

---

## ИСТОРИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА БРАКА ПО ПРАВУ ИСПАНИИ

Т.В. Акинфиева

Кафедра международного частного и гражданского права  
МГИМО (У) МИД России  
*просп. Вернадского, 76, Москва, Россия, 119454*

Статья посвящена вопросам законодательного регулирования института брака в Испании в его историческом ракурсе. Исследование основано на анализе оригинальных материалов по вопросам развития семейно-брачных отношений испанских авторов с акцентом на демократических преобразованиях последних 100 лет, Конституции Испании, ГК Испании, а также законов о реформе семейного законодательства последнего десятилетия.

**Ключевые слова:** семейное законодательство, фактические брачные отношения, однополые браки, развод, раздельное проживание.

Законодательное регулирование института брака в Испании исторически сложилось под влиянием римского права и характеризовалось значительным неравноправием женщины. Начало демократических преобразований в семейном законодательстве относится к первой трети XX в. и продолжалось вплоть до начала XXI в., когда были приняты законы, модифицирующие статьи Гражданского кодекса, относящиеся к регулированию семейно-брачных отношений с учетом реалий развития семейных отношений в современном испанском обществе.

Так, законодательство, существовавшее в Испании в XIX — начале XX в. (Гражданский кодекс 1888 г., Уголовный кодекс 1870 г. и Торговый 1885 г.) несло отпечатки древнего римского права и исходило из принципа полной дискриминации женщин в семейных и трудовых отношениях. Замужняя женщина не обладала ни личной свободой, ни правом свободного выбора работы, поэтому она находилась в полной экономической зависимости от мужа, не имея даже возможности распоряжаться средствами, которые зарабатывала.

Подчинение мужу касалось всех сторон ее экономической деятельности: она не имела права без разрешения супруга подписывать какие-либо договоры, ни даже осуществлять покупки, выходящие за рамки домашнего потребления.

Эта власть мужа над женой усиливалась мерами уголовного характера, в соответствии с которыми наказывался любой факт неповиновения. Так, например, по Уголовному кодексу любое неповиновение или словесное оскорбление могло привести к заключению в тюрьму. Существование двойных стандартов позволяли мужчине иметь на стороне сексуальные отношения, а женщине за-

прещали, причем в такой категоричной форме, что различие между этими нормами поведения закреплялись в законодательной форме, особенно в том, что касалось супружеской неверности или преступлений на почве ревности.

Уголовный кодекс устанавливал, что если муж убивал жену или совершал агрессию по отношению к неверной жене или ее любовнику, в случае если он заставлял их, его наказание ограничивалось ссылкой на короткий срок. Если женщина оказывалась в подобной ситуации, меры наказания, применяемые к ней, были намного более жесткими: убийство супруга влекло за собой всегда пожизненное заключение [7. С. 28].

Господство мужчины основывалось на устоявшихся в обществе стереотипах в отношении женщины, предполагающих определенный «домашний» стиль поведения и социального назначения: «домашний ангел», «заботливая мать», «нежная супруга». А в среднем классе эти стереотипы были особенно прочны. Воспитание женщины для чего-то большего, чем замужество, в XIX — начале XX в. считалось для большинства людей чем-то необычным, что вообще не должно было приниматься во внимание, и более того, должно было подвергаться порицанию, или — что еще хуже — осмеянию.

В конце XIX в. все еще было распространено мнение, что зависимость женщины от мужчины основывалась на предполагаемой генетической неполноценности женщины: детородная функция женщины превращала ее в существо пассивное, несовершенно, подчиненное. Это мнение было присуще не только наиболее консервативным и реакционным слоям общества, но и людям с более прогрессивными взглядами. Считалось, что женщина по своей сути не такая, как мужчина, она несовершенно; она только инструмент воспроизводства рода, в то время как мужчина призван развивать ее, воспитывать, образовывать и формировать ее для общества.

Первые изменения в законодательстве, касающиеся изменения дискриминационного положения женщины в обществе, появились во времена Второй Республики в Испании (1931–1936 гг.). Конституция 1931 г. сделала огромный шаг вперед в борьбе за права женщин. Она не только уравнивала женщину и мужчину в правах перед законом (ст. 25), предоставила ей право наравне с мужчиной участвовать в выборах (ст. 36), но и уравнивала ее в правах равенства и свободы во всем, что касается семейных отношений (ст. 43) [2].

Семья стала находиться под особой защитой государства; брак основывался на равенстве прав мужа и жены и мог быть расторгнут на основе взаимных разногласий по заявлению одного из супругов. Был разрешен гражданский брак, и родители имели равные обязательства по отношению как к детям, рожденным в законном браке, так и рожденным вне брака.

Государство брало на себя обязательство обеспечивать защиту материнства и детства на основе Женевской декларации прав ребенка 1924 г.

Дальнейшее развитие правовой основы брачно-семейных отношений находилось в полной зависимости от политических событий, происходивших в Испании в середине XX в. Поражение республиканцев в гражданской войне 1936–

1939 гг. и дальнейшее установление в 1939 г. режима генерала Франко положило начало целому историческому периоду его диктатуры, который закончился с его смертью в 1975 г. Режим Франко был военной диктатурой, тоталитарным режимом. Поэтому, естественно, что Конституция 1931 г. и провозглашенные ею права и свободы перестали существовать в 1939 г.

Политическая система держалась на господстве единственной партии под названием Национальное движение. Социально-экономическая жизнь контролировалась тремя институтами, подвластными режиму Франко: Молодежный фронт, Женская секция и Профсоюзная организация. В первые годы франкистского режима положение женщин резко ухудшилось. Новое законодательство вновь отдавало жену во власть мужа. Под наблюдением «женской секции» для незамужних и бездетных женщин в возрасте от 18 до 35 лет была введена обязательная шестимесячная «социальная служба» (по шесть часов в день) в школах, сиротских приютах, больницах и столовых.

Только спустя 42 года после поражения Второй Республики все вновь легализованные политические партии выступили с программами реформирования политической системы Испании, и практически все они содержали предложения о необходимости реформы семейного законодательства.

В 1978 г. была принята новая Конституция Испании. Статья 14 провозглашала равноправие всех испанцев перед законом и исключала любую дискриминацию по принципу рождения, расы, пола, религии, взглядам или любым другим личным или общественным условиям или обстоятельствам [1. С. 204]. Конституция также провозглашала полное юридическое равенство мужчины и женщины при вступлении в брак (ст. 32), а также гарантировала социальную, экономическую и правовую защиту семьи со стороны государства (ст. 39) [1. С. 208–209]. В дальнейшем положения этих статей нашли свое отражение в законах, о которых пойдет речь ниже.

В уголовном праве также были аннулированы статьи Уголовного кодекса (ст. 449 и 452), касающиеся наказания за супружескую неверность и внебрачные связи (закон 22/1978 от 26 мая), а также ст. 43bis и 416, касающиеся наказания за пропаганду и распространение противозачаточных средств, т.е. узаконивалось право на контроль над рождаемостью [3].

В области частного права Закон о внесении изменений в ГК по вопросам установления родства, родительской власти и имущественных прав супругов от 13.05.1981 [4] юридически закреплял за мужем и женой, состоящими в браке, равные права, как в экономическом плане, так и в установлении их родительских прав по отношению к детям. Принцип равенства супругов также был положен в основу Закона о реформировании ГК в вопросах порядка заключения, расторжения и признания брака недействительным от 07.07.1981.

Таким образом, новая демократия с самого начала своего существования отменила дискриминационное законодательство, существовавшее вплоть до окончания франкистского периода, и в законодательном порядке восстановила равные права мужчины и женщины, однако менталитет и традиции еще долгое

время продолжали сдерживать дальнейшие шаги по более глубокому реформированию семейного законодательства.

Самая крупная реформа семейного законодательства была осуществлена лишь в 2005 г., т.е. через 24 года после принятия Законов 13/2005 от 2 июля и 15/2005 от 8 июля о внесении изменений в Гражданский кодекс в том, что касается вопросов заключения брака, раздельного проживания и развода. Впервые в законодательном порядке были разрешены однополые браки (ст. 44 ГК) [5].

Идея расширить понятие о семье и брачных отношениях получила свое развитие в конце XX — начале XXI в. Реалии таковы, что законодательство всегда идет вслед за изменениями, происходящими в обществе. Стало невозможным игнорировать очевидное: общество изменилось настолько, что вынуждено согласиться и признать различные формы совместной жизни и как следствие этого должно предпринимать соответствующие шаги, чтобы избежать расхождения между нормами права и общественными ценностями, которые эти нормы регулируют. В этом смысле было признано, что по сравнению со временем принятия ГК 1888 г. реалии развития испанского общества стали много богаче, разнообразнее и динамичнее. К тому же в некоторых автономных сообществах уже были одобрены нормы, которые позволили признать брак по факту совместного проживания, в том числе и для лиц одного пола.

Однако поскольку государство имеет исключительную компетенцию в вопросах, касающихся норм регулирования гражданско-правовых отношений, вытекающих из брачных отношений (ст. 149.8) [1. С. 230], автономное законодательство не могло придать этому фактическому союзу статус брака. Это послужило еще одним аргументом в пользу реформирования семейного законодательства в рамках всего государства. Хотя, конечно, существовали и противники этих нововведений. Особенно это касалось католической церкви и ряда политических и общественных организаций.

Однако по результатам опроса 2004 г. 62% населения Испании высказалось в поддержку однополых браков. В развернувшейся дискуссии неоднократно подчеркивалось, что в Испании существует достаточно ясное понимание того, что совместное проживание лиц одного пола является способом развития личности довольно широкого круга лиц, способом как материальной, так и эмоциональной поддержки, которая до той поры не имела формального признания со стороны права. Тем не менее, возникшие в обществе реалии постепенно преодолевали укоренившиеся предубеждения против однополых браков.

Понимание сложившейся ситуации произошло в широких европейских кругах еще в 90-х гг. прошлого века, что нашло отражение в Резолюции Европейского Парламента от 8 февраля 1994 г. Резолюция обратила внимание Европейской Комиссии на необходимость принятия рекомендаций странам ЕС об отмене норм, налагающих запрет на заключение браков между лицами одного пола, и на предоставление им гарантии полных прав в таком браке [6].

В свете этой Резолюции было признано, что принятие новых законов в Испании носит полностью конституционный характер, т.к. происходит в развитие

ряда статей Конституции: ст. 1.1, которая провозглашала Испанию как правовое, социальное и демократическое государство, основанное на верховенстве закона, защищающее справедливость и равенство как высшие ценности своей правовой системы; ст. 10.1, которая устанавливала как незыблемые права сохранение достоинства человека, нерушимость его прав, свободное развитие личности как основы политического строя и социального мира [1. С. 203], а также ст. 14, исключавшей любую дискриминацию по признаку рождения, расы, пола, религии, взглядам или любым другим личным или общественным условиям или обстоятельствам [1. С. 204]. Требование равных прав при выборе супруга (противоположного или одинакового пола) явилось требованием времени, и закон дал ответ на это требование.

Закон 13/2005 от 1 июля «Об изменениях в ГК по вопросу права на вступление в брак» придал брачным отношениям новую правовую основу. Основные изменения были внесены в редакцию ст. 44, 66 ГК и ряда других. Закон установил, что право на заключение брака одинаково принадлежит как людям одного, так и разного пола, при этом сохраняется полное равенство прав и обязанностей вне зависимости от состава семьи. Таким образом, Испания стала четвертой страной после Голландии, Бельгии и Канады, одобрившей такие союзы.

Чтобы одобрить такой закон, Испании пришлось пройти долгий путь длиной в 72 года, если учесть, что Закон о социально опасных элементах, к которым относились и сексуальные меньшинства, был принят еще во времена Второй республики в 1933 г., а во времена диктатуры Франко в 1970 г. ему на смену пришел Закон о социально опасных элементах и их социальной реабилитации, который трактовал гомосексуализм как преступление и разрешал заключение их в тюрьму сроком до 5 лет или помещение их в психиатрическую больницу. По меньшей мере 5 тыс. человек было посажено в тюрьму во времена франкизма только по одной этой причине. Статьи этого закона, касающиеся преследования гомосексуалистов, были отменены лишь в 1979 г., в переходный период к демократии, уже после принятия новой Конституции [8].

Если рассматривать вопрос о разводе исторически, то первые изменения в ГК в отношении развода появились после принятия Закона 30/1981 от 7 июля, т.е. спустя почти сто лет после принятия ГК 1888 г. По этой модели развод воспринимался как последнее средство, к которому могли прибегнуть супруги, и только когда становилось очевидным, что после продолжительного периода раздельного проживания их примирение невозможно. Поэтому требовалось доказательство реального прекращения совместного проживания или серьезного нарушения супружеских прав. Супруги должны были или публично настаивать на расторжении брака или публично отказаться от примирения. Но ни в коем случае брак не мог быть расторгнут как следствие соглашения между ними [4].

Такое правило существовало почти четверть века. В течение всего этого времени неоднократно становилось очевидным несовершенство такого законодательства, которое вместо того, чтобы решить кризисную ситуацию в семье, только усугубляло ее. К тому же очевидное изменение менталитета в отноше-

нии супружеских отношений постепенно лишило смысла те причины, на основе которых они были приняты. Суды не могли не учитывать эти изменения, хотя и применяли на практике закон, понимая, с одной стороны, что нецелесообразно продлевать конфликт между супругами при всей очевидности краха семейных отношений и обоюдном желании супругов расторгнуть брак. С другой стороны, была очевидна бесполезность подвергать испытаниям волю супругов, оттягивая принятие юридического решения о расторжении брака по причинам, недоступным для понимания сторон, участвующих в процессе.

Закон 15/2005 от 8 июля внес очень важное изменение в Гражданский кодекс в вопросе раздельного проживания и порядка развода, касающееся отмены обязательного периода раздельного проживания, предшествующего разводу, которое на практике часто оказывалось продолжительнее, чем само совместное проживание. Также по новому закону не требуется представления в суд обоснованных причин для возбуждения дела о разводе. Решение о разводе принимается в судебном порядке путем вынесения окончательного решения.

Закон был принят в полном соответствии со ст. 32 Конституции, расширив права супругов в том, что касается требования о расторжении брачных отношений. Было признано, что предусмотренное Конституцией уважение к закону и правам других, что составляет основу социального мира (ст. 10.1), не должно ущемлять права на расторжение брака. И это право не должно ставиться в зависимость от предъявления каких-либо причин, поскольку основной причиной для развода может явиться только волеизъявление кого-либо из супругов, выраженное в заявлении, а не предварительное и обязательное раздельное проживание, как это было раньше. Однако в соответствии с этой же статьей было сохранено и право на раздельное проживание (как самостоятельная альтернатива) в случае, если супруги предпочитают не разводиться. Таким образом, раздельное проживание и развод по новому законодательству понимаются как два пути решения супругами проблем своего брака.

Закон модифицировал ст. 81 ГК таким образом, что для развода достаточно заявления 1) одного супруга или 2) обоих или одного супруга при согласии другого. Единственным условием для подачи заявления о разводе служит срок в три месяца, который должен пройти со дня заключения брака. Не требуется выжидания этого срока в тех случаях, когда существует реальная угроза жизни, здоровью, свободе и нравственности супруга-истца или их детей, или кого-либо из членов семьи [5].

С принятием нового закона стала существовать также возможность получения развода по взаимному согласию, когда супруги согласны развестись и в состоянии прийти к соглашению относительно тех правовых последствий, которые влечет за собой развод в отношении их общих детей, а также раздела имущества. Такой тип развода должен пройти через три этапа — обсуждение мер, которые необходимо принять в новой ситуации; перечисление всех согласованных мер в письменном документе, соглашении, которое подписывается

обеими сторонами; получение судебного подтверждения. Подписанное Соглашение передается в суд и принимает форму окончательного судебного решения.

Однако в любом случае развод осуществляется только в судебном порядке.

Реформа семейного законодательства коснулась, в том числе, и вопросов осуществления родительской власти, а также опеки и попечительства над малолетними и недееспособными, сохраняя ответственность родителей даже в случае их развода. В старой модели (закон 30/1981) существовала практика, которая препятствовала продолжению отношений с обоими родителями в случае их раздельного проживания или развода, а виновность супруга считалась оправданием для его отстранения от общения с детьми. Следствием такой практики был неоправданный вред, наносимый детям, которого можно было избежать.

По новому законодательству родители имеют право решать, один или оба родителя будут делить заботу о детях. В любом случае они должны исходить из интересов ребенка, а также из принципа обоюдной ответственности при осуществлении родительских прав.

Таким образом, реформа семейного законодательства 2005 г. коснулась самых главных вопросов семейно-брачных отношений в Испании: права на вступление в брак; вопроса раздельного проживания и порядка развода; а также вопросов осуществления родительской власти, опеки и попечительства над малолетними и недееспособными.

В историческом плане реформа 2005 г. была самым значимым, самым демократическим преобразованием правовой базы семейно-брачных отношений как результат изменений, произошедших как в менталитете самих испанских граждан, так и в отношении общества к этим изменениям.

#### ЛИТЕРАТУРА

- [1] Конституции зарубежных стран / Под ред. В.Н. Дубровина. — М., 2003.
- [2] Constitución de la República española de 1931. URL: <http://www.icsi.berkeley.edu/~chema/república/constitucion.html>.
- [3] Ley 22/1978, de 26 de mayo, sobre despenalización del adulterio y del amancebamiento. URL: <http://www.derecho.com/l/boe/ley-22-1978-despenalizacion-adulterio-amancebamiento>.
- [4] Ley 30/1981, de 7 de julio, por la que se modifica la regulación del matrimonio en el Código Civil y se determina el procedimiento a seguir en las causas de nulidad, separación y divorcio. URL: [http://www.noticias.juridicas.com/base\\_datos/Privado/130-1981.html](http://www.noticias.juridicas.com/base_datos/Privado/130-1981.html).
- [5] Ley 15/2005, de 8 de julio, por la que se modifican el Código Civil y la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de separación y divorcio. URL: <http://www.civil.udg.edu/normacivil/estatal/familia/L15-05.htm>.
- [6] Matrimonios entre personas del mismo sexo. Ley española. URL: <http://www.publiboda.com/tramites-espana/matrimonio-entre-personas-del-mismo-sexo/ley.html>.
- [7] Nash, Mary y Tavera, Susana: Experiencias desiguales: conflictos sociales y respuestas colectivas (Siglo XIX) Madrid, 1995, Ed. Síntesis.
- [8] Víctimas de la Ley de Peligrosidad y Rehabilitación Social. URL: <http://archivo.lavozdeasturias.es/html/419515.html>.

## THE HISTORY OF LEGISLATIVE REGULATION OF MARRIAGE INSTITUTION IN LAW OF SPAIN

**T.V. Akinfieva**

The Department of International Private and Civil Law  
Moscow State Institute of International Relations (University) MFA Russia  
*67, Vernadskogo av., Moscow, Russia, 119454*

The article is dedicated to the issues of legislative regulation of the institution of marriage in Spain in its historical perspective. The research is based on the analysis of original materials of Spanish authors on issues of development of family-matrimonial relations with a view of democratic changes of the last 100 years, Constitution of Spain, Civil Code of Spain, as well as laws on family legislation reforms of the latest decade.

**Key words:** family law, de facto matrimonial relationship, same-sex marriage, divorce, separate living.