

УДК 341.945

Медведев Артём Александрович
Московский государственный юридический университет
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Международно-правовой институт
Россия, Москва
karpov23061999@mail.ru
Medvedev Artem
Kutafin Moscow State Law University (MSAL)
International law Institute
Russia, Moscow

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ПРИЗНАНИЕ ОДНОПОЛЫХ СОЮЗОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: в России однополые союзы прямо не запрещены, но и не регистрируются. Заключённые за рубежом браки признаются действительными в России, если отсутствуют обстоятельства, препятствующие заключению брака. Тот факт, что супруги имеют один пол, не относится к таким обстоятельствам. Однако однополые браки не будут признаваться в РФ в силу оговорки о публичном порядке, поскольку по смыслу российского законодательства брак понимается как союз мужчины и женщины. Одним из способов решения проблемы регулирования однополых отношений является признание лишь одной из форм однополых союзов - гражданских партнёрств в целях защиты имущественных прав сожителей, но без уравнивания однополых браков с традиционным институтом брака.

Ключевые слова: действительность, признание однополых браков, гражданские партнёрства, оговорка о публичном порядке, «хромые браки», гражданский статус лица, «партнерские соглашения».

LEGAL REGULATION AND RECOGNITION SAME-SEX UNIONS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Annotation: in Russia, same-sex unions are not explicitly prohibited, but they are not registered. Marriages concluded abroad are recognized as valid in Russia, if there are no circumstances preventing the conclusion of marriage. The fact that the spouses have the same sex does not apply to such circumstances. However, same-sex marriages will not be recognized due to the public order clause, since in the meaning of Russian legislation, marriage is understood as a Union of a man and a woman. One way to solve the problem of regulating same-sex relationships is to recognize only one form of same - sex unions-civil partnerships in order to protect the property rights of cohabitants, but without equating same-sex marriages with the traditional institution of marriage.

Key words: validity, recognition of same-sex marriages, civil partnerships, public order clause, «same marriages», civil status of a person, «partnership agreements».

Обращаясь к истории, необходимо отметить, что *первой страной*, где однополые пары смогли получить некоторые права стали Нидерланды. В законе 1958 г. «Об аренде» была закреплена схема незарегистрированного сожительства. А самой первой однополый парой в мире, легализовавшей свои отношения, стали граждане Дании Аксель и Эйгил Аксгилы в 1989 году, в день вступления в силу датского закона об однополых союзах [1, с. 201].

В зависимости от признания или непризнания однополых браков все страны можно поделить условно на 3 группы.

Первая группа – страны легализовавшие и признающие однополые союзы. Список таких стран постоянно расширяется. Однополые браки разрешены на официальном уровне в таких европейских странах, как например: Дания, Нидерланды, Бельгия, Испания, Португалия, Швеция, Исландия, Норвегия, Австрия и Ирландия.

Некоторые страны также разрешают и признают однополые союзы, но ограничивают для них определенные социальные права: на воспитание детей,

получение наследства. Каждое государство самостоятельно выбирает эти ограничения. Один из ярких примеров таких стран - Германия.

В 2015 году Верховный суд США легализовал однополые браки на всей территории страны. Согласно решению суда по делу «Обергефелл против Ходжеса», которое *было принято с перевесом всего в один голос*, Конституция США гарантирует право однополых пар заключить брак. До вынесения этого решения, однополые союзы не только не заключались, но и не признавались на территории 14 из 50 штатов (к примеру, Кентукки, Мичиган, Огайо, Теннесси). По сути, данным решением Верховный суд обязал власти всех штатов заключать, а также признавать однополые браки, если они зарегистрированы в других юрисдикциях [2], а однополые пары уравнились в правах с обычной семьей.

Вторая группа - страны, где однополые союзы запрещены, однако признаётся альтернативный институт - гражданские партнёрства (являются, по сути, сожительством). К числу таких стран относятся: Греция, Чехия, Кипр, Хорватия, Швейцария, Польша, Италия.

Однако ни в одном государстве соительство не считается браком, и соживающие партнёры не приобретают тех прав и обязанностей, которые есть у супругов. Соительство существует в национальном праве таких государств как особая форма семейных отношений.

Стоит отметить, что во многих странах, легализовавших в дальнейшем однополые браки, гражданские партнёрства однополых пар были промежуточным шагом на пути к уравниванию в правах однополых союзов с обычной семьей.

Третья группа - страны, где однополые браки законом не признаются (Украина, Россия) или запрещены (Япония).

В Иране, Саудовской Аравии, ОАЭ, Йемене Мавритании, Нигерии, Сомали и Судане за гомосексуальные отношения даже приговаривают к смертной казни.

Значимым событием на пути признания однополых союзов на международном уровне явилась Каирская международная конференция по народонаселению и развитию (1994 год), в которой также участвовала и Российская Федерация. Принцип 9 программы действий по регулированию народонаселения устанавливает равенство и эквивалентность различных видов сексуальных союзов, включая и однополые, и полигамные союзы.

Говоря же о действующем российском законодательстве, стоит сказать, что оно *не содержит специальных норм*, направленных на регулирование каких-либо форм однополых отношений. В Российской Федерации однополые союзы прямо не запрещены, но не заключаются и не регистрируются в органах записи актов гражданского состояния.

По вопросу легализации таких союзов в России однозначного мнения нет. В ст. 12 Семейного Кодекса Российской Федерации (далее по тексту - СК РФ) *условиями заключения брака* являются: взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, достижение брачного возраста и отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака.

А согласно ст. 158 СК РФ, *браки признаются действительными* в России, если «если отсутствуют предусмотренные [ст. 14](#) СК обстоятельства, препятствующие заключению брака». Тот факт, что супруги имеют один пол, не относится к таким обстоятельствам в статье 14. Можно было бы предположить, что поскольку Семейный кодекс РФ не включает это положение в качестве формального препятствия для признания брака, зарегистрированного за рубежом, однополые браки могут признаваться на территории России. Однако это не совсем так.

Согласно Определению Конституционного Суда РФ от 16 ноября 2006 года № 496-о: «брак и создание семьи направлены на рождение и воспитание детей, что невозможно осуществить в однополых союзах» [3].

А исходя из Постановления Конституционного Суда РФ от 23.03.2014 № 24-П: «одно из предназначений семьи — рождение и воспитание детей, в основе законодательного подхода к решению вопросов в области семейных

отношений в РФ лежит понимание брака как союза мужчины и женщины, что полностью соответствует требованиям статей 7 и 38 Конституции и не противоречит Международному пакту о гражданских и политических правах (статья 23) и Конвенции о защите прав человека и основных свобод (статья 12), предусматривающей возможность создания семьи в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление этого права» [4].

Однако в России проводится политика недискриминации и обеспечения основных конституционных прав однополых союзов. Статьи 22, 23, 28 и 29 Конституции РФ гарантируют каждому человеку право на свободу и личную неприкосновенность, право на неприкосновенность частной жизни, свободу убеждений, мысли и слова, которые также включают в себя свободу сексуального самоопределения.

Сами по себе однополые отношения по взаимному согласию не запрещены международными правовыми нормами или законодательством РФ (в отличие от УК РСФСР 1960 года, предусматривающего в ст. 121 уголовное наказание за мужеложество).

Юристы называют такие браки «хромыми» - они порождают правовые последствия в одном государстве и считаются недействительными в другом [5, с. 137].

Согласно статье 3 Конвенции о заключении и признании действительности браков 1978 года [6], брак заключается тогда, когда будущие супруги отвечают требованиям национального права государства заключения брака. Конвенция 1978 года также разрешает национальным властям отказывать в признании действительности брака, если оно «явно несовместимо с их публичным порядком» (статья 14). Таким образом, непризнание последствий заключения однополого союза на территории другого государства является правомерным в силу положений международных конвенций.

Хотя Российская Федерация не является участником Конвенции о заключении и признании действительности браков 1978 года, статья 167 СК РФ

содержит *оговорку о публичном порядке*: «нормы иностранного семейного права не применяются, если такое применение противоречит основам правопорядка РФ (публичному порядку).

Однако применение норм иностранного семейного права само по себе не может противоречить основам российского правопорядка, но противоречить ему могут последствия применения иностранных норм (например, когда российский суд принимает решение о наследовании имущества, находящегося на иностранной территории) [7, с. 68].

Исходя из сказанного, в случае коллизии между внутренним и иностранным правом приоритет отдаётся российскому законодательству. Прецедентов пока нет, но вероятность того, что российский суд признает однополый союз противоречащим публичному порядку РФ, крайне высока. Само понятие публичного порядка носит оценочный характер (хотя в российской судебной практике существует тенденция рассматривать в качестве публичного правопорядка РФ основные принципы, закрепленные в Конституции и в соответствующих кодексах [8, с. 16]. В том числе, сюда можно отнести и понятие брака как союза мужчины и женщины исходя из смысла российского семейного законодательства).

Российское законодательство не признаёт однополых партнеров особыми субъектами правоотношений с особым статусом, однако факт нахождения в однополых отношениях никак *не влияет на гражданский статус* лица [8].

Хотя в настоящее время легализовать однополые союзы, заключенные за рубежом, на территории России не представляется возможным, российское законодательство всё же содержит ряд норм, направленных на регулирование имущественных прав и обязанностей лиц, участвующих в подобных однополых отношениях.

Например, при наличии письменного согласия однополых партнёров, они могут приобретать имущество в общую долевую собственность (как лица, обладающие полной гражданской дееспособностью). Также право общей собственности на имущество, приобретенное в однополем союзе, может быть

установлено в судебном порядке. Суд не устанавливает, находятся ли эти лица в фактических супружеских отношениях, а лишь определяет факт совместного приобретения спорного имущества.

Наличие партнеров в однополых отношениях не создает юридических обязательств по содержанию друг друга, поскольку это не предусмотрено действующим законодательством. Однако обязательства по содержанию партнёров в таких отношениях могут быть установлены в добровольном порядке (каких-либо ограничений в законодательстве нет).

Хотя российское законодательство не включает фактических супругов в круг лиц, наследующих по закону, наследование по завещанию имеет большую силу, чем наследование по закону. И при наличии завещания, имущество умершего может полностью или частично перейти к его партнеру (запрета на это законодательство не содержит, поскольку имущество можно завещать любому лицу). Однако права однополого партнёра при наследовании по завещанию будут ограничены правилами об обязательной доле.

Остановившись на конкретных способах решения проблемы признания однополых союзов в РФ, следует сказать, что некоторые авторы видят решение этой проблемы путём включения в текст статьи 12 СК РФ пункта 3, который бы признавал браком сожительство и ведение общего хозяйства (то есть, фактические брачные отношения), в том числе гражданами одного пола. А регистрация таких браков производилась бы в органах ЗАГС после признания в судебном порядке фактических брачных отношений браком [9, с. 19].

Другие же ученые считают, что фактический брак не следует приравнивать к зарегистрированному, а более рационально признать некоторые правовые последствия однополых союзов в сфере имущественных отношений [10, с. 254]. Одним из способов решения проблемы регулирования однополых отношений является признание однополых союзов, заключенных за пределами России в форме гражданских партнёрств, но без признания правовых последствий однополых браков и уравнивания таких союзов с традиционным институтом брака. Необходимо это в целях защиты имущественных прав

сожителей [11, с. 185]. «Партнерские соглашения» широко используются в зарубежных правовых системах. Такой договор предусматривал бы положения, касающиеся правового статуса приобретенного имущества однополых партнёров, обязательства по содержанию друг друга в случае тяжёлой болезни, нетрудоспособности или инвалидности и другие положения.

Список литературы:

1. Савенко О.Е. Некоторые аспекты правового регулирования последствий заключения трансграничных браков // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2017. № 3. С. 199-209.

2. News.ru // URL: https://www.newsru.com/world/26jun2015/gay_marriage.html/.

3. Определение Конституционного Суда РФ от 16.11.2006 № 496-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Э. Мурзина на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 12 Семейного кодекса Российской Федерации» // [Электронный ресурс] – режим доступа: СПС «Консультант плюс» (дата обращения: 01.06.2020).

4. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 23 сентября 2014 г. № 24-П «по делу о проверке конституционности части 1 статьи 6.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с жалобой граждан Н. А. Алексеева, Я. Н. Евтушенко и Д. А. Исакова» // [Электронный ресурс] – режим доступа: СПС «Консультант плюс» (дата обращения: 01.06.2020).

5. Шетогубова О.А., Казановская Ю.А. О некоторых вопросах унификации норм в сфере регламентации брачно-семейных отношений, осложненных иностранным элементом // Современные тенденции развития науки и технологий. 2016. № 3. С. 136–141.

6. «Конвенция о заключении и признании действительности браков» (г. Гаага 14.03.1978) // [Электронный ресурс] – режим доступа: СПС «Консультант плюс» (дата обращения: 01.06.2020).

7. Казановская Ю.А. Проблемы совершенствования правовой регламентации оговорки о публичном порядке в международном частном праве Российской Федерации // Научные труды SWorld. 2013. № 3. С. 67–73.

8. Кириченко К.А. Однополая семья в России: что дает нам действующее законодательство?: Практическое пособие. - СПб.: Благотворительный фонд социальной и правовой поддержки, 2012. 72 с.

9. Маринкин Д.Н. Толерантность к однополым бракам: правовые и социальные проблемы современной России // Языковая толерантность как фактор эффективности языковой политики. Пермь: Прикамский социальный институт, 2015. С. 17–22.

10. Антокольская М.В. Семейное право. - М.: Юристъ, 2000. 336 с.

11. Косова О.Ю. Семейное и наследственное право России: учеб. пособие. М.: Статут, 2009. 204 с.