

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное агентство по образованию
Ярославский государственный университет им. П.Г. Демидова

*Серия «Ярославская юридическая школа
начала XXI века»*

Н.Н. Тарусина

**СЕМЕЙНОЕ ПРАВО
Очерки из классики
и модерна**

Ярославль 2009

ББК Х624
УДК 347.7
Т 22

Серия основана в 2000 году

*Рекомендовано
Редакционно-издательским советом университета
в качестве научного издания. План 2009 года*

Рецензенты:

Туманова Лидия Владимировна, доктор юридических наук,
профессор, заслуженный юрист РФ;
Лушников Андрей Михайлович, доктор юридических наук,
доктор исторических наук, профессор

Т 22 **Тарусина, Н.Н.** Семейное право : Очерки из классики и модерна : монография / Н.Н. Тарусина ; Яросл. гос. ун-т. – Ярославль : ЯрГУ, 2009. – 616 с. (Серия «Ярославская юридическая школа начала XXI века»)
ISBN 978-5-8397-0705-4

Книга предназначена для преподавателей, аспирантов, а также студентов, обучающихся по специальности «Юриспруденция»; отдельные ее параграфы могут представлять интерес для законодателей и практикующих юристов, а также политологов и социологов.

ББК Х624
УДК 347.7

ISBN 978-5-8397-0705-4

© Ярославский
государственный
университет, 2009

А

*Профессору
Надежде Александровне
Чечиной*

Введение

Данный труд являет собой сложножанровое сочинение – и с количественной, и с качественной стороны. Ибо, во-первых, в нем суммируются основные работы последних 10 лет (из 33 лет работы в университете), однако с изменениями, порой существенными, и дополнениями, порой значительными. Кроме того, отдельные темы (очерков первого, третьего, четвертого и седьмого) представлены впервые. Во-вторых, данное сочинение сочетает в себе жанр монографии и жанр учебного пособия научно-исследовательского типа. В-третьих, автор позволила себе «разностилевость» изложения информации – от спокойно-констатирующего до публицистического и от отвлеченно-корректного до пристрастно-иронического.

Наконец, нескромным поступком является посвящение моего скромного труда профессору Надежде Александровне Чечиной. Однако не сделать этого я не могла, так как с 1981 года по год ее смерти находилась под обаянием ее мудрости, силы духа и терпения.

Автор

Очерк первый. Семейное право как социальная отрасль цивилистики или цивилистическая отрасль социального права

1.1. О суверенизации и десуверенизации семейного права

Дискуссионный «клуб» о месте семейного права в системе права и законодательства открыт достаточно давно. Членство в нем считали за благо и необходимость почти все цивилисты конца XIX – начала XX в., занимавшиеся общими проблемами гражданского права (реже – права канонического, церковного), а позже к ним присоединились теоретики права и цивилисты XX в. и начала века XXI.

Причем результаты деятельности данного «клуба», как, впрочем, и некоторых иных, затрагивают напрямую, непосредственно – через явления закона и практики его применения, и косвенно, опосредованно – через явления цивилистической науки, жизненно важные интересы как общества в целом, так и каждого человека: далеко не всякий оказывается в сфере прямого действия трудового (впрочем, редко), земельного, уголовного, многих институтов гражданского права и других правовых подсистем, но всякий вовлечен и, как правило, достаточно широко и активно, в сферу семейного права. Для общества и для государства брак и семья, родительство, попечительство и детство составляют высшую социальную ценность, ибо обеспечивают один из двух (причем первичный) способов их воспроизводства, что является мощным энергетическим стимулом «добрых» и «злых» экспериментов в указанной области¹.

¹ Конкретные примеры этих «добра» и «зла» см. в последующих очерках книги.

Цивилисты конца XIX – начала XX в. с теми или иными нюансами филологии, интерпретации, выводов о системе и систематике применительно к семейному праву, бывшему в то время частью гражданского права и частью права церковного², в размышлениях о сущности, особенностях семейных отношений были почти единодушны.

Так, В.А. Умов отмечал, что право определяет лишь внешние границы состояний брачности и семейственности, но не регулирует их внутренней природы, находящейся за пределами права: «Эти состояния оказывают влияние на имущественные отношения и поэтому входят в предмет права, которое определяет лишь их начало и конец»³.

А.И. Загоровский, констатируя постепенный отход семейного права от влияния христианской религии, для которой семья всегда была «предметом особых забот и попечения», его развитие при весьма деятельном участии государства, взявшего из рук церкви брачное право и строящего его на «началах общекультурных», а в других разделах проводя принципы равноправия и «покровительства и защиты слабейших членов семейного союза», подчеркивал и существенное отличие семейных имущественных отношений от имущественных гражданских. В основание первых положены, продолжал автор, хозяйственно-экономические нужды, во-вторых, – «потребности физической природы и нравственного чувства», первые порождают господство над вещью, вторые ставят «в определенную личную зависимость одного члена семейного союза от другого», создают определенное юридическое положение для них. ... В отношениях семейных мера и счет прав затруднены в силу особых свойств этих отношений, больше моральных, чем юридических. Отсюда регулирование правом отношений семейных гораздо труднее, чем отношений имущественных⁴.

К.П. Победоносцев, подчеркнув личный (а потому непередаваемый), постоянный, бессрочный характер семейных отноше-

² Об этой последней подробнее см. очерк второй – о брачном праве.

³ Умов В.А. Понятие и методы исследования гражданского права. СПб., 1873. С. 6.

⁴ Загоровский А.И. Семейное право. Одесса, 1902. С. 1–3.