

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

А.М. Лушников, М.В. Лушникова, Н.Н. Тарусина

**Договоры
в сфере семьи, труда
и социального обеспечения
(цивилистическое исследование)**

Учебное пособие

*Рекомендовано
Учебно-методическим объединением
по юридическому образованию высших учебных заведений РФ
в качестве учебного пособия для студентов вузов,
обучающихся по направлению и специальности Юриспруденция*

Ярославль 2008

УДК 34:372.8
ББК X 624я73+ X 627я73+X 627.6я73
Л 87

*Рекомендовано
Редакционно-издательским советом университета
в качестве учебного издания. План 2007 года*

Рецензенты:

С.Ю. Головина, д-р юрид. наук, профессор, зав. кафедрой трудового права
Уральской государственной юридической академии;
М.Ю. Федорова, д-р юрид. наук, профессор,
зав. кафедрой социального права Омского государственного университета

Авторы:

Н.Н. Тарусина – гл. 1–2
А.М. Лушников – гл. 3–4 (совместно с М.В. Лушниковой)
М.В. Лушникова – гл. 3–4 (совместно с А.М. Лушниковым)

Л 87 **Лушников, А.М. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения (цивилистическое исследование): учеб. пособие / А.М. Лушников, М.В. Лушникова, Н.Н. Тарусина; Яросл. гос. ун-т. – Ярославль: ЯрГУ, 2008. – 432 с.**
ISBN 978-5-8397-0557-9

Данное учебное пособие является комплексным исследованием учений о договорах в сфере семейного права, трудового права и права социального обеспечения. Эти договоры имеют общую с гражданско-правовыми договорами цивилистическую основу, но в то же время обладают существенными отличиями от них. Эти отличия обусловлены единством частных и публичных начал в правовом регулировании семейных, трудовых и социально-обеспечительных отношений. Изложение учений об отраслевых договорах дается в связи с теорией сделок и в контексте формирующегося общеправового учения о договорах с привлечением обширного нормативного материала. Выявляются и анализируются междисциплинарные, «пограничные» сферы договорного регулирования. Особое внимание уделено рассмотрению актуальных, но малоизученных проблем договорного регулирования, таких как условия действительности договоров, договоры в репродуктивной сфере, трудовые сделки, социально-обеспечительные обязательства и др.

Пособие предназначено для студентов, обучающихся по специальности 030501 Юриспруденция очной и очно-заочной форм обучения, преподавателей и аспирантов, а также для практических работников-юристов.

УДК 34:372.8
ББК X 624я73+ X 627я73+X 627.6я73

ISBN 978-5-8397-0557-9

© Ярославский государственный университет, 2008
© А.М. Лушников, М.В. Лушникова, Н.Н. Тарусина, 2008

Оглавление

Введение	5
Глава 1. Договор как общеправовое явление.	
Характеристика тенденций становления и развития....	8
Глава 2. Договоры в семейно-правовой сфере.....	35
2.1. <i>Несколько вводных замечаний о семейных правоотношениях</i>	<i>35</i>
2.2. <i>Брак как договор.....</i>	<i>45</i>
2.3. <i>Фактические союзы («квазибрачные партнерства»)</i>	<i>74</i>
2.4. <i>Брачный договор.....</i>	<i>94</i>
2.5. <i>Иные договоры между супругами по поводу собственности.....</i>	<i>109</i>
2.6. <i>Договоры в сфере родительства и иного попечения над детьми</i>	<i>121</i>
2.7. <i>Договоры о предоставлении материального содержания</i>	<i>130</i>
2.8. <i>Договоры в репродуктивной сфере</i>	<i>135</i>
2.9. <i>Фиктивные сделки в семейно-правовой сфере</i>	<i>142</i>
Глава 3. Договоры в трудовом праве	158
3.1. <i>О многообразии договорных отношений в трудовом праве и классификация договоров о труде.....</i>	<i>158</i>
3.2. <i>К учению о трудовых сделках: о теоретической важности и практической пользе.....</i>	<i>168</i>
3.3. <i>Трудовой договор как базовая отраслевая юридическая конструкция: эволюция в индустриальную эпоху.....</i>	<i>181</i>
3.4. <i>Стабильность и гибкость юридической конструкции трудового договора в постиндустриальную эпоху</i>	<i>207</i>
3.5. <i>Нетипичные трудовые договоры</i>	<i>243</i>

3.6. Коллективно-договорные акты в трудовом праве как форма социального партнерства: прошлое и настоящее	257
3.7. Коллективные договоры и соглашения: правовая природа и соотношение с индивидуальным трудовым договором.....	284
3.8. Условия действительности договоров о труде: о новом и хорошо забытом старом.....	309
Глава 4. Договоры в праве социального обеспечения	325
4.1. Договорные начала российского права социального обеспечения: новый облик отрасли.....	325
4.2. Социально-обеспечительные договоры	367
4.3. Международные договоры в системе источников права социального обеспечения.....	386
Сведения об авторах	430

Введение

Данное учебное пособие является третьим в общей серии подобных междисциплинарных исследований, проводимых авторами. Ранее нами были опубликованы монографии «Единство частных и публичных начал в правовом регулировании трудовых, социально-обеспечительных и семейных отношений» (Ярославль: ЯрГУ, 2001) и «Гендерное равенство в семье и труде: заметки юристов» (М.: Проспект, 2006).

Семейное право и трудовое право, в меньшей, но все более возрастающей степени и право социального обеспечения, имеют значительное договорное начало. В этой книге предпринята попытка осуществить комплексное исследование и систематически изложить учения о договорах в названных социальных по своей природе отраслях права. Объединение в рамках системного исследования трех отраслей права: семейного, трудового права и права социального обеспечения – не случайно. Не отрицая самостоятельности, суверенитета этих специальных отраслей права, мы, тем не менее, видим необходимость в их согласовании, единстве, социальной направленности. Такой межотраслевой подход к характеристике социальных прав породил в науке концепцию социального права как некой комплексной отрасли¹. Мы считаем, что рассматриваемые в учебном пособии договоры также относятся к социальному праву, в силу чего их условно можно называть социальными цивилистическими договорами.

Понятие цивилистики трактуется нами в широком смысле – как сфера (не равнозначная гражданскому праву), связанная с правовым регулированием отношений в гражданском обществе. Очевидно, что центральное место при этом отводится гражданскому праву как основному регулятору общественных отношений, связанных с частной собственностью. Но не менее очевидно

¹ См. подробнее: Лушникова М. В., Лушников А.М. Курс права социального обеспечения. М., 2008. Гл. 5.

и то, что семья, свободный труд, социальное обеспечение являются важнейшими институтами гражданского общества. Следовательно, договоры в этих сферах можно отнести к сфере цивилистики в широком смысле, причем все они имеют общую цивилистическую основу. В то же время (и об этом мы писали в предыдущих исследованиях, и неоднократно скажем в данной книге) семейное право, трудовое право и право социального обеспечения органически сочетают в себе частные и публичные начала. Это придает договорам в данной сфере качественное своеобразие и отраслевую специфику. Не отрицая необходимости создания общеправовой теории договоров, мы считаем более перспективным и актуальным создание отраслевых и межотраслевых договорных теорий. Выработанное в рамках гражданского права учение о договорах служит для нас отправной точкой, но не может быть калькировано для отраслевых учений. При этом в настоящее время наметились группы договорных общественных отношений, в которых нормы гражданского права взаимодействуют и даже конкурируют с нормами рассматриваемых нами отраслей. Это касается брачных договоров, трудовых договоров с руководителями организаций, договоров негосударственного пенсионного страхования, договоров на возмездное оказание социальных услуг и др. В целом наше исследование будет осуществляться в рамках цивилистики (в широком смысле) с необходимыми экскурсами в публичную сферу в силу специфики предмета рассмотрения. Напомним, что обоснование особой правовой природы трудового договора и предпосылок обособления отрасли трудового права известным российским ученым Л.С. Талем было проведено именно в рамках цивилистического исследования².

По нашему мнению, одной из причин кризисных явлений в российской правовой науке было ослабление межотраслевых связей в теоретических исследованиях. Излишняя вера в «уникальность и неповторимость» той или иной отрасли права или правового института привела к тому, что ученые уделяли явно недостаточно внимания работам специалистов других отраслевых дисциплин. В этой связи «пограничные» с предметами этих от-

² См.: Таль Л.С. Трудовой договор. Цивилистическое исследование. Ярославль, Ч. 1. 1913; Ч. 2. 1918.

раслей области были мало исследованы либо предпринималась попытка их одностороннего включения в «свой» предмет изучения. Яркий пример – изучение в течение длительного времени феномена договоров почти исключительно в рамках гражданского права и попытка отнесения практически любых частных договоров к числу гражданско-правовых. Это явная передержка с претензией на универсальность. В то же время создание общеправовой теории договоров невозможно без разработки отраслевых теорий.

Нельзя обойти вниманием и дидактическую проблему заявленной темы исследования. В соответствии со вступлением России в болонский процесс уже начался перевод российского образования на двухуровневую систему: бакалавриат – магистратура. Данный процесс, вероятно, будет только интенсифицироваться. Это требует для подготовки магистров наличия учебных пособий, охватывающих больший круг теоретических проблем на стыке различных юридических наук в контексте зарубежного опыта и междисциплинарных связей. Специфика нашей работы заключается в том, что более подробно рассматриваются вопросы, только затронутые в других изданиях или вообще обделенные в них вниманием (трудовые сделки, договоры в сфере социального обеспечения, социально-обеспечительные обязательства и др.). Наоборот, достаточно традиционные и не вызывающие дискуссий проблемы рассмотрены нами фрагментарно или только обозначены. В этой связи данное учебное пособие рекомендуется использовать не столько вместо, сколько вместе с другими учебными изданиями по договорному праву более традиционной структуры с целью углубленного изучения феномена договоров в обозначенных сферах.

Авторы с благодарностью примут замечания читателей, постараются учесть предложения по совершенствованию содержания этой книги.

Сведения об авторах

Лушников Андрей Михайлович, доктор юридических наук, доктор исторических наук, профессор, заведующий кафедрой трудового и финансового права юридического факультета Ярославского государственного университета им. П.Г. Демидова (ЯрГУ). Специалист в области теории и истории трудового права и права социального обеспечения, автор свыше ста пятидесяти научных и учебно-методических публикаций, в числе которых монографии: «Становление и развитие науки трудового права и науки права социального обеспечения в России (вторая половина XIX – начало XX в.)». Ярославль: ЯГПУ, 2001; «Наука трудового права России: историко-правовой очерк в лицах и событиях». М.: Проспект, 2003; «Единство частных и публичных начал в правовом регулировании трудовых, социально-обеспечительных и семейных отношений: история, теория и практика (сравнительно-правовое исследование)». Ярославль: ЯрГУ, 2001 (в соавт.), «Курс трудового права»: В 2 т. Т. 1 М.: Проспект, 2003; Т. 2. М.: Проспект, 2004 (в соавт.), «Очерки теории трудового права». СПб.: Юридический центр Пресс, 2006 (в соавт.), «Гендерное равенство в семье и труде: заметки юристов». М.: Проспект, 2006 (в соавт.), «Курс права социального обеспечения». М.: Юстицинформ, 2008 (в соавт). Член квалификационной коллегии судей Ярославской области.

В сфере его научных интересов находятся общие проблемы истории науки и образования, а также военной истории России. Автором по этой проблеме издан цикл книг: «Советский Союз в период Второй мировой войны» Ярославль, 1993 (в соавт.); «Армия, государство и общество». Ярославль, 1996; «Советская военная школа в 1921 – 1941 гг.: социально-политические аспекты развития». Ярославль, 1997; «Государственная политика России в области образования в 1861 – 1917 гг.». Ярославль, 1999; «Реформы и контрреформы в России (XIX – начало XX в.)». Ярославль, 2000 и др. Является академиком Академии военно-исторических наук.

Лушникова Марина Владимировна, доктор юридических наук, профессор кафедры трудового и финансового права ЯрГУ. Является специалистом по трудовому праву и праву социального обеспечения, автор свыше ста шестидесяти научных и учебно-методических публикаций, в числе которых монографии: «Государство, работодатели и работники: история, теория и практика правового механизма социального партнерства (сравнительно-правовое исследование)». Ярославль: Подати, 1997; «Единство частных и публичных начал в правовом регулировании трудовых, социально-обеспечительных и семейных отношений: история, теория и практика (сравнительно-правовое исследование)». Ярославль: ЯрГУ, 2001 (в соавт.); Курс трудового права: В 2 т. Т. 1. М.: Проспект, 2003; Т. 2. М.: Проспект, 2004 (в соавт.); «Очерки теории трудового права». СПб.: Юридический центр Пресс, 2006 (в соавт.), «Гендерное равенство в семье и труде: заметки юристов». М.: Проспект, 2006 (в соавт.), «Курс права социального обеспечения» М.: Юстицинформ, 2008 (в соавт.), а также учебных пособий «Трудовые споры в СССР». Ярославль, 1991; «Право социального обеспечения. Общая часть». Ярославль, 1997 и др.

В сфере ее научных интересов находятся также проблемы финансового права, по которым издан ряд книг: «Налоговое право. Часть общая». Ярославль, 1998; «Правовой механизм налогового планирования». Ярославль, 1999; «Правовые основы налоговой системы: теория и практика». Ярославль, 2000; «Финансовое право: бюджетное, эмиссионное и валютное законодательство». Ярославль, 2004; «Налоги юридических лиц». Ярославль, 2005 и др. Член научно-консультативного совета арбитражного суда Ярославской области.

Тарусина Надежда Николаевна, кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса, декан юридического факультета Ярославского государственного университета им. П.Г.Демидова (ЯрГУ) с 1991 года, Заслуженный юрист РФ. Окончила ЯрГУ в 1975 году (первый выпуск специальности «Правоведение»), заочную аспирантуру Ленинградского (Санкт-Петербургского) государственного университета (научный руководитель – д-р юрид. наук, профессор Н.А. Чечина). Специалист в области гражданского процесса и семейного права. Тема дис-

сертации: «Спор о праве семейном в советском гражданском процессе».

Автор свыше 100 научных и учебно-методических трудов, в том числе 7 учебных пособий (3 – в соавт.) и 4 монографий («Очерки теории российского семейного права». Ярославль: ЯрГУ, 1999; «Единство частных и публичных начал в правовом регулировании трудовых, социально-обеспечительных и семейных отношений: история, теория и практика (сравнительно-правовое исследование)». Ярославль: ЯрГУ, 2001 (в соавт.); «Вопросы теории семейного права и гражданского процесса». М.: Проспект, 2001, «Гендерное равенство в семье и труде: заметки юристов». М.: Проспект, 2006 (в соавт.)