, осложнённые иностранным элементом и регулируемые нормами международного частного права.

Предметом исследования выступают нормы ранее действовавшего и современного российского и зарубежного семейного и международного частного права, правоприменительная практика, научные работы по проблемам алиментных обязательств.

Методологическую основу исследования составили общенаучные, частнонаучные и специальные методы исследования в их органичном сочетании.

Диалектический, исторический и системный методы, метод анализа и синтеза позволили исследовать различные подходы законодателя к алиментированию нетрудоспособных членов семьи в разные периоды истории России XX–XXI вв., определить динамику развития отношений по алиментированию с точки зрения теоретического и практического обоснования.

Межотраслевой метод и метод толкования права позволили провести комплексное исследование алиментных обязательств, уяснить действительную волю законодателя, выраженную в тексте нормативно-правовых актов, разграничить отдельные категории и определить их содержание общетеоретических позиций, позиций семейного и международного частного права.

Сравнительно-правовой метод, имеющий большое значение в науке международного частного права, дал возможность сравнительного анализа алиментного законодательства различных стран в целях его гармонизации.

Формально-юридический метод помог выявить достоинства и недостатки законодательного регулирования алиментных обязательств.

Метод правового моделирования позволил сформулировать ряд предложений по совершенствованию норм международного частного права в сфере алиментных обязательств.

Системно-структурный метод позволил разграничить отдельные категории и определить их содержание и место в понятийном ряду семейного права.

Нормативной базой исследования являются: Конституция РФ, Семейный кодекс РФ и семейно-брачные кодексы советского периода, Гражданский кодекс РФ (раздел VI), Гражданско-процессуальный кодекс РФ (раздел V), законодательство ряда зарубежных стран о международном частном праве (законы о международном частном праве Австрии, Венгрии, Польши, Украины и др.).

Важнейшими международными источниками настоящего исследования стали: Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.; Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.; международные конвенции о взыскании алиментов на детей и других форм содержания семьи, двусторонние договоры Российской Федерации о правовой помощи и др.

Эмпирическую базу исследования составили: судебная практика российских судов (7); практика Европейского Суда по правам человека (ЕСПЧ) (10), судебная практика некоторых зарубежных стран (14).

Теоретическая основа исследования представлена научными трудами ученых в области общей теории права, международного частного права и международного гражданского процесса, гражданского и семейного права.

В области общей теории права были использованы труды С.С. Алексеева, А.В. Малько, Н.И. Матузова и др.

В области семейного и гражданского права анализировались труды дореволюционных российских цивилистов И.А. Загоровского и Г.Ф. Шершеневича. Использовались также работы в области семейного и гражданского права советских и современных представителей науки: М.В. Антокольской, Ю.Ф. Беспалова, С.Н.Бондова, Е.В.Вавилина, Е.М. Ворожейкина, А.И. Городецкой, О.А.Дюжевой, В.В. Залесского, О.Ю. Ильиной, О.Ю. Косовой, А.Н. Лёвушкина, Г.К. Матвеева, Л.Ю. Михеевой, В.П. Мозолина, С.А. Муратовой, А.М. Нечаевой, Н.С. Нижник, А.И. Пергамент, Л.М. Пчелинцевой, А.М. Рабец, В.А. Рясенцева, Е.Н. Саломатова, Ю.К. Толстого и др.

Аспекты международного частного права исследовались на основе трудов Т.Е. Абовой, Л.П. Ануфриевой, М.М. Богуславского, Л.Н. Галенской, Г.К. Дмитриевой, Т.А. Ермолаевой, Н.Ю. Ерпылевой, В.П. Звекова, И.С. Зыкина, В.А. Канашевского, Л.А. Лунца, А.Л. Маковского, Н.И. Марышевой, Т.Н. Нешатаевой, Н.В. Орловой, И.С. Перетерского, А.А. Рубанова, О.Н.Садикова, А.Г. Светланова, В.П. Толстых, Г.Ю. Федосеевой, О.А. Хазовой, Н.А. Шебановой и др.

Из зарубежных исследований использовались работы П. Винклер фон Моренфельса, М.Вольфа, М.Иссада, Д. Каверса, Б.Карри, Дж.КордероМосс, Х. Коха, Р. Лефлара, И. Лорензена, У. Магнуса, П. Майе, П. Норта, Л.Палсона, А.Робертсона, Ф.К. фон Савиньи, И.Саси, Дж.Стори, Э.Хидефуми, К.Цвайгерта, Дж.Чешира, Х.Шака, А.Эренцвейга.

Научная новизна исследования. Настоящая работа является одним из первых комплексных научных исследований, посвящённых теоретическим и практическим проблемам алиментных обязательств в международном частном праве. В работе исследуются смежные проблемы семейного, гражданского права и международного гражданского процесса. В качестве исходной позиции диссертанта относительно сути алиментирования в

диссертации дано авторское видение алиментирования по российскому семейному законодательству, сущность которого изложена в первом положении, выносимом на защиту.

В работе исследованы алиментные обязательства, осложнённые иностранным элементом, всех субъектов алиментирования, проблемы и перспективы их коллизионного регулирования и сделаны предложения по совершенствованию коллизионных норм, регулирующих выбор применимого права к трансграничным алиментным обязательствам. В ней обоснована необходимость присоединения России к основным алиментным конвенциям, регулирующим применимое право, юрисдикцию, признание и исполнение иностранных решений по взысканию алиментов.

Новизна исследования конкретизирована в положениях, выносимых на защиту, и предложениях автора по совершенствованию семейного законодательства, регулирующего алиментные обязательства, осложнённые иностранным элементом, а также российского процессуального законодательства, регулирующего признание и исполнение иностранных решений.

На защиту выносятся следующие положения:

1. Диссертант предлагает различать право на содержание (обязанность по содержанию) и алиментные обязательства. Право на содержание (обязанность по содержанию) нетрудоспособных членов семьи, входит в содержание семейной правоспособности граждан и составляет основу семейно-брачно-родственного статуса лиц. Алиментные обязательства представляют собой относительные односторонние личные имущественные семейные правоотношения, в силу которых одни члены семьи обязаны в силу соглашения или решения суда на условиях, указанных в законе (соглашении сторон), уплачивать алименты (средства на содержание) нетрудоспособным членам семьи, а те в свою очередь вправе требовать предоставления алиментов.

Такие факты, как происхождение ребёнка от данных родителей, нетрудоспособность, нуждаемость и т.п. являются условиями, необходимыми для взыскания алиментов, но сами по себе не порождают алиментного обязательства, которое возникает при наличии этих условий только в соответствии с соглашением сторон либо решением суда. Таким образом, соглашение сторон или решение суда являются теми основополагающими юридическими фактами, которые вместе с условиями, необходимыми для возникновения алиментного обязательства, императивно прописанными в законе или установленными в соглашении сторон, образуют юридический состав, необходимый для возникновения алиментного правоотношения.

Момент возникновения такого обязательства, возникающего в силу закона на основании решения суда, в общем плане определён в законе и подтверждается применительно к конкретному обязательству в решении суда. Момент возникновения обязательства, возникающего на основании соглашения, определяется в соглашении сторон, а если он не определён, обязательство возникает с момента заключения договора. Соответственно и международные соглашения будут применяться к алиментным обязательствам, если они возникают после вступления международного соглашения в силу, если в международном соглашении не установлено иного.

2. Анализ международных «алиментных» конвенций позволяет сделать вывод, что Россия не уделяет должного внимания международному сотрудничеству в сфере алиментных обязательств. Это накладывает отпечаток и на национальное коллизионное законодательство, в котором не учитываются новые тенденции в международном частном праве по вопросам выбора применимого права и применения иностранного законодательства в отношении алиментных обязательств. Это не позволяет исполнять решения российских судов по алиментным делам во многих зарубежных странах, что лишает российских граждан полноценных гарантий их права на получения содержания.

Участие России в международных конвенциях о взыскании алиментов вытекает из её международных обязательств, тогда как на сегодняшний момент РФ не участвует ни в одной из универсальных международных алиментных конвенций. Представляется необходимым присоединение России к Гаагской конвенции о международном взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи от 23 ноября 2007 г. и к Протоколу о праве, применимом к алиментным обязательствам, от 23 ноября 2007 г., дополняющему Конвенцию 2007 г.

3. Двусторонние договоры при той сложности добиться согласования интересов договаривающихся стран в универсальных конвенциях и необходимого числа ратификаций для вступления таких конвенций в силу, должны стать на данном этапе основным инструментом, устраняющим трудности во взаимоотношениях РФ с другими странами по алиментным делам.

В настоящий период Россия заключила международные двусторонние договоры о правовой помощи с 29 странами (по данным ФССП на 19.06.2012 г.).¹ Ряд двусторонних договоров регулируют вопросы признания и исполнения на своих территориях судебных решений Договаривающихся Сторон. Однако не во всех договорах эти вопросы решаются. Лишь некоторые договоры помимо признания и исполнения иностранных решений содержат коллизионные нормы о выборе применимого права по гражданским и семейным делам.

Анализ двусторонних договоров приводит нас к выводу, что на данном этапе наиболее эффективным способом взаимоотношений РФ с другими странами по алиментным делам является заключение двусторонних соглашений о правовой помощи и правоотношений по гражданским и семейным делам, в которых разрешались бы вопросы о выборе применимого

¹ См.: Методические рекомендации по порядку исполнения требований исполнительных документов о взыскании алиментов от 19 июня 2012 г. № 01-16. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=134570>

права, юрисдикции, признания и принудительного исполнения иностранных решений по алиментным делам в странах, заключивших двусторонний договор.

4. В международных соглашениях установлен императивный принцип, согласно которому потребности кредитора и средства должника должны приниматься во внимание при определении суммы алиментов, в том числе и в отношении несовершеннолетних детей, даже если применимое право предусматривает иное.

Это приводит к выводу о том, что алиментирование – это хотя и основной, но явно недостаточный путь для обеспечения содержания детям. Что касается других членов семьи (иных родственников), то здесь алиментирование с очевидностью является лишь альтернативным вариантом, и круг таких родственников должен быть сокращён до минимума с учётом материального положения большинства российских семей в настоящий период.

Следует активнее перенимать опыт зарубежных стран по созданию гарантийных фондов на содержание нуждающихся нетрудоспособных лиц, в частности детей.

Этот аспект в исследовании алиментных обязательств лишней раз убеждает в том, что забота о нуждающихся нетрудоспособных гражданах выходит за пределы семейных отношений; это обязанность социального государства и общества, и то, как она исполняется, свидетельствует о зрелости общества.

5. Коллизионный принцип *lex voluntatis*, дающий сторонам в правоотношении самим выбрать применимое право, представляет одну из сторон частноправового принципа, свойственного всем отраслям частного права и отдельным частноправовым институтам, – принципа свободы волеизъявления сторон в правоотношении. Этот принцип не нашёл надлежащего воплощения в семейном праве. Обращает на себя внимание парадокс: в семейных отношениях члены семьи сами, без вмешательства

права решают внутрисемейные вопросы. Когда же речь идёт о правовом регулировании, сравнительно недавно в императивный способ решения семейных вопросов были допущены договорные отношения (брачный договор, соглашения об уплате алиментов). Что касается международного частного права, то коллизионный принцип *lex voluntatis* до сих пор в СК РФ применяется крайне ограничено.

Соответственно сторонам соглашения об уплате алиментов должно быть предоставлено право по договорённости между собой выбрать право, применимое к их отношениям.

6. Принцип автономии воли сторон в алиментных обязательствах должен сочетаться с принципом наиболее благоприятного права, который, в свою очередь, является, на наш взгляд, модификацией общего принципа частного права – принципа защиты слабой стороны в правоотношении.

Такой стороной являются не только дети, но любое алиментируемое лицо. Следовательно, справедливо предоставить выбор наиболее благоприятного права всем членам семьи, получающим алименты, предусмотрев в СК РФ отдельную статью на этот счёт.

7. Применимое право к алиментным обязательствам супругов как имущественным правоотношениям осуществляется по правилам ст. 161 СК РФ. Такое толкование п. 1 ст. 161 СК РФ подтверждается её п. 2, в котором прямо упоминаются алиментные обязательства. Из текста п.2 ст.161 СК РФ ясно, что законодатель считает, что алиментные права и обязанности супругов регулируются статьёй 161. Однако в науке существуют различные толкования на этот счёт. Остаётся также неясным право, применимое к алиментным обязательствам бывших супругов.

Следует устранить эти противоречия, приняв новую статью, регуливающую алиментные обязательства супругов, упомянув в ней и бывших супругов.

8. Во исполнение международного принципа на свободный и беспрепятственный доступ к суду в Гражданском процессуальном кодексе

РФ следует предусмотреть новое правило о том, что признание и исполнение иностранных судебных решений в Российской Федерации производятся независимо от взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законодательством или международным договором РФ. В случае, когда признание и исполнение иностранных судебных решений зависят от взаимности, предполагается, что она существует, если не доказано иное. Что касается признания и исполнения судебных решений по взысканию алиментов, то эта проблема может быть решена со вступлением России в «алиментные» конвенции.

Проведённое исследование позволило диссертанту сформулировать конкретные предложения по совершенствованию законодательства, в частности:

Предлагается включить в СК РФ две новые статьи.

«Статья 163.1 Право, применимое к алиментным обязательствам родителей по отношению к детям

1. Обязанность родителей по содержанию детей, в том числе обязанность усыновителей, по содержанию усыновлённых, определяется законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. При отсутствии совместного места жительства эта обязанность определяется законодательством государства, гражданином которого является ребенок.

2. По требованию истца к алиментным обязательствам может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок при условии, что это право наиболее благоприятно для него».

Соответственно из ст. 163 СК РФ следует исключить оговорку «в том числе обязанностей родителей по содержанию детей». Должно быть исключено и третье предложение: «По требованию истца к алиментным обязательствам и к другим отношениям между родителями и детьми может

быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает ребенок».

«Статья 164.1. Выбор права, применимого к правам и обязанностям сторон алиментного обязательства

1. Стороны соглашения об уплате алиментов могут по договорённости между собой выбрать право, применимое к их отношениям.

2. Если такая договорённость не достигнута, по требованию истца к алиментным обязательствам может быть применено законодательство государства, на территории которого постоянно проживает лицо, на содержание которого взыскиваются алименты, либо право страны суда.

3. Суд вправе по своему усмотрению применить императивные нормы страны суда, если они более благоприятны для лица, в пользу которого взыскиваются алименты».

Изменить редакцию первого предложения п. 1 ст. 161 СК РФ, изложив его следующим образом: «Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов, *в том числе алиментные обязательства супругов и бывших супругов...*» и далее по тексту статьи.

В п. 1 ст. 409 ГПК РФ следует внести следующие изменения:

1) дополнить п.1 следующими словами: «Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений признаются и исполняются в Российской Федерации *на началах взаимности или* если это предусмотрено международным договором Российской Федерации».

2) дополнить п.1 вторым абзацем следующего содержания: «*Предполагается, что взаимность существует, если не доказано иное*».

Научно-практическое значение исследования. Научная значимость исследования состоит в том, что предложенное авторское видение сущности алиментирования и предложения по изменению коллизионных норм могут быть положены в основу законотворческой и правоприменительной деятельности при подготовке соответствующих национально-правовых актов.

Теоретические разработки диссертационной работы могут быть использованы при дальнейшем исследовании алиментных обязательств, признания и приведения в исполнение иностранных решений и других вопросов международного семейного права.

Материалы диссертации могут оказаться полезными и при осуществлении научно-педагогической деятельности: при преподавании учебного курса «Международное частное право» и спецкурса «Международное семейное право».

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре гражданского и международного частного права ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия».

Основные идеи, теоретические и практические положения, изложенные в диссертации, нашли отражение в десяти научных статьях, четыре из которых опубликованы в изданиях, рекомендованных ВАК.

Материалы диссертационного исследования были представлены на международных научно-практических конференциях: «Развитие правовой доктрины как основа эволюции права», Москва, 2013 г.; «Современное законодательство и проблемы регулирования общественных отношений», Н. Новгород, 2013 г.; «Современные проблемы теории практики права глазами молодых исследователей», Улан-Удэ, (2013 Г.); «VI Саратовские чтения», г. Саратов, 2013 г. Апробация основных выводов и предложений автора осуществлялась также в процессе выступлений на круглых столах.

Структура исследования. Структура диссертации определяется содержанием темы и включает в себя введение, две главы, состоящие из семи параграфов, заключение и список использованной литературы.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертации, определяется степень ее научной разработанности; цели и задачи, объект и предмет исследования; его методологическая и теоретическая основы, нормативно-правовая и эмпирическая базы исследования; обосновывается научная новизна и практическая значимость результатов работы, формулируются основные положения, выносимые на защиту; приводятся данные об апробации результатов исследования.

Глава первая «Коллизионные вопросы алиментных обязательств, осложнённых иностранным элементом» включает четыре параграфа.

В первом параграфе *«Общие положения об алиментных обязательствах»* автор обозначает свою исходную позицию относительно сути алиментирования. Диссертант предлагает различать право на содержание (обязанность по содержанию) и алиментные обязательства. Право на содержание (обязанность по содержанию) нетрудоспособных членов семьи, входит в содержание семейной правоспособности граждан и составляет основу семейно-брачно-родственного статуса лиц. Алиментные обязательства представляют собой относительные односторонние личные имущественные семейные правоотношения, в силу которых одни члены семьи обязаны в силу соглашения или решения суда на условиях, указанных в законе (соглашении сторон) уплачивать алименты (средства на содержание) нетрудоспособным членам семьи, а те в свою очередь вправе требовать предоставления алиментов.

Момент возникновения такого обязательства, возникающего в силу закона на основании решения суда, в общем плане определён в законе и подтверждается применительно к конкретному обязательству в решении суда. Момент возникновения обязательства, возникающего на основании соглашения, определяется в соглашении сторон, а если он не определён, обязательство возникает с момента заключения договора. Соответственно и

международные соглашения будут применяться к алиментным обязательствам, если они возникают после вступления международного соглашения в силу, если в международном соглашении не установлено иного.

В этом параграфе рассмотрены особенности семейных правоотношений в сравнении с гражданскими правоотношениями. При этом анализ проведён на основе сопоставления мнений дореволюционных и современных учёных на этот счёт.¹ Такой анализ важен с точки зрения демонстрации эволюции семейного законодательства и научных воззрений по семейно-правовой проблематике. Эта эволюция выразилась, на наш взгляд, в том значении, которое современное законодательство придаёт волевому моменту в возникновении, осуществлении и прекращении семейно-брачных отношений. Личная, внутрисемейная жизнь практически целиком зависит от воли и усмотрения членов брачно-семейного союза. Более того, на международном уровне личная, семейная жизнь охраняется от внешнего вмешательства и подвергается правовому регулированию только в той мере, в какой требует охрана общественного интереса и защита слабой стороны в семье, в первую очередь защита прав и интересов детей².

Во втором параграфе *«Применение общих положений международного частного права к алиментным обязательствам»* анализируются общие принципы применения коллизионных норм к семейным отношениям, осложнённым иностранным элементом, и в частности к алиментным обязательствам.

Общие положения международного частного права, кодифицированные в гражданском законодательстве (VII раздел ГК РФ), приходится в отсутствие Закона о международном частном праве применять к семейным

¹ См.: Загоровский А. И. Курс семейного права (воспроизводится по 2-му изд. Одесса, 1909 г.). М.: Изд-во «Зерцало», 2003; Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995.

² См.: Статья 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.

правоотношениям по аналогии, что не всегда позволяет учесть специфику применения таких общих положений к семейным правоотношениям. Не является нормальным и простое дублирование общих норм в нормативных актах разных отраслей права (например, в ГК РФ и СК РФ), тем более что такое дублирование не всегда удачно и порождает новые споры. В качестве примера приводятся статьи 167 СК РФ и 1193 ГК РФ, предусматривающие различные формулировки института оговорки о публичном порядке.

Коллизионный принцип *lex voluntatis*, предоставляющий сторонам в правоотношении самим выбрать применимое право, является, на взгляд диссертанта, одной из сторон частноправового принципа, свойственного всем отраслям частного права и отдельным частноправовым институтам, – принципа свободы волеизъявления сторон в правоотношении. В международном семейном праве этот принцип явно недооценён.

Принцип автономии воли сторон в алиментных обязательствах должен сочетаться с принципом наиболее благоприятного права, который, в свою очередь, является, на наш взгляд, модификацией общего принципа частного права – принципа защиты слабой стороны в правоотношении.

Такой стороной являются не только дети, но любое алиментируемое лицо. В диссертации делается вывод, что будет справедливо предоставить выбор наиболее благоприятного права всем членам семьи, получающим алименты, предусмотрев в СК РФ отдельную статью на этот счёт. Сторонам алиментного соглашения, в свою очередь, должно быть предоставлено право выбора применимого права по взаимной договорённости сторон.

В связи с этим предлагается дополнить СК РФ новой статьёй 164.1 «Выбор права, применимого к правам и обязанностям сторон алиментного обязательства».

Лучшим вариантом решения проблемы было бы принятие закона о международном частном праве, о чём неоднократно, но пока безуспешно пишут многие учёные. Внесение изменений в СК РФ может стать одним из этапов подготовки и принятия такого закона.

В третьем параграфе *«Право, применимое к алиментным обязательствам по национальному законодательству»* анализируется коллизионное регулирование алиментных обязательств супругов (ст.161 СК РФ), родителей и детей (ст.163 СК РФ), других членов семьи (ст.164 СК РФ).

В российском коллизионном законодательстве принимается во внимание лишь деление алиментных обязательств по субъектному составу. Субъектный состав алиментного обязательства позволяет учесть при выборе коллизионных принципов, которые определяют применимое право, наиболее тесную связь алиментного обязательства с избираемым правом, характер брачно-семейных связей сторон в обязательстве, их возможность иметь иные средства существования, кроме алиментных платежей.

Сравнительный анализ коллизионного законодательства РФ и ряда зарубежных стран позволил диссертанту сделать ряд предложений по изменению российских коллизионных норм.

Следует выделить алиментные обязательства родителей по отношению к детям в отдельную статью (предлагается принять новую статью 163.1 СК РФ). В статье должны быть упомянуты алиментные обязанности усыновителей в отношении усыновлённых, а также право истца требовать применения права государства, на территории которого проживает ребёнок при условии, что это право наиболее благоприятно для него.

В связи с неоднозначным толкованием требует уточнения редакция п.1 ст.161 СК РФ. Некоторые авторы вовсе не считают возможным применять этот пункт к алиментным обязательствам супругов, предлагая применять к супругам ст.164 СК РФ. Системное толкование пунктов 1 и 2 ст.161 СК РФ и ст. 164 СК РФ позволило диссертанту сделать вывод о применении к алиментным обязательствам супругов, которые являются имущественными правоотношениями, ст.161 СК РФ.

Пробел российского законодательства, не упоминающего в коллизионных нормах бывших супругов, вызывает различные толкования. Некоторые авторы предлагают применять к бывшим супругам нормы,

регулирующие алиментные обязательства супругов (ст.161 СК РФ). Ряд авторов относят их к другим членам семьи, предлагая применять ст. 164 СК РФ. В связи с этим п.1 ст.161 СК РФ должен быть дополнен упоминанием алиментных обязательств супругов, а также бывших супругов.

В четвёртом параграфе *«Право, применимое к алиментным обязательствам в соответствии с международными соглашениями Российской Федерации»* анализируются с позиций выбора применимого права так называемые «алиментные» конвенции. В частности, центральное место здесь занимает Гагская конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам, от 2 октября 1973 г. В отношениях между участниками данная Конвенция 1973 г. заменяет Конвенцию о праве, применимом к алиментным обязательствам в отношении детей, от 24 октября 1956 г.

Конвенция исходит из единого коллизионного принципа выбора применимого права к алиментным обязательствам независимо от их субъектного состава – применимым является внутреннее право обычного проживания кредитора, получающего алименты (ст.4). Представляется, что хотя эта коллизионная привязка не всегда указывает на право, с которым алиментное правоотношение наиболее тесно связано, она учитывает принцип наиболее благоприятного права (принцип защиты слабой стороны). Вместе с тем, дифференцированное регулирование коллизионных привязок, как это имеет место в российском коллизионном законодательстве, позволяет принимать во внимание специфику алиментного обеспечения различных членов семьи с учётом степени связи их с плательщиком алиментов, места, которое они занимают в семье, их возможностей самим обеспечить себе хотя бы минимальное содержание.

Вопросы применимого права разрешены в Протоколе о праве, применимом к алиментным обязательствам от 23 ноября 2007 г., дополняющем Гагскую конвенцию о международном взыскании алиментов на детей и других форм содержания семьи 2007 г.

Протокол позволяет участвовать в Конвенции государствам, имеющим различное коллизионное регулирование путём заявлений, что не мешает РФ присоединиться к Конвенции, не меняя своих коллизионных норм.

Диссертант обращает внимание на то, что Минская (1993 г.) и Кишинёвская (2002 г.) конвенции «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» не учитывают современных тенденций развития правового регулирования частноправовых отношений и в частности, семейно-брачных отношений (отсутствие таких коллизионных принципов, как закон тесной связи, принцип наиболее благоприятного права, свобода волеизъявления в семейно-брачных отношениях). Вместе с тем, эти Конвенции предусматривают признание и исполнение решений, в том числе по взысканию алиментов, вынесенных в странах, участницах, а также правовую помощь по этим делам, включая помощь в розыске ответчика по делам о взыскании алиментов, что делает более эффективным регулирование алиментных обязательств в странах – участницах этих конвенций. В данном параграфе анализируются двусторонние договоры РФ о правовой помощи и правовых отношениях, содержащие нормы о выборе применимого права по семейным делам, в частности по алиментным обязательствам.

Глава вторая «Вопросы международного гражданского процесса в алиментных правоотношениях» состоит из трёх параграфов. Необходимость рассмотрения этих вопросов в диссертации очевидна. Вынесение судебного решения само по себе – важный и необходимый этап, но именно признание и исполнение решений по алиментным делам позволяет окончательно решить проблему обеспечения содержания лиц, в нём нуждающихся. Автор исходит из того общепризнанного на сегодня положения, что вопросы международного гражданского процесса традиционно относятся к предмету науки международного частного права, что блестяще подтвердил выдающийся советский учёный Лазарь

Адольфович Лунц — профессор, доктор юридических наук, цивилист, специалист в области международного частного права.¹

В первом параграфе *«Право иностранных граждан на доступ к правосудию. Международная подсудность по делам о взыскании алиментов»* на основе анализа международных конвенций и литературных источников диссертант приходит к выводу о том, что международный доступ к правосудию должен означать единство трёх составляющих. К ним относятся: право граждан независимо от их гражданства обращаться в суды и другие учреждения юстиции иностранного государства; их право получить правовую помощь по гражданским делам; признание и исполнение судебных решений, вынесенных за рубежом.

Тем самым вопросы международного доступа к правосудию тесным образом связаны с вопросами правовой помощи и международной подсудности.

Во многих международных договорах вопросы международной подсудности скоординированы с вопросами применимого права. Так, в соответствии с Минской конвенцией 1993 г. по делам о правоотношениях между родителями и детьми компетентен суд Договаривающейся Стороны, законодательство которой подлежит применению в соответствии с пунктами 1 и 2 ст. 32.

Зависимость подсудности от решения коллизивно-правового вопроса, который решается после того, как решён вопрос о подсудности, неблагоприятно воздействует на предсказуемость вида подсудности. Диссертант солидарен в этом вопросе с мнением известного немецкого процессуалиста Х. Шака о том, что «данный недостаток можно предотвратить, если законодатель не допускает обоснования подсудности через близость к праву, а использует вместо этого те же самые привязки для

¹ Лунц Л.А. Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М.: Юрид. лит., 1966. 188 с.

подсудности и применимого права, то есть включает оба уровня параллельно»¹.

Во втором параграфе «*Признание и исполнение иностранных судебных решений о взыскании алиментов по национальному законодательству*» отмечается тот факт, что в соответствии с п. 1 ст. 409 ГПК РФ решения иностранных судов (это общее правило касается и решений по алиментным делам) признаются и исполняются в РФ, если это предусмотрено международным договором РФ. Однако российская судебная практика начинает меняться, допуская признание и исполнение иностранных решений на условиях взаимности тех стран, которые признают и исполняют решения российских судов. Пока такая практика касается в основном экономических споров.

Диссертант признаёт достаточно убедительной мысль о том, что выдача экзекватуры на иностранное решение может производиться без заключения международного договора в целях реализации общепризнанных правовых принципов международной вежливости и международной взаимности на основании ст. 15 Конституции РФ. Согласно этой статье общепризнанные принципы международного права (в том числе взаимность, вежливость) являются составной частью российской правовой системы. Они составляют международный публичный порядок и тем самым входят составной частью и в публичный порядок Российской Федерации.

Автор не соглашается с мнением Т.Н. Нешатаевой² об использовании в обоснование исполнения судебного решения п. 2 ст. 1189 ГК РФ, где речь идёт о применении иностранного права, которое не ставится в зависимость от взаимности такого применения. Суды не могут решать процессуальные вопросы по аналогии с материальными нормами права. Было бы логичнее в

¹См.: ШакХ. Международное гражданское процессуальное право: учебник: пер. с нем. М.: Изд-во «БЕК», 2001. С. 100.

²См.: Нешатаева Т.Н. О признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений // Арбитражная практика. 2004. № 11. С. 84–96.

процессуальном законодательстве решить вопрос о взаимности аналогично тому, как он решён в ст. 1189 ГК РФ (но не путём применения в процессе этой статьи по аналогии), соответственно изменив п.1 ст.409 ГПК. Во исполнение международного принципа на свободный и беспрепятственный доступ к суду в Гражданском процессуальном кодексе РФ следует предусмотреть новое правило о том, что признание и исполнение иностранных судебных решений в Российской Федерации производятся независимо от взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законодательством или международным договором РФ. В случае, когда признание и исполнение иностранных судебных решений зависят от взаимности, предполагается, что она существует, если не доказано иное.

В третьем параграфе *«Международные соглашения о признании и исполнении иностранных судебных решений по взысканию алиментов»* диссертант делает логичный вывод о том, что РФ не создаёт необходимых условий для исполнения своих решений по алиментным делам за рубежом. Точно так же она не исполняет иностранные решения о взыскании алиментов, поскольку не участвует ни в одной алиментной конвенции (кроме стран СНГ в соответствии с Минской конвенцией и стран, с которыми РФ заключила двусторонние соглашения, предусматривающие признание и исполнение иностранных решений, но таких соглашений, к сожалению, очень мало). Как следствие, исполнить российское решение о взыскании алиментов за границей в странах, с которыми Россия не имеет международного договора, практически невозможно. В этом же параграфе анализируются двусторонние договоры о правовой помощи, в которых предусмотрено исполнение иностранных судебных решений по алиментным делам.

На основании анализа международных договоров с участием и без участия Российской Федерации диссертант делает следующий вывод. На современном этапе развития и роста числа семейных отношений, усложнённых иностранным элементом, становится нетерпимым игнорирование со стороны Российской Федерации международных

алиментных конвенций, что затрудняет для российских граждан взыскание алиментов за границей и исполнение российских решений о взыскании алиментов за рубежом.

Российская Федерация в первую очередь должна присоединиться к Гаагской конвенции о международном взыскании алиментов на детей и других форм содержания семьи от 23 ноября 2007 г. и Протоколу о праве, применимом к алиментным обязательствам, от 23 ноября 2007 г., дополняющему Конвенцию 2007 г.

Анализ двусторонних договоров приводит нас к выводу, что на данном этапе наиболее эффективным способом взаимоотношений РФ с другими странами по алиментным делам является заключение двусторонних соглашений о правовой помощи и правоотношений по гражданским и семейным делам, в которых комплексно разрешались бы вопросы о выборе применимого права, юрисдикции, признания и принудительного исполнения иностранных решений по алиментным делам в странах, заключивших двусторонний договор.

В Заключении подводятся основные итоги проведённого исследования, формулируются научные выводы и обобщаются предложения, направленные на совершенствование законодательства и правоприменительной практики в области алиментных обязательств, осложнённых иностранным элементом.

Основные результаты диссертационного исследования отражены в следующих опубликованных автором работах:

Статьи в рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК при Министерстве образования и науки РФ для публикации и результатов диссертационных исследований

1. Концевой Г.В. Применение общих положений международного частного права к семейным отношениям с учётом изменений ГК РФ [Текст] /Г.В.Концевой //Вестник Саратовской государственной юридической академии.– 2014.– №6 (101).– С.225–230. (0,5п.л.) ISSN 2227–7315.

2. *Концевой Г.В.* Признание и исполнение иностранных решений по делам о взыскании алиментов [Текст] /Г.В.Концевой //Вестник Саратовской государственной юридической академии.– 2015.– №1 (102).– С.170-173. (0,3п. л.) ISSN 2227–7315.

3. *Концевой Г.В.* Коллизионное регулирование алиментных обязательств в международных соглашениях [Текст] /Г.В. Концевой // Вестник Поволжской академии государственной службы.–2015.–№2 (47). – С.42–47. (0,5 п. л.) ISSN 1682–2358.

Статьи в иных научных журналах и изданиях:

4. *Концевой, Г. В.* Алиментные обязательства супругов и бывших супругов по международному частному праву. //Современные проблемы теории практики права глазами молодых исследователей: материалы VII международной молодежной научно-практической конференции/ под ред. И.А. Шаралдаевой. Улан-Удэ: А.Б.Бальжинимаев., 2013.-С. 93-96. (0,2 п. л.).

5. *Концевой Г.В.* Основания и момент возникновения алиментных обязательств. //Современное законодательство и проблемы регулирования общественных отношений: материалы III Международной научно-практической конференции (Нижний Новгород, 30 сентября 2013 г.) / подред. проф. Л.А. Чеговадзе; АНО «НОЦ «ЦЕЗИУС». Нижний Новгород: АНО «НОЦ «ЦЕЗИУС», 2013.-С.167-173 (0,3 п.л.)

6. *Концевой Г.В.* Взаимность как условие признания и исполнения иностранных судебных решений / Право и современность: международная научно-практическая конференция 31августа 2013года, Москва «Развитие правовой доктрины как основа эволюции права: международная научно-практическая конференция: Изд-во Московский центр правовых исследований. 2013.- 54 с. С.28-31 (0,2 п. л.).

7. *Концевой Г.В.* Применение общих положений международного частного права к семейным отношениям международного характера // Проблемы частного права в период реформирования законодательства (Круглый стол). Сборник научных трудов (Саратов, 25 апреля 2013г.). Ред.

кол.: Баринов Н.А., Хмелева Т.И., Косенко Е.В. Саратов: Издательский центр «Наука», 2013. 108 с. – С.47-51 (0,2 п. л.).

8. *Концевой Г.В.* Коллизионное регулирование алиментных обязательств//Проблемы применения частного права: меж вуз. сб. науч. ст., посвящ. Памяти д-ра юрид. наук, проф. А.А. Серветника. Ред. кол.: Цыбуленко З.И., Хмелева Т.И., Ладочкина Л.В. Саратов: Изд-во ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия», 2014. 216 с. - С.62-66 (0,2 п. л.).

9. *Концевой Г.В.* Коллизионное регулирование алиментных отношений между родителями и детьми по международному частному праву//Тенденции и модернизации российского гражданского законодательства (Круглый стол). Сборник научных трудов (Саратов, 25 апреля 2014г.). Ред. кол. :Вавилин Е.В., Ананьева А.А. Саратов: Издательский центр «Наука», 2014. 135 с. - С.51-56 (0,2 п. л.).