

## ИНСТИТУТ ПОМОЛВКИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Антоненко-Куличенко Наталья Сергеевна<sup>a</sup>

<sup>a</sup> Гомельский филиал Учреждения образования Федерации профсоюзов Беларуси «Международный университет «МИТСО», магистр юридических наук, старший преподаватель кафедры правоведения, [sicilia2010@tut.by](mailto:sicilia2010@tut.by)

### **Аннотация**

В статье проводится анализ института помолвки, который существует в брачно-семейном законодательстве ряда зарубежных стран, а также рассматриваются проблемы применения данного института в брачно-семейном законодательстве Республики Беларусь.

**Ключевые слова:** помолвка, брак, брачно-семейные отношения, иностранный элемент, добрачная имущественная ответственность.

**Веб:** <http://library.miu.by/journals!/item.science-xxi/issue.7/article.17.html>

**Поступила в редакцию:** 29.09.2018

## INSTITUTION OF BETROTHAL IN INTERNATIONAL PRIVATE LAW

Antonenko-Kulichenko Natalia<sup>a</sup>

<sup>a</sup> Gomel branch of International University «MITSO», Master of Juridical sciences, senior lecturer at Law Department, [sicilia2010@tut.by](mailto:sicilia2010@tut.by)

### **Abstract**

Institution of betrothal which exists in marriage and family legislation of several foreign countries is analyzed. Problems of applying institution of betrothal in the in marriage and family legislation of the Republic of Belarus are considered.

**Keywords:** betrothal (engagement), marriage, marriage and family relations, foreign element, premarital property responsibility.

**Web:** <http://library.miu.by/journals!/item.science-xxi/issue.7/article.17.html>

**Received:** 29.09.2018

### Введение

В современном мире в ряде государств порядку регистрации брачных отношений предшествует, как правило, большое количество свадебных приготовлений, которые можно охарактеризовать затратой сил, времени и денежных средств. В результате, если возникает отказ одного из лиц, регистрирующих брачно-семейные отношения, от заключения брака, возникает материальный и моральный вред лицам, членам их семей, другим заинтересованным лицам.

История современного мира знает огромное количество действий, которые предшествовали заключению брака. Эти действия зависели от существующих обычаев, конкретной местности, и оказывали существенное влияние на развитие института брака. Именно поэтому, в разные периоды истории и у разных народов можно наблюдать различные действия, которые имели юридическое значение для того времени. К таким действиям относили только те, которые могли носить определенные правовые последствия и носить факультативный и обязательный характер: помолвка (сговор, обручение), оглашение, обыск, разрешение, брачная лицензия.

Институт помолвки был известен еще в средние века, в период развития канонического брака, и являлся первой ступенью брачно-семейных отношений. Помолвка, или обручение, изначально существовала как правовой обычай и не имела должного закрепления в виде писанного права. С течением времени, получив должное развитие, она превратилась в законодательный институт в ряде государств современной Европы. Безусловно, не все государства внедрились в свое законодательство институт помолвки, многие его упразднили, и в большинстве случаев под обручением стали понимать лишь некий обряд, который предшествует бракосочетанию.

Институт помолвки вызывает огромный интерес и в настоящее время. Его изучением занимались такие ученые-правоведы, как А.Я. Ахмедов [1], Л.Н. Башарян [2], А.А. Кутубаев [3], М.Л. Лебедева [4]. Однако в развитии данного института до сих пор остается неизученным целый ряд вопросов, которые, безусловно, должны подлежать доскональному исследованию.

### Основная часть

В настоящее время институт помолвки известен многим государствам. К сожалению, в период существования СССР и после его распада данный институт не получил должного развития ни на территории современной Российской Федерации, ни на территории Республики Беларусь, хотя в виде обычая данный институт и продолжает свое существование. Тот порядок заключения брака, который имеется в законодательстве Республики Беларусь, не допускает помолвку (обручение) как нечто обязательное и имеющее юридическое значение, так как права и обязанности, предусмо-

тренные в Кодексе о браке и семье Республики Беларусь (далее – КоБС Республики Беларусь), возникают только после регистрации брака [5].

Следует отметить, что институт помолвки возник из обычаев у многих народов почти одновременно и независимо, трансформировавшись позже в правовой институт или так и сохранившись в форме традиционного обряда.

Таким образом, существуют две концепции института помолвки.

1. Помолвка носит внеправовой характер.

2. Помолвка имеет правовой характер, но не связанный с возможностью принуждения к исполнению обязательства правовыми средствами и не обеспеченный санкцией *obligato naturalis* (натуральные обязательства), вместе с тем дающий право на возмещение реальных затрат, повлекших материальные расходы добросовестной стороны [2].

В большинстве государств институт помолвки признается и, как правило, имеет юридическое значение, причем в отдельных странах определяется, какое право подлежит применению к помолвке и к последствиям нарушения помолвки (например, в Законе о международном частном праве Турции 1992 г. или в Законе о реформе международного частного права Италии 1995 г.) [6, с. 7].

Подобная норма существует в национальном законодательстве Германии, где помолвка еще называется обручением и по своей природе это договор, по которому два человека разного пола дают двустороннее обещание вступить в будущем друг с другом в брак.

Интересным представляется тот факт, что в настоящее время на территории Республики Беларусь лица, подавшие заявление о регистрации брака, не вступают ни в какие правовые отношения, это еще не порождает взаимных прав и обязанностей будущих супругов. Тем не менее, орган записи актов гражданского состояния (далее – ЗАГС), приняв заявление и не найдя никаких причин для отказа в регистрации брака, обязуется не ранее чем через три дня и не позднее чем через три месяца со дня подачи заявления (по общему правилу) брак зарегистрировать. Из сказанного следует, что возникают односторонние обязательства ЗАГСа при наличии условий и отсутствия препятствий к заключению брака юридически оформить отношения мужчины и женщины, которые по отношению к ЗАГСу и друг другу (кроме моральных) никаких обязанностей не несут, имея при этом лишь соответствующие права.

Анализируя судебную практику многих государств, следует отметить, что существуют выработанные основания, по которым помолвка может быть признана недействительной, как противоречащая правам. К таким основаниям относят помолвку с лицом, состоящим в браке, даже в том случае, когда началась процедура развода. В качестве примера можно привести законодательство Италии в данной области.

По законодательству Италии, помолвка – это, прежде всего, обещание вступить в брак, которое дано друг другу достигшими брачного возраста лицами в форме официального документа или извещения о намерении вступить в брак.

В настоящее время ученые-цивилисты не рассматривают закрепление подобной нормы в КоБС Республике Беларусь, поскольку полагают, что в данной норме нет необходимости. Неявка на регистрацию брака не влечет никаких юридических последствий. Между лицами, которые подали заявление, не возникает никаких правовых отношений. Исходя из этого, расстройство брака никакой взаимной ответственности не влечет. Там, где существует законодательное закрепление помолвки, между женой и невестой возникают юридические обязанности, предполагающие неблагоприятные последствия отказа от вступления в брак [7, с. 41].

Существующая мировая практика многих зарубежных стран, в брачно-семейном законодательстве которых с целью защиты прав и законных интересов лиц, вступающих в брак, членов их семей, а также иных заинтересованных лиц, нарушенных отменой предстоящей регистрации брака, закреплена правовая институт помолвки как средства реализации принципа добрачной имущественной ответственности.

Таким образом, целью данной статьи является выработка на основании исследования правовой природы института помолвки, авторского определения данного правового института с целью дальнейшего его закрепления в качестве средства реализации принципа добрачной имущественной ответственности и успешного введения указанного принципа в действующее брачно-семейное законодательство Республики Беларусь.

Так, институт помолвки как средство реализации принципа добрачной имущественной ответственности нашел свое законодательное закрепление в семейном праве Германии, Италии, Швейцарии, Литвы, Латвии, а также в брачно-семейных нормах ряда других стран.

Однако ввиду того, что помолвка как средство реализации принципа добрачной имущественной ответственности, равно как и данный принцип, не нашли законодательного закрепления в брачно-семейном законодательстве Республики Беларусь, то по выбранной теме отсутствуют исследования современных ученых-цивилистов Республики Беларусь.

Вследствие этого основу данного исследования, кроме Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, в котором правовое регулирование института помолвки отсутствует, составили главным образом нормы брачно-семейного законодательства Германии, Италии, Литвы, Латвии, Украины, закрепившие на законодательном уровне данный правовой институт.

Действующие на данный период времени положения касаются правовой природы института помолвки

можно условно объединить в три группы и представить в виде следующих концепций: 1) помолвка-договор (соглашение); 2) помолвка-предварительный договор; 3) помолвка-обещание вступить в брак.

1. Помолвка-договор (соглашение). Данная концепция правовой природы института помолвки прослеживается в брачно-семейном законодательстве ряда государств.

Так, в Германии, несмотря на то, что немецкий законодатель не дает определения понятия помолвки, но по своей природе это договор, по которому два человека разного пола дают двустороннее обещание оформить в будущем брачно-семейные отношения [8, с. 27].

Несоблюдение данного договора дает основания потерпевшей стороне требовать материальное возмещение, но не может служить основанием для предъявления иска о принуждении к вступлению в брак [9, с. 7].

Литовский законодатель в ст. 3.8 Третьей книги Гражданского кодекса Литовской Республики определил, что помолвка – это соглашение о вступлении в брак, которое не обязывает и не может быть претворено в жизнь насильно, однако оно может вызвать правовые последствия, предусмотренные данным кодексом [11, с. 5].

Полагаем, данная концепция правовой природы института помолвки не подходит для брачно-семейного законодательства Республики Беларусь прежде всего потому, что законодатель Республики Беларусь не избрал договорную модель брака, а определил его именно как «союз», тем самым подчеркнув равноправие лиц, в него вступающих, а главное то, что брак является особым институтом, который присущ только семейному праву, основной целью которого является создание семьи.

Из сказанного следует, что и определение помолвки как договора является недопустимым, поскольку помолвка достаточно тесным образом связана с браком, предшествует браку и направлена на его заключение, а следовательно, помолвка так же, как и брак, имеет своей конечной целью создание семьи, а это в свою очередь подтверждает, что они являются особым институтом семейного, но никак не гражданского права.

2. Помолвка – предварительный договор. Многие ученые-цивилисты, исходя из концепции брака-договора, придерживаются точки зрения, согласно которой помолвка – это, прежде всего, предварительный договор. В обоснование данного мнения ученые-цивилисты проводят аналогию с гражданским правом, указывая на то, что помолвка и предварительный договор имеют ряд общих характерных черт [3].

3. Помолвка – обещание вступить в брак. В международном праве существует ряд государств, которые поддерживают указанную позицию правовой природы института помолвки. К таким государствам

относится Швейцария, в которой помолвка – это, прежде всего, обещание жениться (выйти замуж), неисполнение которого грозит бывшим помолвленными возвратом подарков, а также компенсацией виновной стороной в разрыве помолвки морального вреда потерпевшей стороне [11, с. 6].

В Италии помолвка – это обещание вступить в брак, которое дано сторонами друг другу. Следует отметить, что в Италии, как и в ряде государств, в законодательстве которых присутствует институт помолвки, обещание вступить в брак могут давать только лица, которые достигли брачного возраста и только в форме официального документа или извещения о намерении вступить в брак. Несоблюдение данного обещания, по законодательству Италии, влечет возмещение виновной стороной произведенных расходов и выполнение вытекающих из заключенных во исполнение помолвки договора обязательств [11, с. 8].

В законодательстве Латвии в ст. 26 части первой Гражданского закона Латвийской Республики также говорится, что помолвка – это взаимное обещание соединиться друг с другом в браке.

В соответствии с брачно-семейным законодательством Латвии отказ от помолвки влечет определенные последствия для виновной стороны. Такими последствиями, как правило, является возмещением убытков (реального ущерба, упущенной выгоды) и возвратом подарков потерпевшей стороне [11, с. 9].

Интерес вызывает брачно-семейное законодательство Украины. Так, согласно ст. 31 Семейного кодекса Украины (далее – СК), помолвленными могут считаться только те лица, которые подали заявление о регистрации брака в установленном законом порядке. Также украинский законодатель в рассматриваемой статье делает оговорку, что помолвка не порождает обязанностей по вступлению в брак, но при этом, если одна из сторон отказывается в дальнейшем от регистрации брачно-семейных отношений после подачи заявления в органы регистрации актов гражданского состояния, то виновная сторона должна возместить потерпевшей стороне затраты, которые были понесены ей в связи с подготовлением к регистрации брака.

Украинский законодатель делает указание на тот факт, что затраты на приготовление к регистрации брака не подлежат возмещению в случае, если отказ от регистрации брака был вызван противоправным, аморальным поведением невесты или жениха, сокрытием одним из них обстоятельств, имеющих для отказавшегося от брака существенное значение (тяжелая болезнь, наличие ребенка, судимость и т.п.). В случае отказа от регистрации брака лица, получившего подарок в связи с предстоящей регистрацией брачно-семейных отношений, договор дарения по требованию дарителя может быть расторгнут судом. В случае расторжения договора лицо обязано возвратить вещь, подаренную ему, а если она не сохранилась – возместить ее стоимость.

Таким образом, СК Украины «закрепляет давнюю народную традицию, придавая помолвке определен-

ное правовое значение» [12, с. 68].

Под помолвкой (обручением) в ряде государств понимается своего рода договор о намерении вступить в брак в будущем. Причем, если по законодательству Республики Беларусь помолвка не является обязательным условием заключения брака, то в дореволюционный период обручение всегда предшествовало браку, сначала в силу нормативного закрепления, позже – как правовой обычай.

В настоящее время во многих странах все мероприятия, которые непосредственно связаны с проведением подготовки к регистрации брака, чаще всего носят символический характер. Но, анализируя международную практику, следует отметить, что так обстоит дело не везде. В некоторых государствах сущность института помолвки заключается, прежде всего, в предварительном соглашении о вступлении в брак в виде обещания оформить его в будущем. В случае отказа одной из сторон от официального заключения брака, как правило, возникает обязанность по возмещению расходов, которые были связаны с подготовкой к бракосочетанию.

### Заключение

Согласно действующему законодательству Республики Беларусь, в случае возникновения споров имущественного характера до регистрации брака возможно применение аналогии закона, а именно норм о неосновательном обогащении и норм о возмещении убытков, но только реального ущерба, в связи с расходами на заключение брака. Однако данное положение не бесспорно. К тому же, правовое положение подарков по случаю помолвки не может определяться нормами о дарении и в случае расторжения помолвки, в данном случае, по нашему мнению, они должны подлежать возврату по специальным правилам, а при отсутствии возможности возврата подаренных по случаю помолвки вещей, должна осуществляться выплата их стоимости. Кроме того, при расторжении брака по вине одаряемого или без уважительных причин с его стороны даритель имел бы право на возврат подаренных по случаю помолвки вещей.

Исходя из вышесказанного, следует сделать выводы:

1. Полагаем, что наиболее подходящей концепцией при определении правовой природы института помолвки как средства реализации принципа добрачной имущественной ответственности, является именно данная концепция, то есть определение помолвки как обещания вступить в брак.

2. Представляется целесообразным дополнить главу 4 в КоБС Республики Беларусь статьей 19<sup>1</sup> «Помолвка» и изложить ее в следующей редакции:

«1. Помолвка – это обещание вступить в брак, неисполнение которого не является основанием для принуждения к регистрации брака, однако может привести к возмещению материального и (или) морального вреда.

2. Помолвленными считаются лица, которые пода-

ли заявление о регистрации брака.

3. Лицо, которое отказалось от регистрации брака, обязано возместить второй стороне затраты, которые были ею понесены в связи с подготовкой к регистрации брака и свадьбы.

Такие затраты не подлежат возмещению, если отказ от регистрации брака был вызван противоправным, аморальным поведением нареченной, нареченного, сокрытием ею, им обстоятельств, которые имеют для того, кто отказался от регистрации брака, важное зна-

чение (тяжелая болезнь, наличие ребенка, судимость и т.п.).

3. В случае отказа от регистрации брака лицо, которое получило подарок в связи с будущим браком, договор дарения по требованию дарителя может быть расторгнут судом.

В случае расторжения договора лицо, отказавшееся от регистрации брака, обязано возместить вещь, которая была ему подарена, а если она не сохранилась – возместить ее полную стоимость».

#### ЛИТЕРАТУРА / REFERENCES

1. Ахмедов, А.Я. Укрепление семьи как основное начало семейного законодательства / А.Я. Ахмедов // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2016. – № 3 (110). – С. 24–30.  
Ahmedov, A.YA. Ukreplenie sem'i kak osnovnoe nachalo semejnogo zakonodatel'stva / A.YA. Ahmedov // Vestnik Saratovskoj gosudarstvennoj yuridicheskoy akademii. – 2016. – № 3 (110). – P. 24–30.
2. Баряшян, Л.Р. Проблема введения института помолвки [Электронный ресурс] / Л.Р. Башарян, К.М. Саядян // Южно-Российский Государственный Университет Экономики и Сервиса. Серия Право. – 2008. – № 9. – Режим доступа: [http://www.rusnauka.com/32\\_DWS\\_2008](http://www.rusnauka.com/32_DWS_2008). – Дата доступа: 20.08.2018.  
Baryashyan, L.R. Problema vvedeniya instituta pomolvki [Electronic resource] / L.R. Basharyan, K.M. Sayadyan // YUzhno-Rossijskij Gosudarstvennyj Universitet Ekonomiki i Servisa. Seriya Pravo. – 2008. – № 9. – Mode of access: [http://www.rusnauka.com/32\\_DWS\\_2008](http://www.rusnauka.com/32_DWS_2008). – Date of access: 20.08.2018.
3. Куттубаев, А.А. Институт помолвки как предварительный договор [Электронный ресурс] / А.А. Куттубаев // Электронная библиотека ГАГУ. – Режим доступа: <http://elib.gasu.ru/vmu/ahive/2007/01/29.pdf>. – Дата доступа: 20.08.2018.  
Kuttubaev, A.A. Institut pomolvki kak predvaritel'nyj dogovor [Electronic resource] / A.A. Kuttubaev // Elektronnaya biblioteka GAGU. – Mode of access: <http://elib.gasu.ru/vmu/ahive/2007/01/29.pdf> – Date of access: 20.08.2018.
4. Лебедева, М.Л. Институт брака в Германии: специфика регламентации // М.Л. Лебедева // Вестник Марийского государственного университета. Серия Исторические науки. Юридические науки. – 2015. – № 2. – С. 65–68.  
Lebedeva, M.L. Institut braka v Germanii: specifika reglamentacii // M.L. Lebedeva // Vestnik Marijskogo gosudarstvennogo universiteta. Seriya «Istoricheskie nauki. YUridicheskie nauki». – 2015. – № 2. – P. 65–68.
5. Кодекс о браке и семье Республики Беларусь [Электронный ресурс]: принят Палатой представителей 3 июня 1999 г.: одобрен Советом Респ. 24 июня 1999 г.: текст Кодекса по состоянию на 24 окт. 2016 г. // Консультант Плюс. Беларусь Технология 3000 / ООО «Юрспектр». – Минск, 2018.  
Kodeks o brake i sem'ye Respubliki Belarus' [Electronic resource]: prinyat Palatoy predstaviteley 3 iyun. 1999 g.: odobren Sovetom Resp. 24 iyunya 1999 g.: tekst Kodeksa po sostoyaniyu na 24 okt. 2016 g. // Konsul'tant Plyus. Belarus' Tekhnologiya 3000 / ООО «Yurspektr». – Minsk, 2018.
6. Абарович, Т.В. Некоторые вопросы совершенствования семейного права в Республике Беларусь / Т.В. Абарович // Проблемы и перспективы современной науки: III Респ. науч.-практ. семинар молодых ученых, 23 нояб. 2012. – С. 7–10.  
Abarovich, T.V. Nekotorye voprosy sovershenstvovaniya semejnogo prava v Respublike Belarus' / T.V. Abarovich // Problemy i perspektivy sovremennoj nauki: III Resp. nauch.-prakt. seminar molodyh uchenyh, 23 noyab. 2012. – P. 7–10.
7. Рабец, А.М. Закон для семьи. Вопросы и ответы / А.М. Рабец. – Кемерово: Наука, 1991. – 350 с.  
Rabec, A.M. Zakon dlya sem'i. Voprosy i otvety / A.M. Rabec. – Kemerovo: Nauka, 1991. – 350 p.
8. Семейное право Российской Федерации и иностранных государств: основные институты / под ред. В.В. Залесского. – М.: Изд-во Тихомирова, 2004. – 310 с.  
Semejnoe pravo Rossijskoj federacii i inostrannyh gosudarstv: osnovnye instituty / pod red. V.V. Zalesskogo. – M.: Izd-vo Tihomirova, 2004. – 310 p.
9. Гражданское уложение Германии: вводный закон к Гражд. уложению; пер. с нем. / введ., сост. В. Бергманн. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Wolters Kluwer Russia, 2008. – 850 с.  
Grazhdanskoe ulozhenie Germanii: vvodniy zakon k Grazhd. ulozheniyu; per. s nem. / vved., sost. V. Bergmann. – 3-e izd., pererab. i dop. – M.: Wolters Kluwer Russia, 2008. – 850 p.
10. Lietuvos Respublikos civilinis kodeksas: patvirtintas 2000 m. liepos 18 d. įsakymu № VIII-1864, isigaliojo 2001 m. liepos 1d / Lietuvos Respublikos teisingumo ministerija. - 10zoji pakeista ir papilduta laida. - Vilnius: Vi Registru centras, 2011. - 948 p.
11. Абарович, Т.В. Принцип добрачной имущественной ответственности / Т.В. Абарович // Актуальные проблемы науки XXI века. – 2012. – № 1(1) – С. 5–9.  
Abarovich, T.V. Princip dobrachnoj imushchestvennoj otvetstvennosti / T.V. Abarovich // Aktual'nye problemy nauki XXI veka. – 2012. – № 1(1) – P. 5–9.
12. Научно-практический комментарий Семейного кодекса Украины / под ред. Ю.С. Червоного. – Киев, 2004. – 420 с.  
Nauchno-prakticheskij kommentarij Semejnogo kodeksa Ukrainy / pod red. YU.S. CHervonogo. – Kiev, 2004. – 420 p.