



1. ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПО УДОСТОВЕРЕНИЮ БРАЧНОГО ДОГОВОРА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

1. Общие положения
2. Стороны брачного договора
3. Срок действия договора
4. Содержание брачного договора
5. Изменение и расторжение брачного договора

1.1 В соответствии со ст. 39 КоБ(С)С РК **брачным договором** признается соглашение лиц, вступающих в брак (супружество), или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке (супружестве) и (или) в случае его расторжения.

1.2 Основная правовая цель брачного договора – определение правового режима имущества супругов и их иных имущественных взаимоотношений на будущее время.

1.3 Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению в соответствии с п.2 ст.40 КоБ(С)С РК. Несоблюдение установленной законом формы брачного договора влечет его недействительность с последствиями, предусмотренными пунктом 3 статьи 157 ГК РК.

1.4 Правовые нормы, регулирующие брачный договор, содержатся в двух отраслях права: в гражданском и в семейном.

Сама возможность заключения брачного договора предусматривается в п. 1 ст. 223 ГК РК. Изменение и расторжение брачного договора производится по основаниям и в порядке, установленным нормами ГК РК для изменения и расторжения договора (ст. 42 КоБ(С)С РК, гл. 24 ГК РК).

Нормами семейного законодательства определяются понятие, стороны и содержание брачного договора (ст. 39-41 КоБ(С)С РК).

В случаях противоречий норм семейного и гражданского законодательства следует исходить из правил статьи 5 КоБ(С)С РК, которая устанавливает, что к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным брачно-семейным законодательством Республики Казахстан, применяется гражданское законодательство Республики Казахстан, поскольку это не противоречит существу брачно-семейных (супружеско-семейных) отношений.

Нотариальное удостоверение брачного договора производится с соблюдением норм, установленных Законом РК «О нотариате» от 14 июля 1997 года N 155 и раздела 6 Правил совершения нотариальных действий от 31 января 2012 года № 31.

2.1 Сторонами брачного договора могут быть:

1) супруги, т.е. лица, состоящие в зарегистрированном браке. Брак (супружество) заключается в регистрирующих органах либо в специально предназначенных государственных дворцах бракосочетаний (ст. 13 КоБ(С)С РК) и считается заключенным

со дня государственной регистрации заключения брака. Нотариус, при удостоверении брачного договора, обязан проверить этот факт по свидетельству о заключении брака.

2) лица, вступающие в брак. Таковыми являются лица, подавшие заявление в регистрирующий орган. (п.1 ст. 40 КоБ(С)С РК).

Брачный договор есть вид гражданско-правового договора. Сравнивая круг субъектов, совершающих гражданско-правовые сделки в соответствии с ГК РК и имеющих право заключить брачный договор, обнаруживаются различия. Брачный договор могут заключить только граждане, причем это договор, заключенный между мужчиной и женщиной, так как по семейному законодательству Республики Казахстан заключение брака возможно только между мужчиной и женщиной (п. 3 ст.2 КоБ(С)С РК). Не допускается заключение брачного договора между лицами, состоящими в фактических брачных отношениях (в сожительстве). Не могут заключить брачный договор и бывшие супруги. При необходимости они имеют право заключить соглашение о порядке раздела общего имущества.

По общему правилу брачный договор могут заключить лица, достигшие брачного возраста, т.е. 18 лет (п. 1 ст. 9, п. 1 ст. 10 КоБ(С)С РК). Регистрирующие органы по месту государственной регистрации заключения брака (супружества) могут снизить брачный (супружеский) возраст на срок не более двух лет при наличии уважительных причин:

- 1) беременность;
- 2) рождение общего ребенка.

Следовательно, с точки зрения формальной логики, с момента получения соответствующего разрешения возможно и заключение брачного договора. Однако в данном случае нет совпадения юридической логики с формальной. Дело в том, что в силу п. 2 ст. 17 КоБ(С)С РК в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Стало быть, в соответствующих случаях, до регистрации брака заключить брачный договор невозможно, поскольку гражданин еще не обладает необходимым объемом дееспособности.

В соответствии с гражданским законодательством при наличии определенных условий и в установленном порядке может быть признан полностью дееспособным (эмансипированным) гражданин, достигший 16-летнего возраста (ст. 22-1 ГК РК). Однако эмансипация никак не сказывается на возможности вступать в брак и заключать брачный договор. С гражданско-правовой точки зрения такой гражданин полностью дееспособен, а с позиций семейного права он еще не достиг брачного возраста (ст. 10 КоБ(С)С РК). Заключение брачного договора в этом случае не допускается. Если, конечно, такому (эмансипированному) гражданину не снижен брачный возраст, и он не вступил в брак. Но и в этом случае возможность заключить брачный договор появляется не в связи с эмансипацией, а вследствие вступления в брак до достижения 18 лет.

2.2 При заключении брачного договора лицами, состоящими в браке, договор вступает в силу с момента облечения его в установленную законом нотариальную форму.

При заключении брачного договора лицами, которые только вступают в брак, договор вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака.

2.3 Брачный договор относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, поэтому заключение брачного договора через представителей недопустимо.

Не могут быть субъектами брачного договора лица, признанные судом недееспособными, а также лица, не обладающие дееспособностью в полном объеме.

3. Срок действия договора

3.1 Брачный договор может быть заключен на определенный срок (например, на пять или на 15 лет) или без указания такого срока. Устанавливая какие-либо сроки существования прав и обязанностей, предусматриваемых брачным договором,

необходимо учитывать специфику того или иного права. Так, вещные права, как правило, являются бессрочными. Поэтому в брачном договоре не может быть установлено, что, например, какое-нибудь имущество переходит в собственность супруга (супруги), на какой-то срок (например, на три года). В отношении же обязательствных прав установление сроков существования ничем не ограничено. Так, можно установить, что несение семейных расходов осуществляется каждым из супругов поочередно в течение определенного времени (допустим, первые полгода их несет супруга, вторые полгода - супруг).

3.2 Договор может быть заключен под условием - отлагательным или отменительным.

Брачный договор считается заключенным **под отлагательным условием**, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Например, супруги могут указать в брачном договоре, что «супруг обязуется передать супруге квартиру, в случае рождения ею сына».

Договор считается заключенным **под отменительным условием**, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Так, супруги могут включить в брачный договор положение, согласно которому «их совместное имущество, в случае расторжения брака и раздела имущества перейдет в собственность одного из супругов».

При этом о моменте возникновения права собственности (и прекращения права общей собственности) в данном случае говорится условно. В силу п.2 ст.118 ГК РК права (обременения прав) на недвижимое имущество возникают, изменяются и прекращаются с момента государственной регистрации, если иное не установлено ГК РК и Законом Республики Казахстан «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» от 26 июля 2007 года № 310. Следовательно, в последнем примере недвижимое имущество, находящееся в общей собственности, перейдет в собственность одного из супругов с момента государственной регистрации.

В связи с этим нотариусу желательно разъяснить, что если супруги хотят включить в брачный договор пункт о том, что изменение прав и обязанностей супругов ставятся в зависимость от наступления либо не наступления каких-либо условий, то данные обстоятельства должны быть ясно и четко прописаны в договоре, с указанием на то, что супруги должны будут сделать при наступлении тех или иных обстоятельств (передать, подарить, произвести раздел и т.п.).

4. Содержание брачного договора

4.1 Содержание брачного договора образуют его существенные условия. Согласно п. 1 ст. 393 ГК РК существенными являются условия о предмете договора, условия, которые признаны существенными законодательством или необходимы для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В КоБ(С)С не названы ни предмет брачного договора, ни существенные или необходимые условия. В ст. 41 КоБ(С)С РК очерчиваются внешние границы, за пределы которых не должны выходить условия конкретного брачного договора, чтобы он удовлетворял условиям действительности.

Исходя из смысла ст. 41 КоБ(С)С РК **предметом брачного договора** являются имущественные отношения супругов, в том числе: право собственности на имеющееся и (или) будущее имущество, обязательства по взаимному содержанию, а также имущественное положение детей, рожденных или усыновленных в этом браке (супружестве).

4.2 При удостоверении брачного договора нотариусам необходимо учитывать следующие особенности.

При определении того, какое имущество относится к *совместной собственности*, следует руководствоваться ст. 33 КоБ(С)С РК, согласно которой к общему имуществу супругов относятся:

- суммы доходов каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;

- суммы доходов с общего имущества супругов и раздельного имущества каждого из супругов;

- полученные ими пенсии, пособия, пенсионные накопления, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности, вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие);

- приобретенные за счет суммы общих доходов супругов движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные организации или в иные организации, независимо от того, на чье имя в семье оно приобретено либо кем из супругов внесены денежные средства;

- любое другое нажитое супругами в период брака (супружества) имущество независимо от того, на чье имя в семье оно приобретено либо кем из супругов внесены денежные средства.

К *собственности каждого из супругов* в соответствии со ст. 35 КоБ(С)С РК относится:

- имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак (супружество);

- имущество, полученное супругами в период брака (супружества) в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;

- вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие) за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенных в период брака (супружества) за счет общих средств супругов.

4.3 Лица, которые только имеют намерение вступить в брак, еще, как правило, не имеют совместно нажитого имущества. Но они могут заключить брачный договор, в котором установить правовой режим имущества, которое будет передано жениху и невесте в дар родителями, родственниками, друзьями (например, предусмотреть, что все подаренное к свадьбе будет являться в дальнейшем их совместной собственностью либо единоличной собственностью того из них, кому это имущество подарено). Лица, вступающие в брак, вправе определить брачным договором также и правовой режим имущества, которое будет приобретено ими в будущем в период брака.

4.4 В соответствии со ст. 41 КоБ(С)С РК супруги вправе изменить установленный законами Республики Казахстан режим общей совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Супруги могут в любое время в период брака определить правовой режим уже имеющегося у них имущества, а также имущества, которое будет приобретаться ими в будущем.

Взамен предусмотренного законом режима совместной собственности на нажитое супругами в браке имущество и режима раздельной собственности на добрачное, полученное в дар, в порядке наследования и по иным безвозмездным сделкам на имущество, стороны брачного договора вправе установить режим:

- совместной собственности на все или часть личного имущества каждого из супругов, в том числе на добрачное, полученное во время брака в порядке наследования, в дар или по иной безвозмездной сделке;

- долевой собственности на все, часть или отдельные виды личного имущества каждого из супругов (добрачного, полученного в дар, в порядке наследования и по иным безвозмездным сделкам);

- долевой собственности на все, часть или отдельные виды совместно нажитого ими имущества;
- режим раздельной собственности на все совместно нажитое имущество;
- смешанный режим собственности, сочетающий элементы общности и раздельности.

Независимо от того, какой режим имущества избран супругами, на совместно нажитое имущество, о котором ничего не сказано в брачном договоре, будет распространяться режим общей совместной собственности супругов.

В практике брачные договоры заключаются, как правило, в отношении имущества, подлежащего государственной или иной специальной регистрации (недвижимого имущества, автотранспортных средств, а также долей в уставных капиталах хозяйственных товариществ и обществ, паев, ценных бумаг), однако при этом допустимо определение в брачном договоре и правового режима иного имущества, в том числе предметов домашней обстановки и обихода.

В случае, когда брачный договор предусматривает переход прав на недвижимость с одного супруга на другого, то соответствующее право на основании Закона Республики Казахстан «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» от 26 июля 2007 года № 310 подлежит государственной регистрации в органах по государственной регистрации прав на недвижимое имущество по месту нахождения соответствующей недвижимости. Право на такое имущество считается возникшим с момента такой регистрации. В этом случае брачный договор будет являться правоустанавливающим документом. При этом в соответствии с п.4 ст. 24 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» в брачном договоре должны содержаться сведения о правообладателях, вносимые в регистрационный лист, о виде регистрируемого права, адрес, регистрационный код адреса (при его наличии), а также необходимые для целей ведения правового кадастра данные об объекте недвижимости.

В связи с этим нотариусу при удостоверении брачного договора с вышеуказанными условиями необходимо истребовать правоустанавливающие документы на недвижимое имущество и справку о зарегистрированных правах (обременениях) на недвижимое имущество и его технических характеристиках

Если же брачный договор устанавливает режим долевой или раздельной собственности на недвижимое имущество супругов, то супруги должны предоставить в регистрирующий орган брачный договор (п.6 ст.22 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество»). В этом случае брачный договор подлежит регистрации, но не как правоустанавливающий документ, а как документ устанавливающий режим собственности. При отчуждении или приобретении объекта недвижимости, данный брачный договор необходимо предоставлять нотариусу и регистрирующему органу.

4.5 Кроме изменения и определения правового режима имущества супругов, в брачном договоре супруги могут установить свои права и обязанности по взаимному содержанию, определив порядок и размеры алиментных выплат друг другу как на период брака, так и в случае его расторжения. Соглашения супругов по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим в случае расторжения брака могут быть предусмотрены и в том случае, когда по закону супруг не имеет права на получение алиментов. Особенно важно предусмотреть данное условие в брачном договоре в случаях, когда один из супругов занят ведением домашнего хозяйства и воспитанием детей, а также в случае нетрудоспособности одного из супругов.

Следует иметь в виду, что брачным договором нельзя ограничивать право на получение содержания:

- нетрудоспособного нуждающегося супруга;
- супругу в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

- нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет, а также в случае определения общему ребенку-инвалиду по достижении восемнадцати лет I - II группы инвалидности.

4.6 Включение в брачный договор положения, предусматривающего способы участия в доходах друг друга, имеет смысл при установлении раздельного режима всего имущества супругов или его части, то есть тогда, когда каждый из супругов имеет свои собственные источники доходов. В этом случае каждый из супругов вправе определить, на каких условиях и в какой доле один из них участвует в доходах другого. Брачный договор может предусмотреть абсолютно разное распределение доходов одного из супругов в отношении другого супруга (например, можно определить, что каждый из супругов своей заработной платой распоряжается самостоятельно, или что 60 % своей заработной платы он обязан отдавать второму супругу для расходования на нужды семьи). Участие супругов в доходах друг друга также должно быть взаимным, но не означает, что оно всегда должно быть эквивалентным

4.7 Брачным договором супруги могут определить также свои права и обязанности по распределению семейных расходов. Это могут быть как обычные повседневные семейные расходы (на питание, одежду, приобретение медикаментов, транспортные расходы, оплата жилья и коммунальных услуг и т.п.), так и расходы, связанные с обучением и содержанием детей, улучшением общего имущества или имущества каждого из супругов, расходы на организацию отдыха. Супруги могут установить доли, в пределах которых каждый из них должен нести семейные расходы, или договориться о том, что они несут семейные расходы сообща. Возможно установление и иного порядка несения ими тех или иных расходов (например, они могут оговорить, что расходы, связанные с оплатой их совместного жилища, будет нести один супруг, а приобретать продукты питания – другой).

4.8 Брачным договором может быть определен порядок раздела имущества супругов на случай расторжения брака. При этом может быть определено, кому из супругов будет передано то или иное имущество, а также решен вопрос о денежной компенсации - сумме, порядке и сроках ее выплаты. В положениях, регулирующих порядок раздела имущества в случае расторжения брака, супруги вправе определить судьбу как уже нажитого совместного имущества, так и имущества, которое появится в будущем.

4.9 По отношению к детям в брачный договор можно включить только обязанности имущественного характера (приобретение детской одежды, игрушек, предметов для общеобразовательного, культурного, спортивного развития, оплата обучения и т.п.)

4.10 В брачный договор можно включить любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Так, например, в договоре могут быть установлены условия пользования супругом жилым помещением (квартирой, домом), принадлежащим другому супругу на праве собственности, в период брака и после его расторжения. В частности, в этой связи на случай развода может быть оговорена обязанность супруга - не собственника освободить жилое помещение в строго определенный брачным договором срок или обязанность супруга-собственника, виновного в распаде брака, приобрести жилье для супруга, его не имеющего.

4.11 В соответствии с п.3 ст. 41 КоБ(С)С не могут быть включены в брачный договор:

-условия, ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов. Это указание закона полностью согласуется с нормой статьи 18 ГК РК, в силу которой никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, недействительны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законодательными актами. Так, по условиям

брачного договора не может быть ограничено право кого-либо из супругов заниматься предпринимательской деятельностью, приобретать имущество в собственность, совершать договоры дарения и др. Нельзя обязать супруга не составлять завещание на случай своей смерти или не менять уже составленное завещание. Невозможно обязать супруга жить в определенном месте;

-условия, ограничивающие право супругов на обращение в суд за защитой своих прав. Такое положение имеет в своей основе конституционную норму, согласно которой каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод (п.2 ст.13 Конституции Республики Казахстан), а также общее правило процессуального законодательства о недействительности отказа от права на обращение в суд (п.4 ст.8 ГПК РК). Поэтому недопустимо включение в брачный договор условия, предусматривающего отказ от передачи вопроса о взыскании алиментов или разделе имущества супругов на рассмотрение суда;

-условия, регулирующие личные неимущественные отношения между супругами (например, нельзя брачным договором установить, что супруги обязуются любить друг друга и хранить верность до самой смерти, отказываются от совершения противоправных или неуважительных поступков по отношению к друг другу);

-условия, регулирующие личные неимущественные права и обязанности супругов в отношении детей. Нельзя предусмотреть, к примеру, формы и способы участия супругов в воспитании детей;

- условия, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания,

- другие условия, противоречащие основным началам брачно-семейного законодательства Республики Казахстан.

Нельзя включать в брачный договор также элементы завещания, т.е. возможность распорядиться имуществом на случай смерти кого-либо из супругов. Завещание является односторонней сделкой, носящей исключительно личный характер. На составление завещания не требуется согласие других лиц, и тем более недопустимо взаимное согласование условий завещания двумя и более лицами.

4.12 Супруги, заключающие брачный договор либо изменяющие условия договора, а также намеревающиеся расторгнуть брачный договор, должны быть проинформированы нотариусом о содержании ст. 45 КоБ(С)С. В соответствии с ней кредитор (кредиторы) супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между супругами брачного договора в связи с изменившимися обстоятельствами в соответствии со ст. 401-403 ГК РК.

5. Изменение и расторжение брачного договора.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов.

Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор, т.е. подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Согласно п.1 ст. 42 КоБ(С)С односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, установленным главой 24 ГК РК для изменения и расторжения договора.

Один из супругов может требовать изменения или расторжения договора по решению суда при существенном нарушении договора вторым супругом, т.е. при нарушении договора одним из супругов, влекущем для другого ущерб, вследствие которого он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении брачного договора.

Основанием для изменения или расторжения брачного договора является существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении

договора (ст. 401 ГК РК).

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор был бы заключен на значительно отличающихся условиях или вообще не был бы ими заключен.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака. В соответствии со ст. 15 КоБ(С)С брак (супружество) прекращается вследствие смерти одного из супругов, а также объявления его судом умершим или признания безвестно отсутствующим. Кроме того, брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

В соответствии с п. 1 ст. 43 КоБ(С)С брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям недействительности сделок, предусмотренным ст. 157 ГК РК.

Кроме того, при составлении проекта брачного договора нотариусу необходимо помнить, что в договор не могут быть включены условия, ставящие какого-либо супруга в крайне неблагоприятное положение или нарушающие имущественные права детей, рожденных или усыновленных в этом браке (супружестве). Так как, в этом случае брачный договор по иску этого супруга может быть признан судом недействительным полностью или частично.»

В случае включения в брачный договор условий, нарушающих требования п.3 ст. 41 КоБ(С)С, они признаются недействительными.

Имущественные права и обязанности супругов, указанные в брачном договоре, возникают при соблюдении следующих условий действительности договора:

во-первых, содержание брачного договора не должно противоречить закону. Недопустимы, в частности, соглашения, направленные на регламентацию личных неимущественных отношений, ограничение правоспособности и (или) дееспособности и т.д.;

во-вторых, супруги должны обладать правоспособностью и дееспособностью;

в-третьих, обязательно нотариальное оформление брачного договора;

в-четвертых, волеизъявление участника брачного договора должно соответствовать его действительной воле, т.е. должно быть правильное понимание соглашения, а его совершение должно быть добровольным.

Следует иметь в виду, что при отступлении хотя бы от одного из названных условий брачный договор признается недействительным.