**Міністерство освіти і науки України**

**Національний авіаційний університет**

**Навчально-науковий юридичний інститут**

**Кафедра цивільного права і процесу**

**Конспект лекцій**

з дисципліни «Сімейне право»

за напрямом (спеціальністю) 81 Право

Укладач: l.ю.н., Тімуш І.С.

Конспект лекцій розглянутий та схвалений

на засіданні кафедри цивільного права і процесу

Протокол №8 від 29 серпня 2018 р.

Завідувач кафедри \_\_\_\_\_\_\_\_\_ Вишновецька С. В.

**2018**

**Лекція 1. Поняття, предмет, метод сімейного права. Джерела сімейного законодавства**

1. **Поняття сімейного права та його місце в системі сучасного права України.**
2. **Предмет і метод сімейного права.**
3. **Принципи сімейного права.**
4. **Джерела сімейного законодавства.**

Сімейне право — це сукупність правових норм і принципів, які регулюють та охороняють особисті й пов'язані з ними майнові відносини фізичних осіб, що виникають із шлюбу й належності до сім'ї. Це право регулює відносини між подружжям щодо по¬рядку укладення шлюбу, особистих і майнових відносин між ними, порядку та умов припинення шлюбу, відносин між батьками й дітьми, іншими родичами, регу¬лює і охороняє відносини усиновлення (удочеріння), опіки й піклування тощо.

Можна стверджувати, що сімейне право є са¬мостійною галуззю права, яка відокремилася від цивільного:

1)    сімейно-правові відносини характеризуються власними джерелами виникнення. Якщо цивільні правовідносини вини¬кають, як правило, з договорів, то шлюбно-сімейні — із спорідненості, шлюбу, усиновлення  і всі майнові відносини випливають з осо¬бистих. Ці правовідносини пов'язують не сторонніх, а близьких осіб - родичів, подружжя;

2)    у першу чергу, сімейні правовідносини - це особисті немайнові відносини;

3)    сімейні права й обов'язки не можна відчужувати, переда¬вати, купувати, продавати чи дарувати;

4)    сімейні відносини в Україні в багатьох випадках регулю¬ються нормами моралі, а не тільки правовими нормами, і це є характерним тільки для сімейного права.

Основними джерелами сімейного права є Конституція України, Сімейний кодекс та інші нормативно-правові акти України. Так, Конституція України проголошує: «Шлюб ґрунтується на вільній згоді жінки і чоловіка. Кожен із подружжя має рівні пра¬ва і обов'язки у шлюбі і сім'ї» (ст. 51).

Регулювання сімейних відносин здійснюється з метою зміцнен¬ня сім'ї як соціального інституту.

Сімейний кодекс України складається з двох частин -  загальної та особливої. Загальна частина містить норми, що поширю¬ються на всі сімейно-правові відносини. Особлива частина — це сукупність норм іпринципів, кожен з яких регулює та охороняє окремий різновид сімейних відносин.

Сімейні відносини можуть бути врегульовані також за домо¬вленістю (договором) між їх учасниками, який має бути укла¬дений у письмовій формі. Такий договір є обов'язковим до ви-конання, якщо він не суперечить вимогам Сімейного кодексу, інших законів України та моральним засадам суспільства.

Система сучасного сімейного права — це його внутрішня струк¬турна організація,  елементами якої є сімейні норми, принципи й інститути. Сімейна норма — це одиничне, формально-визначене, загальнообов'язкове правило поведінки, що регулює та охороняє сімейні відносини. Сімейні принципи — це основні засади, керівні ідеї, відповідно до яких здійснюються сімейно-правове регулюван¬ня та охорона сімейно-правових відноси одношлюбності, свободи і добровільності при укладанні й розірванні шлюбу, рівності чоловіка і жінки в особи¬стих та майнових правах, моральної та матеріальної підтримки членів сім'ї. Сімейний інститут — це сукупність сімейних норм і принципів, що регулюють та охороняють однорідні сімейні відносин шлюбу, прав та обов'язків подружжя, батьків та дітей, усиновлення, опіки та піклування, реєстрації актів цивільного стану.

На ґрунті сімейних норм і принципів виникають сімейні правовідносини - суспільні, правові відносини, що врегульовані й охороняються нормами та принципами сімейного права, учасники яких наділяються взаємними сімей¬ними правами та обов'язками.

Для сімейних правовідносин притаманними є наступні ознаки:

1)    специфічний суб'єктивний склад;

2)    тривалий характер;

3)    невідчужуваність прав і обов'язків;

4)    наявність сімейних прав і обов'язків.

Сімейний кодекс встановлює такий перелік суб'єктів сімейних правовідносин:

1)    подружжя;

2)    батьки, діти, усиновлювачі, усиновлені;

3)    баба, дід, прабаба, прадід, онуки, правнуки;

4)    рідні брати, рідні сестри, мачуха, вітчим, падчерка, пасинок.

Об'єктами сімейних правовідносин можуть бути:

1)    майнові блага (речі);

2)    особисті немайнові блага;

3)    дії, в тому числі послуги.

Суб'єктивне сімейне право — це міра можливої (дозволеної) поведінки суб'єкта сімейних відносин. Юридичний обов'язок — це міра необхідної поведінки суб'єкта сімейних відносин.

Основними засадами (принципами) сімейного права є ті провідні ідеї та положення, які визначають сутність сімейного права, стрижень, який поєднує окремі норми та інститути сімей: ного права в одне ціле. Провідні засади, як правило, знаходять своє безпосереднє закріплення у відповідних сімейно:правових нормах, реалізуються вони також у правозастосовчій практиці та в процесі реалізації особами своїх сімейних прав та обов'язків. Визначення нових пріоритетів розвитку українського суспільства спричинило необхідність переосмислення багатьох усталених постулатів сімейного права. Це знайшло свій відбиток і в переорі: єнтації основних засад сімейного права, способах та цілях правового регулювання сімейних відносин.

З урахуванням цього основними засадами (принципами) сучасного сімейного права є:

1)  державна охорона сім'ї, материнства, батьківства;

2)  рівність учасників сімейних відносин;

3)  недопустимість державного або будь:якого іншого втручання в сімейне життя;

4)  пріоритет сімейного виховання;

5)  регулювання сімейних відносин за домовленістю (договором) між їх учасниками;

6)  пріоритет захисту прав та інтересів дітей та непрацездатних членів сім'ї.

Джерела сімейного законодавства. Конституція України. Конституція має найвищу юридичну силу, а всі закони, включаючи СК та інші нормативно-правові акти, ухвалюються на її основі і мають їй відповідати. Виходячи з цього, якщо будь-який нормативний акт суперечить Конституції, він не тіль- ки має бути визнаний Конституційним Судом України як неконститу- ційний, а й взагалі не може застосовуватися. Конституція містить цілу низку норм, які визначають зміст сімейного законодавства:

– ч. З ст. 24 – забезпечує жінкам та чоловікам рівні права. Зо- крема, у цій статті зазначається: рівність прав жінки і чоловіка за- безпечується створенням жінкам умов для можливості поєднання роботи з материнством, правовим захистом, матеріальною і мораль- ною підтримкою материнства і дитинства, включаючи надання оплачуваних відпусток та інших пільг вагітним жінкам, матерям;

– ст. 51 – сім’я, дитинство, материнство і батьківство охо- роняються державою. Шлюб ґрунтується на вільній згоді жінки і чоловіка. Кожний із подружжя має рівні права і обов’язки у шлю- бі та сім’ї.

Батьки зобов’язані утримувати своїх неповнолітніх дітей, а пов- нолітні діти зобов’язані піклуватися про своїх непрацездатних батьків; – ст. 52 – діти рівні у своїх правах незалежно від походження, а також від того, народжені вони у шлюбі чи поза ним. Будь-яке насильство над дитиною та її експлуатація переслідуються законом. Утримання та виховання дітей-сиріт і дітей, позбавлених ба- тьківського піклування, покладається на державу. Держава заохочує і підтримує благодійницьку діяльність щодо дітей.
Сімейний кодекс України. СК поряд з ЦК є основним нор- мативно-правовим актом, що визначає правовий статус приватних осіб. СК було ухвалено 10 січня 2002 р., а набрав чинності він лише 1 січня 2004 р. СК складається із семи розділів, 22 глав.

Розділ І. Загальні положення – містить дві глави: «Сім’я. Регулювання сімейних відносин» та «Здійснення сімейних прав та виконання сімейних обов’язків. Захист сімейних прав та інтересів».

Розділ II. Шлюб. Права та обов’язки подружжя містить дев’ять глав: «Загальні положення», «Державна реєстрація шлю- бу», «Недійсність шлюбу», «Особисті немайнові права та обов’язки подружжя», «Право особистої приватної власності дружини та чо- ловіка», «Право спільної сумісної власності подружжя», «Права та обов’язки подружжя по утриманню», «Шлюбний договір», «При- пинення шлюбу».

Розділ ІІІ. Права та обов’язки матері, батька і дитини містить шість глав: «Визначення походження дитини», «Особисті немайнові права і обов’язки батьків та дітей», «Права батьків і дітей на майно», «Обов’язок матері, батька утримувати дитину та його виконання», «Обов’язок батьків утримувати повнолітніх доч- ку, сина та його виконання», «Обов’язок повнолітніх дочки, сина утримувати батьків та його виконання».

Розділ IV. Влаштування дітей, позбавлених батьківського піклування містить п’ять глав: «Усиновлення», «Опіка та піклу- вання над дітьми», «Патронат над дітьми», «Прийомна сім’я», «Ди- тячий будинок сімейного типу».

Розділ V. Права та обов’язки інших членів сім’ї та роди- чів містить дві глави: «Особисті немайнові права та обов’язки ін- ших членів сім’ї та родичів», «Обов’язок по утриманню інших чле- нів сім’ї та родичів».

Розділ VI. Особливості усиновлення за участю іноземців та осіб без громадянства.

Розділ VII. Прикінцеві положення.

Закони та інші нормативно-правові акти в системі сімейного законодавства. Сімейні відносини регулюются не тільки СК. В їх регулюванні велике значення мають і такі документи: Конвенція державної сімейної політики, схвалена постановою ВРУ від 17.09.1999 р.; Закон України «Про попередження насильства в сім’ї» від 15.11.2001 р.; Закон України «Про державну допомогу сім’ям з дітьми» від 22.03.2001 р.; Закон України «Про охорону дитинства» від 26.04.2001 р.; Указ Президента України від 4 серпня 2000 р. «Про соціально-економічну підтримку становлення та роз- витку студентської сім’ї» No 958/2000; Положення про прийомну сім’ю, затверджене постановою Кабінету Міністрів України від 26.04.2002 р. No 565; Положення про дитячий будинок сімейного типу, затверджене постановою Кабінету Міністрів України від 26.04.2002 р. No564, тощо.

Окремі положення зазначених нормативно-правових актів знаходять своє втілення в нормах СК.

Цивільний кодекс України в системі сімейного законодавства.

Стаття 8 СК закріпила правило, відповідно до якого якщо особисті немайнові та майнові відносини між подружжям, батьками та дітьми, іншими членами сім’ї та родичами не врегульовано цим Кодек- сом, то вони регулюються відповідними нормами ЦК, якщо це не суперечить суті сімейних відносин.

Умови застосування норм ЦК до регулювання сімейних від- носин такі:

1) майновий і немайновий характер сімейних відносин; 2) неврегульованість їх у СК;

3) відповідність такого регулювання суті сімейних відносин.

Частина 1 ст. 9 ЦК також містить норму, відповідно до якої положення його застосовуються і до врегулювання сімейних відно- син, якщо вони не врегульовані іншими актами законодавства.

Договір як джерело сімейно-правових норм. Стаття 9 СК передбачає можливість регулювання сімейних відносин за домов- леністю чи договором сторін: подружжя, батьки дитини, батьки та діти, інші члени сім’ї та родичі, відносини між якими регулює СК, можуть врегулювати свої відносини за домовленістю (договором), якщо це не суперечить вимогам СК, інших законів та моральним засадам суспільства (ч. 1).

Особи, які проживають однією сім’єю, а також родичі за по- ходженням, відносини яких не врегульовані цим Кодексом, можуть врегулювати свої сімейні (родинні) відносини за договором, який має бути укладений у письмовій формі. Такий договір є обов’яз- ковим до виконання, якщо він не суперечить вимогам цього Кодек- су, інших законів України та моральним засадам суспільства (ч. 2 ст. 9 СК).

Тобто, законодавець визначає таке коло осіб, між якими мо- же бути укладено договір: між дружиною і чоловіком; між матір’ю та батьком; між батьками та дитиною; між іншими родичами та членами сім’ї, відносини між якими регулює СК.

Договір стосовно питань сімейного життя можливий за умов, якщо він: 1) не суперечить вимогам СК; 2) не суперечить вимогам інших законів; 3) не суперечить моральним засадам сус- пільства.

Зауважимо, що обмеження, установлені ст. 9 СК, стосуються договорів, які укладаються саме щодо сімейних відносин. Якщо ж ідеться про договір, котрий особи укладають як учасники цивільних відносин (купівля-продаж, дарування тощо), то він укладається на загальних підставах, установлених ЦК України.

Серед основних «сімейних» договорів можна назвати такі: шлюбний договір (глава 10 СК), договір подружжя про визначен- ня порядку користування майном (ст. 66 СК), договір подружжя про поділ нерухомого майна (ст. 69 СК), договір подружжя про надання утримання (ст. 78 СК), договір подружжя про припинен- ня права на утримання взамін набуття права власності на нерухо- мість (ст. 89 СК), договір між батьками про сплату аліментів на дитину (ст. 189 СК), договір про припинення права на аліменти для дитини у зв’язку з передачею права власності на нерухоме майно (ст. 190 СК), договір дружини та чоловіка про те, з ким із них після розірвання шлюбу будуть проживати діти, яку участь у забезпеченні їхнього життя братиме той, хто буде проживати окремо (ст. 109 СК).

Звичай як джерело сімейно-правових норм. Відповідно до ст. 7 ЦК (СК визначення поняття «звичай» не містить), звичаєм є правило поведінки, яке не встановлене актами законодавства, але є усталеним у певній сфері відносин.

Згідно зі ст. 11 СК при розв’язанні сімейного спору суд за за- явою заінтересованої сторони може врахувати місцевий звичай на- ціональної меншини, до якої належать сторони або одна з них, як- що вони не суперечать вимогам СК, інших законів та моральним засадам суспільства.

Деякі звичаї фіксуються в документах. Але багато які з них у документах не фіксуються, а мають характер правових аксіом, що, як правило беруться до уваги учасниками правовідносин. Тобто, незважаючи на те, що ст. 11 СК стосується розгляду судом сімей- них спорів, є очевидним, що в житті звичаї можуть бути самостій- ним регулятором сімейних відносин.

Міжнародні договори України в системі сімейного законодавства. Відповідно до ст. 13 СК частиною національного сімейного законодавства України є міжнародні договори, згоду на обов’язковість яких надано Верховною Радою України.

Зазначена стаття відтворює положення ст. 9 Конституції України: чинні міжнародні договори, згоду на обов’язковість яких надано Верховною Радою України, є частиною національного законодавства. За відповідних умов міжнародний договір, який регу- лює сімейні відносини, стає частиною національного законодавства України. Порядок набрання чинності міжнародними договорами встановлено Законом України «Про міжнародні договори України» від 29.06.2004 р.

Міжнародні договори, чинні в Україні, мають пріоритет пе- ред національним законодавством. Це означає, що у випадках, коли міжнародний договір укладено раніше, ніж видано акт національ- ного законодавства, то останній не набирає чинності взагалі. Якщо ж акт національного законодавства видано раніше, ніж було укла- дено міжнародний договір, то застосовуються правила міжнарод- ного договору.

Серед конвенцій, що мають значення для регулювання сі- мейних відносин, слід виділити Конвенцію про захист прав людини і основоположних свобод від 04.11.1950 р. (ратифіковану Законом України від 17.07.1997 р.), Конвенцію про права дитини від 20.11.1989 р. (ратифіковану Постановою Верховної Ради УРСР від 27.02.1991 р.), Європейську конвенцію про здійснення прав дитини від 25.01.1996 р. (ратифіковану Законом України від 03.08.2006 р.), Конвенцію про правову допомогу та правові відносини у цивіль- них, сімейних і кримінальних справах від 22.01.1993 р. (ратифіко- вану Законом України від 10.11.1994 р.) та інші.

Велике значення для регулювання сімейних відносин мають також двосторонні договори України про правову допомогу, укла- дені з іншими державами.

**Лекція 2. Сімейні правовідносини**

1. **Поняття та види сімейних правовідносин.**
2. **Суб’єкти сімейних правовідносин.**
3. **Здійснення сімейних прав та виконання сімейних обов’язків**

Сімейні правовідносини - це суспільні відносини, врегульовані нормами сімейного права. Для сімейних правовідносин притаманними є наступні ознаки: 1) специфічний суб'єктний склад; 2) тривалий характер; 3) невідчужуваність прав та обов'язків; 4) можливість суб'єктів сімейних правовідносин виступати, учасниками одразу кількох сімейних правовідносин. Суб'єкти сімейних правовідносин. Суб'єктами сімейних правовідносин можуть бути: по-перше, лише фізичні особи; по-друге, лише ті фізичні особи, які перебувають у шлюбі, кровному спорідненні чи відносинах усиновлення.

Сімейний кодекс встановлює наступний перелік суб'єктів сімейних правовідносин: 1) подружжя; 2) батьки, діти, усиновлювачі, усиновлені; 3) баба, дід, прабаба, прадід, онуки, правнуки; 4) рідні брати, рідні сестри; мачуха, вітчим, падчерка, пасинок. При цьому всі інші родичі (двоюрідні брати та сестри, тітки, дядьки, племінники, племінниці та ін.) не є учасниками сімейних правовідносин за винятками, встановленими законом. Наприклад, У разі перебування у них на вихованні дитини на цих суб'єктів покладається обов'язок щодо надання дитині матеріальної допомоги у випадках, передбачених ст. 269 СК.

 Відповідний обов'язок встановлюється і для такої дитини, на яку з досягненням повноліття покладається обов'язок утримувати цих непрацездатних родичів за підстав, передбачених ст. 271 СК. До першої групи належать подружжя, тобто чоловік і жінка, які знаходяться у зареєстрованому у державному органі реєстрації актів цивільного стану шлюбі. Крім того, у передбачених сімейним законодавством випадках суб'єктами сімейних правовідносин можуть бути особи, які спільно проживають і перебувають у фактичних шлюбних відносинах. Наприклад, це стосується випадків поширення режиму спільності на майно жінки і чоловіка, що проживають однією сім'єю, але не перебувають у шлюбі між собою, передбаченого ст. 74 СК. Такі особи стають учасниками сімейних правовідносин і тоді, коли один з них отримує право на утримання відповідно до ст. 91 СК.

Для усіх суб'єктів сімейних правовідносин характерною ознакою є наявність право- і дієздатності. Як і у цивільному праві, правоздатність виникає з моменту народження дитини. Однак СК передбачені окремі випадки, за яких сімейна правоздатність може виникати з досягненням особою певного віку. Так, шлюбна правоздатність (право особи на укладення шлюбу) виникає у чоловіків з 18 років, у жінок - з 17 років (ст. 23 СК). При цьому ч. 2 ст. 34 СК передбачає можливість за наявності передбачених сімейним законодавством підстав укладення шлюбу по досягненні особою 14-річного віку. Дієздатність у повному обсязі в таких випадках виникає з моменту укладення шлюбу. Недієздатність учасників сімейних правовідносин спричиняє позбавлення їх певних прав. Так, недієздатність одного з членів подружжя є підставою для визнання недійсним шлюбу (ч. З ст. 39 СК). Недієздатна особа також не може виступати опікуном чи піклувальником (ст. 244 СК), а також усиновлювачем (ст. 211 СК). У сімейному законодавстві певні юридичні наслідки пов'язуються з поняттям непрацездатності особи. Непрацездатною відповідно до ст. 75 СК вважається особа, яка досягла пенсійного віку, встановленого законом, або є інвалідом І, II чи III групи. Непрацездатний член подружжя отримує право на утримання (аліменти) відповідно до ст. 75 СК.

 Непрацездатність батьків зумовлює виникнення у їхніх повнолітніх дітей обов'язку щодо утримання своїх батьків (ст. 202 СК). Сімейне законодавство також надає юридичного значення поняттю "особи, які потребують матеріальної допомоги". Так, відповідно до ст. 75 СК такими є особи, заробітна плата, пенсія, доходи від використання їх майна, інші доходи яких не забезпечують їм прожиткового мінімуму, встановленого законом. Потребування матеріальної допомоги одним із подружжя спричиняє виникнення у другого з подружжя обов'язку по його утриманню (ст. 75 СК). Потреба у матеріальній допомозі є другою поряд з непрацездатністю підставою, яка обумовлює виникнення у повнолітніх дітей обов'язку щодо утримання своїх батьків, а також обов'язку у батьків щодо утримання повнолітніх дітей.

Суб'єкти сімейних правовідносин мають бути пов'язані спільним проживанням, спільним побутом, наявністю взаємних прав та обов'язків. При цьому сімейне законодавство передбачає випадки, за яких сімейні правовідносини можуть виникати між особами, що не проживають разом. Так, ст. 3 СК встановлює перелік поважних причин, за наявності яких окреме проживання може слугувати підставою для виникнення сімейних правовідносин: навчання, робота, лікування, необхідність догляду за батьками, дітьми та ін. Сімейні правовідносини існують і тоді, коли дитина не проживає спільно з батьками, незалежно від причин (ст. 3 СК).

Виходячи з того, що об'єктом сімейного права є майнові та особисті немайнові відносини між його суб'єктами, то відповідно об'єктом сімейних правовідносин можуть бути: - майнові блага (речі); - особисті немайнові блага; - дії, в тому числі послуги. При цьому для кожного з суб'єктів сімейних правовідносин характерні певні, передбачені сімейним законодавством, об'єкти. Речі виступають об'єктом сімейних правовідносин у тих випадках, коли такі відносини виникають між подружжям, батьками і дітьми з приводу належного їм майна. Зокрема, відповідно до ст. 61 СК об'єктами прав спільної сумісної власності подружжя можуть бути будь-які речі за винятком тих, які виключені з цивільного обороту. Серед інших видів майнових благ сімейне законодавство виділяє гроші, премії, нагороди (ст. 57 СК), речі професійних занять (ст. 61 СК), речі індивідуального користування (ст. 57 СК), нерухоме майно (ст. 69 СК). До цієї групи об'єктів також відносяться аліменти.

 Стосовно особистих немайнових благ як об'єктів сімейних правовідносин, то до них належать: - право на ім'я (зокрема, визначення імені, по батькові та прізвища дитини, їх зміни); - право на виховання дитини (ст. 151, 152 СК); - право на спілкування батьків і дітей; - право батьків на визначення місця проживання дитини (ст. 160 СК). У шлюбних правовідносинах об'єктами є наступні особисті немайнові блага: - право на материнство (ст. 49 СК); - право на батьківство (ст. 50 СК); - право дружини, чоловіка на повагу до своєї індивідуальності, своїх звичок та уподобань (ст. 51 СК); - право дружини, чоловіка на фізичний та духовний розвиток, на здобуття освіти, прояв своїх здібностей, на створення умов для праці та відпочинку (ст. 52 СК); - право на зміну прізвища (ст. 53 СК); - право на розподіл обов'язків та спільне вирішення питань життя сім'ї (ст. 54 СК); - право на особисту свободу (ст. 56 СК) та ін. До дій як об'єктів сімейних правовідносин, зокрема шлюбних, відносяться: - обов'язок подружжя турбуватися про сім'ю; - виховання, розвиток та утримання дітей (ст. 2 СК); - обов'язок батьків зареєструвати народження дитини в державних органах РАЦСу та ін. Зміст сімейних правовідносин становлять суб'єктивні сімейні права і обов'язки. Суб'єктивні сімейні права - це міра можливої поведінки суб'єкта сімейних правовідносин. Суб'єктивний сімейний обов'язок - це міра необхідної поведінки суб'єкта сімейних правовідносин.

Залежно від об'єкта сімейних правовідносин суб'єктивні сімейні права та обов'язки можуть мати майновий чи особистий немайновий характер. Для суб'єктивних сімейних прав та обов'язків характерною ознакою є їх невідчужуваність, тобто неможливість передачі їх іншим особам. Підстави виникнення, зміни і припинення сімейних правовідносин. В сімейному праві підставами виникнення, зміни і припинення є юридичні факти, класифікація яких напрацьована теорією права. В юридичній літературі виділяється також в окрему групу такий юридичний факт, як стан. Зокрема, в сімейному праві до стану відносять кровне споріднення (родство). Такий юридичний факт передбачений п. 4 ст. 3 СК, відповідно до якого "сім'я створюється на підставі шлюбу, кровного споріднення, усиновлення, а також на інших підставах, не заборонених законом і таких, що не суперечать моральним засадам суспільства". Такі основні юридичні факти, передбачені сімейним законодавством. Існує в сімейному праві також класифікація, критерієм якої є наслідки, що породжують юридичні факти. Отже, за наслідками вони поділяються на: - правоутворюючі (укладення шлюбу, визнання батьківства, встановлення факту материнства або батьківства, усиновлення дитини); - правозмінюючі (зміна прізвища дружиною при укладенні шлюбу, відновлення шлюбу); - правоприпиняючі (припинення шлюбу, позбавлення батьківських прав).

Отже, підставами припинення сімейних правовідносин є такі юридичні факти, як розірвання шлюбу, припинення шлюбу внаслідок смерті одного з подружжя, позбавлення батьківських прав, скасування усиновлення, припинення договору про патронат. Види сімейних правовідносин. В юридичній літературі сімейні правовідносини поділяються залежно від характеру на відносні, що мають абсолютний характер захисту; абсолютні з відносним характером та відносні правовідносини. Відносні, які мають абсолютний характер захисту - це, наприклад, право батьків на виховання дітей. Відносність полягає в тому, що в таких правовідносинах конкретно визначені сторони, які наділені певною сукупністю взаємних прав та обов'язків. Зокрема, це стосується рівних прав батьків на виховання дітей (ст. 141 СК), спільне визначення питань щодо виховання дітей (ст. 157 СК), діти, в свою чергу, мають право на вислухання їх батьками, право брати участь у розпорядженні аліментами, які одержані на їх утримання (ст. 179 СК), право отримати виховання від батьків або інших визначених законом осіб.

Абсолютний характер захисту означає обов'язок всіх інших осіб утримуватися від порушення прав батьків та дітей. До абсолютних з ознаками відносних належить право спільної сумісної власності на майно подружжя. Абсолютний характер тут поширюється на інших осіб, які зобов'язані утримуватися від порушень їхнього права власності, і відносний - стосовно кожного з членів подружжя. До відносних належать особисті немайнові права подружжя, аліментні зобов'язання, тобто це - відносини, в яких є чітко визначені сторони, наділені взаємними правами та обов'язками. За змістом прав та обов'язків суб'єктів сімейних правовідносин Є. Ворожейкін розподілив їх на: - шлюбні; - правовідносини між батьками і дітьми (батьківські правовідносини); - правовідносини з приводу виховання і матеріального утримання; - правовідносини з виховання; - правовідносини з матеріального утримання. Необхідно відзначити відсутність у цій класифікації такого виду сімейних правовідносин, як відносини з усиновлення, що їх він відніс до групи відносин з виховання і утримання. Але особливості відносин усиновлення дозволяють виділити їх в окрему групу правовідносин. Захист сімейних прав та інтересів. Сімейним законодавством України встановлюється принцип рівності прав жінки і чоловіка у сімейних правовідносинах, шлюбі та сім'ї (ч. 6 ст. 7 СК). Суб'єктам сімейних правовідносин надане право регулювання сімейних (родинних) відносин за договором, якщо це не суперечить вимогам СК, інших законів та моральним засадам суспільства.

Здійснення сімейних прав та виконання сімейних обов'язків здійснюється самим учасником сімейних правовідносин особисто, тобто вони не можуть бути передані іншим особам. Але учасники сімейних правовідносин не завжди в змозі особисто здійснювати ці права та виконувати обов'язки. Це може бути обумовлено такими обставинами: 1) обмеження особи у дієздатності (внаслідок зловживання алкогольними напоями чи наркотичними засобами, в результаті чого особа ставить себе і свою сім'ю в скрутне матеріальне становище). У такому разі здійснення прав цієї особи може бути покладено на її батьків, опікуна, або особа здійснює їх за допомогою батьків чи піклувальника (ч. 2 ст. 14 СК); 2) недієздатність особи. У разі визнання учасника сімейних відносин недієздатним сімейні права від його імені здійснює опікун (ч. З ст. 14 СК); 3) психічний розлад, тяжка хвороба та інші поважні причини, якщо ці обставини зумовлюють неможливість особи виконувати сімейні обов'язки. У такому разі особу не може бути притягнено до відповідальності за ухилення від виконання сімейних обов'язків. Існують певні особливості здійснення батьківських прав та обов'язків неповнолітніми батьками.

Так, вони можуть самостійно здійснювати свої права та обов'язки щодо дитини, причому їх вік не впливає на обсяг цих прав. Крім того, ст. 16 СК бабусю та дідуся дитини з боку неповнолітнього батька (дружини) наділяє обов'язком надавати неповнолітньому батьку (дружині) допомогу у здійсненні ним батьківських прав та виконанні батьківських обов'язків. Сімейне законодавство передбачає також можливість надання допомоги у здійсненні особою сімейних прав та виконанні сімейних обов'язків органом опіки і піклування (ст. 17 СК). Захист сімейних прав та інтересів здійснюється у судовому порядку. При цьому правом на безпосереднє звернення до суду відповідно до ст. 18 СК наділені учасники сімейних правовідносин, які досягли 14 років.

 Відповідно до ст. 18 СК до способів захисту сімейних прав та інтересів належать: 1) встановлення правовідношення; 2) примусове виконання добровільно не виконаного обов'язку; 3) припинення правовідношення, а також його анулювання; 4) припинення дій, які порушують сімейні права; 5) відновлення правовідношення, яке існувало до порушення права; 6) відшкодування матеріальної та моральної шкоди, якщо це передбачено цим Кодексом або договором. При цьому СК надає суду право застосовувати не лише ті способи захисту, які передбачені законом, а й ті, які передбачені договором між сторонами. До першої групи способів захисту належать: позови про визнання батьківства (ст. 128 СК), визнання материнства (ст. 132 СК), заява про усиновлення. До другої - стягнення аліментів на підставі виконавчого напису нотаріуса у разі невиконання одним з батьків обов'язків за договором про сплату аліментів. До третьої - розірвання шлюбу, визнання шлюбу недійсним, неукладеним, позбавлення батьківських прав, скасування усиновлення. До четвертої - усунення перешкод у спілкуванні з дитиною одним з батьків, обумовлених ухиленням другого з батьків, з яким проживає дитина, від виконання рішення органу опіки і піклування, якщо батьки проживають окремо. До п'ятої - відновлення батьківських прав. До шостої групи - відшкодування матеріальної та моральної шкоди, заподіяної ухиленням особи від виконання рішення суду щодо участі у вихованні дитини того з батьків, хто проживає окремо від неї ( п. 2 ст. 158, п. 5 ст. 159 СК); ухиленням одного з батьків, з ким проживає дитина, від виконання договору щодо здійснення батьківських прав та виконання обов'язків (ст. 157 СК).

Сімейний кодекс передбачає можливість лише одному з подружжя бути позивачем у справах про розірвання шлюбу, а у разі, якщо він визнаний недієздатним - позов пред'являється опікуном (ст. 110 СК). Новий Сімейний кодекс визнав орган опіки і піклування органом, уповноваженим здійснювати попередній захист сімейних прав. При цьому учасники сімейних правовідносин не позбавлені права звернутися до суду, якщо цей спір віднесений до компетенції органів опіки і піклування. Рішення органу опіки і піклування є обов'язковим до виконання учасниками спору, якщо протягом 10 днів з моменту його винесення зацікавлена особа не подала позов до суду.

**Лекція 3. Поняття сім’ї та шлюбу. Порядок укладення шлюбу**

1. **Поняття та характерні ознаки сім’ї. Історичні форми сім’ї та шлюбу.**
2. **Поняття та правова природа шлюбу.**
3. **Порядок укладення шлюбу. Умови вступу до шлюбу.**
4. **Державна реєстрацію шлюбу, її правове значення.**

Поняття сім'ї вживається в соціологічному та правовому значеннях. Такий поділ обумовлений тим, що регулювання сімейних відносин здійснюється не лише юридичною наукою, а й соціологією, етикою, психологією та ін.

Сім'я в соціологічному значенні - це заснована на шлюбі чи кровному спорідненні невелика група людей, члени якої пов'язані спільністю побуту, взаємною моральною відповідальністю та взаємодопомогою. Хоча сім'я має специфічні біологічні функції відтворення людського роду, вона водночас є формою соціальної спільності людей, характер якої визначається економічним базисом суспільства і змінюється з історичним розвитком людства.

Стосовно визначення сім'ї в юридичному значенні, то у новому Сімейному кодексі воно відсутнє, у ст. 3 лише зазначається, що сім'я є первинним та основним осередком суспільства. У ст. 3 СК дається також визначення складу сім'ї, до якої належать особи, які спільно проживають, пов'язані спільним побутом, мають взаємні права та обов'язки.

Сім'я в соціологічному значенні є поняттям ширшим порівняно з юридичним її значенням. Це обумовлено тим, що правові норми регламентують лише окремі, визначені в сімейному законодавстві, питання діяльності сім'ї, її створення і припинення як вже об'єктивно існуючого явища. Тобто правові норми встановлюють юридичні факти, які є підставами для виникнення, зміни і припинення сімейних правовідносин. Правові норми регламентують не всі аспекти життя та відносин, що складаються в сім'ї, а лише ті, на які держава може впливати шляхом встановлення обов'язкових правил поведінки. Родинність (кровне споріднення) і свояцтво. Родинні зв'язки є однією з підстав виникнення сімейних правовідносин. Тому дослідження змісту цього поняття має важливе значення.

Визначення поняття «шлюб» міститься у статті 21 Сімейного кодексу України (далі – СК). Відповідно до положень цієї статті шлюбом є сімейний союз чоловіка та жінки, зареєстрований в органі державної реєстрації актів цивільного стану.

Релігійний обряд шлюбу не є підставою для виникнення прав та обов’язків подружжя. В частині 3 статті 21 СК зазначено, що у разі, якщо релігійний обряд шлюбу відбувся до створення та відновлення органів державної реєстрації актів цивільного стану, то такий шлюб буде державою визнаватися. Це поодинокі випадки і стосуються вони тих ситуацій, коли шлюб реєструвався на території Радянського Союзу в період Великої Вітчизняної Війни, коли органи, в яких реєструвалися шлюби не діяли, а також до 18.12.1917 року, до прийняття Декрету Ради народних комісарів «Про цивільний шлюб». Зараз це питання може виникати в разі оформлення спадкових справ, де треба довести, що особи перебували у шлюбі.

2. Умови вступу до шлюбу та перешкоди до його укладення шлюбу

Прийнявши рішення укласти шлюб чоловік та жінка мають проаналізувати, чи будуть дотриманні всі умови, необхідні для укладання шлюбу та переконатися у відсутності перешкод на укладання шлюбу. Отже, УМОВИ укладання шлюбу:

1. Досягнення шлюбного віку на момент реєстрації шлюбу.

З 2012 року було встановлено гендерну рівність в цьому питанні – і для чоловіків, і для жінок шлюбний вік – 18 років (до внесення змін до СК жінки могли одружуватися в 17 років). Що робити, якщо 18 років немає, але дуже треба одружитися. Тоді особа, яка не досягла шлюбного віку, але якій виповнилося 16 років, має право самостійно звернутися до суду (за місцем свого проживання – місцем реєстрації) із заявою про надання права на шлюб (заява так і називається). В заяві має бути обґрунтовану, чому укладання шлюбу буде відповідати її інтересам. Тут надаю витяг з Постанови Пленуму Верховного суду України, де зазначені учасники цієї справи, питання, які має розглянути суд та як має бути сформульоване рішення). Жовтим виділила мої коментарі.

Постанова Пленуму ВСУ від 21.12.2007 N 11 «Про практику застосування судами законодавства при розгляді справ про право на шлюб, розірвання шлюбу, визнання його недійсним та поділ спільного майна подружжя».

Заява про надання особі, яка досягла чотирнадцяти років (зараз з 16 років – відповідно до змін 2012 року), права на шлюб (ст. 23 СК) ( 2947-14 ) повинна розглядатися судом в окремому провадженні (ч. 3 ст. 234 ЦПК) ( 1618-15 ). (розгляд справи в окремому провадженні означає, що суд розглядає не спір між сторонами (як при позовному провадженні), а до суду звертається одна особа, яка просить встановити якийсь факт, що має юридичне значення. В нашому випадку звертається особа, яка не досягла шлюбного віку і бажає зареєструвати шлюб. Суд буде встановлювати, що майбутня реєстрація шлюбу відповідатиме інтересам цієї неповнолітньої особи).

При цьому до участі в справі залучаються один або обоє батьків (усиновлювачів) неповнолітньої особи, піклувальник, особа, з якою передбачається реєстрація шлюбу, а також інші заінтересовані особи.

Заперечення батьків (піклувальників) щодо надання права на шлюб не є підставою для відмови в задоволенні заяви, оскільки головним критерієм для задоволення заяви про надання права на шлюб є встановлення судом факту про відповідність такого права інтересам заявника.

Резолютивна частина рішення повинна відповідати вимогам ч. 2 ст. 23 СК ( 2947-14 ), згідно з якою суд надає право на шлюб (а не знижує шлюбний вік), а також містити прізвище, ім’я та по батькові особи, право на шлюб з якою надається судом.

Зрозуміло, що, як правило, необхідність реєстрації шлюбу до досягнення шлюбного віку пов’язана з наявністю поважних причин. Наприклад, вагітність дівчини чи народження дитини, необхідність виїхати разом на проживання в іншу країну, тощо.

Отже, при реєстрації шлюбу працівник органу РАЦСу перевіряє досягнення шлюбного віку на момент реєстрації шлюбу (тобто, якщо подає заяву дівчина, якій 17 років і 11 місяців, а реєстрація шлюбу призначена через місяць, коли їй буде 18 років, то така заява підлягає прийняттю). Якщо заявник не досяг шлюбного віку, то заява про реєстрацію шлюбу буде прийнята за умови подачі рішення суду про надання права на шлюб.

2. Добровільність – наявність вільної згоди.

Не допускається примушування до укладання шлюбу (стаття 24 СК). У разі, якщо шлюб було зареєстровано за відсутності вільної згоди, такий шлюб визнається судом недійсним.

Укладання шлюбу має бути усвідомленою дією, тому у разі, якщо з будь-яких причин особа не усвідомлює, що вона робить (перебуває у стані алкогольного сп’яніння, має тимчасові незначні психічні відхилення, які спотворюють свідомість), після реєстрації такого шлюбу від визнається судом недійсним. Правда, якщо вже після укладення шлюбу особа добровільно погодиться на продовження існування такого шлюбу, то суд не буде визнавати шлюб недійсним. (Наприклад, особу примусили укласти шлюб, а потім вона зрозуміла, що не такий вже і поганий варіант, і живе далі. Тобто, на момент укладання шлюбу умова дійсності шлюбу – добровільність – була відсутня, а потім особа змирилася і добровільно погоджується на збереження цього шлюбу).

3. Чоловік та жінка, які бажають укласти шлюб мають бути обізнаними щодо стану здоров’я один одного. Приховання факту хвороби – може призвести до спотворення волі іншої сторони шлюбного союзу. Приховання інформації про стан свого здоров’я, наслідком чого може стати (чи стало) порушення фізичного чи психічного здоров’я іншого з подружжя чи їхніх нащадків, може бути підставою для визнання судом шлюбу недійсним (ст. 30 СК). Для забезпечення дотримання цієї умови держава створює умови для медичного обстеження осіб, які бажають укласти шлюб. В чому полягає таке державне сприяння? Ось два нормативних акти, які регулюють це питання:

1. Про затвердження Порядку здійснення добровільного медичного обстеження наречених (нареченими називають осіб, які подали заяву про реєстрацію шлюбу)

Кабінет Міністрів України; Постанова, Порядок від 16.11.2002 № 1740

2. Про перелік видів добровільного медичного обстеження осіб, які подали заяву про реєстрацію шлюбу

МОЗ України; Наказ, Перелік від 20.12.2002 № 480

Зареєстровано: Мін’юст України від 21.01.2003 № 44/7365

Коротко порядок такий:

При подачі заяви про реєстрацію шлюбу працівник органу РАЦСу повідомляє, що наречені повинні поінформувати один одного про стан свого здоров’я, та повідомити про можливість проходження за їхнім взаємним бажанням медичного обстеження. Обстеження проводиться за направленням відповідної форми (видається в РАЦСі) в медичних установах як правило це комунальні медустанови (районні поліклініки). Ось перелік обстежень, які можуть бути проведені:

ПЕРЕЛІК

видів добровільного медичного обстеження осіб,

які подали заяву про реєстрацію шлюбу

Добровільне медичне обстеження осіб, які подали заяву про

реєстрацію шлюбу, передбачає:

——————————————————————

| I. Консультації лікарів | II. Клініко-лабораторне |

| 1. Лікаря-терапевта або лікаря | обстеження |

| загальної практики – сімейного | 1. Загальний аналіз крові. |

| лікаря. | 2. Загальний аналіз сечі. |

| 2. Лікаря-акушера-гінеколога. | 3. Аналіз крові на цукор. |

| 3. Лікаря-уролога. | 4. Аналіз крові на сифіліс. |

| 4. Лікаря-генетика. | 5. Аналіз крові на ВІЛ. |

| 5. Лікарів кабінетів, центрів | 6. Флюорографія органів |

| планування сім’ї. | грудної клітки. |

| За показаннями – консультації | 7. Бактеріоскопічне і |

| лікарів інших спеціальностей. | цитологічне дослідження |

| | матеріалу з піхви, уретри, |

| | цервікального каналу (для |

| | жінок). |

| | 8. Бактеріоскопічне |

| | дослідження матеріалу з |

| | уретри (для чоловіків). |

| | За показаннями – додаткові |

| | види клініко-лабораторного |

| | обстеження. |

——————————————————————

Як можна побачити ніяких детальних досліджень не проводиться, не кажучи вже про виявлення наявних ризиків генетичних спадкових хвороб.

На що потрібно звернути увагу. В Україні відсутній перелік хвороб, наявність яких є перешкодою для укладання шлюбу. Тобто, жодна хвороба не є перешкодою для укладання шлюбу. Має значення чи поінформувала особа, що має захворювання, іншого. Якщо цю інформацію вона навмисно приховала, то це може бути підставою для визнання судом цього шлюбу недійсним (сАме приховання відомостей про стан здоров’я, а не наявність самої хвороби).

ПЕРЕШКОДИ для укладання шлюбу:

1. Перебування в іншому зареєстрованому шлюбі (попередній шлюб не припинено). Ця перешкода логічно випливає із такої ознаки шлюбу як моногамність шлюбного союзу. Якщо один з наречених перебував вже в шлюбі, то йому треба подати доказ того, що попередній шлюб було припинено. Документами, що підтверджують припинення попереднього шлюбу можуть бути: свідоцтво про смерть, якщо шлюб було розірвано, то подається або свідоцтво про розірвання шлюбу або рішення суду про розірвання шлюбу (про порядок розірвання та документи, які будуть підтверджувати розірвання шлюбу буде нижче), рішення суду про визнання шлюбу недійсним або висновок відділу державної реєстрації актів цивільного стану про анулювання актового запису про шлюб, який є недійсним. Якщо шлюб, у якому один з наречених не припинив попередній шлюб, було зареєстровано, то він автоматично вважається недійсним. Актовий запис про нього буде анульований органом РАЦСу.

2. Наявність кровного споріднення. Відповідно до статті 26 СК не можуть перебувати у шлюбі родичі прямої лінії споріднення, а також повнорідні (спільна мама та батько) та неповнорідні (спільний тільки хтось один з батьків) брат та сестра. Якщо такий шлюб було зареєстровано, то він автоматично вважається недійсним. Актовий запис про нього буде анульований органом РАЦСу.

Також заборонено перебувати у шлюбі двоюрідні брат і сестра, рідні тітка, дядько та племінник, племінниця. У разі, якщо такий шлюб було укладено, він може бути визнаний недійсним за рішенням суду, за умови відсутності дітей, народжених у цьому шлюбі, вагітності дружини.

До відносин кровного споріднення прирівнюються відносини, які виникають в результаті усиновлення дитини. Усиновлені діти мають ті ж права та обов’язки, що і рідні діти батьків. Тому заборонено укладати шлюб між усиновлювачем та усиновленою ним дитиною. Такий шлюб може бути укладений у разі попереднього скасування усиновлення судом. Якщо усиновлення не було скасовано, а шлюб між усиновлювачем та усиновленою ним дитиною було зареєстровано, то шлюб може бути розірваний судом, за умови відсутності дітей, народжених у цьому шлюбі, вагітності дружини.

Не може бути зареєстрований шлюб між усиновленою дитиною та рідною дитиною усиновлювача, а також між усиновленими дітьми (між собою, за відсутності кровного споріднення). У разі виникнення бажання зареєструвати такий шлюб ці особи мають звернутися до суду та отримати рішення про право на шлюб. Цікаво, що законодавством не передбачено правових наслідків реєстрації шлюбу між усиновленою дитиною та рідною дитиною усиновлювача, а також між усиновленими дітьми без попереднього звернення до суду про надання права на шлюб. Відсутня така підстава для визнання шлюбу недійсним. Тому можна зробити висновок, що якщо такий шлюб буде зареєстровано, він буде вважатися дійсним.

3. Недієздатність, а саме наявність рішення про визнання однієї з осіб, які бажають укласти шлюб, недієздатною. Суд може визнати особу недієздатною у разі, якщо вона внаслідок хронічного, стійкого психічного розладу не здатна усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними (стаття 39 Цивільного кодексу України). Ця перешкода є логічною, тому що шлюб має укладатися усвідомлено, а особи, які визнані недієздатними внаслідок психічної хвороби не можуть усвідомлювати значення своїх дій. Якщо особа одужала (бувають такі випадки), вона усвідомлює свої дії, живе звичним життям, але шлюб безперешкодно вона зможе укласти лише у разі попереднього скасування рішення суду про визнання її недієздатною. У разі, якщо шлюб було укладено з особою, яка за рішенням суду визнана недієздатною, цей шлюб є недійсним. Актовий запис про нього буде анульований органом РАЦСу.

3. Порядок укладання шлюбу

Як вже зазначалося шлюб реєструється у державних органах реєстрації актів цивільного стану. Цими органами є:

1) відділи державної реєстрації актів цивільного стану головних управлінь юстиції в областях, містах Києві та Севастополі, районних, районних у містах, міських (міст обласного значення), міськрайонних управлінь юстиції (перелік таких органів затверджений Міністерством юстиції України – Наказ 26.12.2012 № 1949/5. Кому цікаво – посилання – <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/v1949323-12/print1390893891182790> )

2) виконавчі органи сільських, селищних і міських (крім міст обласного значення) рад

3) дипломатичні представництва і консульські установи України, у разі реєстрації шлюбу за межами України.

Реєстрація шлюбу починається з подачі заяви про реєстрації шлюбу. Форма заяви затверджена Наказом Міністерства юстиції України N 52/5 від 18.10.2000

(посилання – <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z0719-00/print1390893891182790> )

Додаток 7

до Правил державної

реєстрації актів

цивільного стану в Україні

До \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(назва органу державної

реєстрації актів

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

цивільного стану)

від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(прізвища, власні імена,

по батькові)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Державну реєстрацію шлюбу призначено

на \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ о \_\_ годині \_\_ хвилин

(число, місяць, рік)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(підпис посадової особи, яка приймала заяву)

Шлюб зареєстрований \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, актовий запис N \_\_\_

(число, місяць,

рік)

Місце для квитанції

про сплату державного мита

ЗАЯВА

про державну реєстрацію шлюбу

——————————————————————

| | ВІН | ВОНА |

|——————————+—————–+—————|

|1. Прізвище | | |

|——————————+—————–+—————|

|2. Власне ім’я | | |

|——————————+—————–+—————|

|3. По батькові | | |

|——————————+—————–+—————|

|4. Дата народження, | | |

|виповнилося років | | |

|——————————+—————–+—————|

|5. Місце народження | | |

|(місто, село, район, область, | | |

|держава) | | |

|——————————+—————–+—————|

|6. Громадянство | | |

|——————————+—————–+—————|

|7. Відношення до військової | | |

|служби: | | |

|а) де перебуває на обліку; | | |

|б) назва міста, номер поштової| | |

|скриньки військової | | |

|частини, де служить | | |

——————————————————————

Місце реєстраційного

штампа (відмітки)

——————————————————————

|8. Сімейний стан (у шлюбі не | | |

|перебуває, удівець (удова), | | |

|шлюб розірвано). | | |

|Назва документа, що | | |

|підтверджує припинення | | |

|попереднього шлюбу, номер та | | |

|дата складання актового запису| | |

|про розірвання шлюбу (смерть),| | |

|назва відділу державної | | |

|реєстрації актів цивільного | | |

|стану, який проводив | | |

|відповідну реєстрацію, номер | | |

|та дата рішення суду про | | |

|розірвання шлюбу, назва суду, | | |

|яким ухвалено рішення | | |

|——————————+—————–+—————|

|9. Місце проживання | | |

|(повна адреса) | | |

|——————————+—————–+—————|

|10. Назва документа, що | | |

|посвідчує особу: паспорт або | | |

|паспортний документ (серія, | | |

|номер, яким органом і коли | | |

|виданий) | | |

——————————————————————

Перешкод до державної реєстрації шлюбу у нас немає.

Виявляючи взаємну згоду на вступ до шлюбу, просимо

зареєструвати його в установленому законодавством порядку.

Після державної реєстрації шлюбу бажаємо мати прізвище:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(чоловік) (жінка)

З умовами і порядком державної реєстрації шлюбу, а також з

обов’язком повідомити один одного про стан здоров’я ознайомлені.

Права й обов’язки як майбутніх подружжя і батьків нам

роз’яснено.

Про відповідальність за утаювання обставин, що перешкоджають

державній реєстрації шлюбу, або повідомлення завідомо неправдивих

відомостей органу державної реєстрації актів цивільного стану

попереджені.

(Місце для заяви про бажання наречених зареєструвати шлюб в

урочистій обстановці; для відміток про отримання направлення на

медичне обстеження або про відмову в цьому).

Підписи наречених: Він \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(дошлюбне прізвище)

Вона \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(дошлюбне прізвище)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(число, місяць, рік)

Із наведеного тексту заяви можна побачити, які відомості мають повідомити про себе особи, які бажають зареєструвати шлюб.

Заява про реєстрацію шлюбу подається до будь-якого органу РАЦСу за вибором осіб, які мають намір укласти шлюб (стаття 28 СК). Тобто жодних обмежень, як то тільки за місцем проживання, реєстрації, тощо, немає.

Разом із заявою подається квитанція про сплату державного мита за реєстрацію шлюбу. На сьогоднішній день розмір державного мита – 0,05 неоподаткованого мінімуму доходів громадян, що становить 0,85 грн. Як правило, лише сплатою державного мита не обмежується, передбачено перелік переліку платних послуг, які можуть надаватися

відділами державної реєстрації актів цивільного стану, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 22 грудня 2010 р. N 1168. Наприклад, за урочисту церемонію реєстрації шлюбу.

Заява має подаватися особисто. Але, якщо з поважних цього не може особа зробити, то вона йде до нотаріуса і там вчиняється дві нотаріальні дії:

1) нотаріально посвідчується підпис на заяві про реєстрацію шлюбу;

2) видається нотаріально засвідчена довіреність на представника, який матиме право цю заяву передати органу РАЦС.

З моменту, коли заява про реєстрацію шлюбу прийнята, особи набувають статусу наречених. Які наслідки має такий статус?

1) основне те, що подання заяви про реєстрацію шлюбу не створює обов’язку шлюб зареєструвати. За загальним правилом реєстрація шлюбу призначається після спливу одного (1) місяця від дня подання заяви (стаття 32 СК). Час подумати, так би мовити. Можна і раніше, але за наявності поважних причин – вагітність, народження дитини. Хвороба, необхідність від’їжджати у відрядження, тощо. Жодних майнових санкцій з боку держави чи другого з наречених за відмову від реєстрації шлюбу немає.

2) в разі якщо один з наречених безпідставно відмовиться від укладання шлюбу – він має відшкодувати іншому витрати, пов’язані з підготовкою до весілля. Звертаю увагу, що відповідно до частини 3 статті 31 СК право на таку відшкодування має саме інший наречений, а не його батьки. Тому всі договори, пов’язані з організацією весілля (завдаток за оренду залу, ресторану, тощо) бажано, щоб укладали наречені, а не їхні батьки, щоб у разі чого можна було повернути сплачені кошти. Відшкодування не присуджується у разі, якщо відмова була зумовлена аморальною поведінкою іншого нареченого (самі визначайте, що це може бути) або, якщо інший наречений приховав обставини, що мають для того хто відмовився від укладання шлюбу істотне значення (тут у кодексі наводяться приклади – тяжка хвороба, наявність дитини, судимість, тощо – перелік невичерпний)

3) у разі, якщо у зв’язку з реєстрацією шлюбу було одержано подарунок, договір дарування може бути судом розірваний на вимогу дарувальника, якщо суд таке рішення винесе, то подарунок підлягає поверненню, а якщо він не зберігся – має бути відшкодована його вартість.

Реєстрація шлюбу відбувається у приміщенні органу РАЦСу. Обов’язкова особиста присутність наречених. В разі, якщо реєстрація шлюбу здійснюється за відсутності наречених або одного з них, такий шлюб вважається неукладеним (ст. 48 СК). Запис про такий шлюб органами РАЦСу анулюється за рішенням суду, прийнятим за заяваю заінтересованої особи або прокурора.

З моменту реєстрації шлюбу у осіб, які уклали шлюб, виникають права та обов’язки подружжя. Вони тепер мають статус подружжя.

**Лекція 4. Припинення шлюбу. Визнання шлюбу недійсним**

1. **Поняття та підстави припинення шлюбу. Припинення шлюбу внаслідок його розірвання.. Правові наслідки розірвання шлюбу.**
2. **Поняття та правова природа недійсності шлюбу. Підстави недійсності шлюбу.**
3. **Режим окремого проживання подружжя.**

Припинення шлюбу — це припинення правовідносин між подружжям, що зумовлене певними юридичними фактами.

Припинення шлюбу відбувається внаслідок:

— смерті одного з подружжя або оголошення його померлим;

— розірвання шлюбу.

Шлюб може бути припинено шляхом його розірвання внаслідок волевиявлення обох, або одного з них, на підставі постанови державного органу реєстрації актів цивільного стану, або на підставі рішення суду.

Ч. З ст. 104 Сімейного кодексу України передбачено, що якщо один із подружжя помер до набуття чинності рішенням суду про розірвання шлюбу, то вважається, що шлюб припинився внаслідок його смерті. Однак, якщо один із подружжя помер у день набуття чинності рішення суду про розірвання шлюбу, то вважається, що шлюб припинився внаслідок його розірвання.

Розірвання шлюбу за взаємної згоди дружини та чоловіка, в яких немає дітей (тобто неповнолітніх дітей), здійснюється на підставі їхньої заяви, поданої до органу реєстрації актів цивільного стану (надалі РАЦС).

У ст. 107 Сімейного кодексу передбачено підстави розірвання шлюбу в так званому спрощеному порядку — в органах РАЦСу за заявою одного з подружжя, якщо другий із подружжя:

— визнаний безвісно відсутнім;

— визнаний недієздатним;

— засуджений за вчинення злочину до позбавлення волі на термін не менше як три роки.

У цьому випадку шлюб розривається незалежно від наявності між подружжям майнового спору.

Судовий порядок розірвання шлюбу здійснюється, якщо один із подружжя не бажає розлучення та якщо обоє з подружжя бажають розлучення, але мають спільних неповнолітніх дітей.

Водночас із розглядом питання про розірвання шлюбу суд може вирішити питання про те, з ким із батьків залишаються неповнолітні діти, а також спори щодо стягнення аліментів на утримання дітей (у випадку, якщо сторони не уклали між собою договір про розмір аліментів на дитину, який повинен бути нотаріально посвідчений) або на одного з подружжя, який є недієздатним, питання щодо спільно набутого майна та ін.

Відповідно до частини 2 ст. 110 Сімейного кодексу, позов про розірвання шлюбу не може бути пред'явлений протягом вагітності дружини та протягом одного року після народження дитини, окрім випадків, коли один із подружжя вчинив злочин щодо другого з подружжя або дитини, чи батьківство зачатої дитини до досягнення одного року визнане іншою особою, або за рішенням суду відомості про чоловіка як батька дитини виключено із актового запису про народження дитини.

Шлюб вважається припиненим у день винесення відділом РАЦС відповідної постанови про розірвання шлюбу, судом — у день набуття чинності рішення суду про розірвання шлюбу.

Розірвання шлюбу, здійснене за рішенням суду, має бути зареєстроване в РАЦС за заявою колишньої дружини або чоловіка. Звертаємо увагу на те, що реєстрація розірвання шлюбу може провадитися незалежно від терміну, що минув після постановлення судом рішення про розірвання шлюбу, яке набуло чинності, або винесення постанови про розірвання шлюбу.

Лише після розірвання шлюбу та отримання свідоцтва про розірвання шлюбу колишнє подружжя має право укласти новий шлюб.

Законодавством надано можливість жінці та чоловікові, шлюб між якими було розірвано, подати до суду заяву про поновлення шлюбу за умови, що жоден із них не перебував після цього у повторному шлюбі.

У Сімейному законодавстві введено нове поняття — фіктивне розірвання шлюбу, тобто це таке розірвання шлюбу органом РАЦСу, яке було здійснене подружжям не з метою припинення шлюбних відносин, а з іншою метою, наприклад, отриманням певної матеріальної вигоди обома чи одним із подружжя. Визнання розірвання шлюбу фіктивним відбувається в судовому порядку.

Що робити, якщо один з подружжя хоче шлюб розірвати, а місце перебування іншого невідоме?

По-перше, якщо відсутні відомості про його місце перебування впродовж одного року та більше можна звернутися до суду про визнання його безвісно відсутнім. Суд в порядку окремого провадження розглядає цю справу, аналізує докази, надані заявником, і виносить рішення про визнання чоловіка чи дружини безвісно відсутнім. Наявність такого рішення дає право іншому з подружжя звернутися до органів РАЦСу із заявою про розірвання на підставі статті 107 СК. На підставі цієї заяви та рішення суду про визнання другого з подружжя безвісно відсутнім органи РАЦСу розривають шлюб. Необхідно сплатити буде державне мито у розмірі 0,51 грн. Наявність дітей не впливає можливість застосування цього варіанту.

.

Другий варіант. Нам відомо, що другий з подружжя десь є, раз на півроку телефонує, доказів про відсутність відомостей ми не зможемо в суд подати, тому подається позовна заява про розірвання шлюбу. Суд, прийнявши заяву до розгляду, надсилає повістку відповідачу з повідомленням про час та місце судового розгляду, він, зрозуміло не приходить і суд за згодою позивача проводить заочний розгляд справи (стаття 224 Цивільного процесуального кодексу). Таким чином, законодавство України не передбачає обов’язкової участі відповідача при розгляді справи про розірвання шлюбу.

Від припинення шлюбу необхідно відрізняти визнання шлюбу недійсним. Недійсним вважається шлюб, зареєстрований в органі РАЦСу у випадку порушення передбачених законом умов укладення шлюбу.

Сімейним кодексом України встановлено такі підстави визнання шлюбу недійсним:

1. Вчинення сторонами під час укладення таких суттєвих порушень умов вступу в шлюб, у силу якого він вважається недійсним і які не потребують рішення суду щодо цього. Рішення ж про анулювання актового запису про реєстрацію шлюбу відбувається за заявою заінтересованої особи і приймається органом РАЦСу. Такими абсолютно недійсними вважаються шлюби, які укладені всупереч встановленим законом перешкодам до їх укладення, а саме, шлюб:

— зареєстрований з особою, яка одночасно перебуває в іншому зареєстрованому шлюбі;

— зареєстрований між особами, які є родичами прямої лінії споріднення, а також між рідним братом і сестрою;

— зареєстрований з особою, яка визнана недієздатною.

2. До шлюбів, які визнаються недійсними за рішенням суду, належать шлюби:

— зареєстровані без вільної згоди жінки та чоловіка;

— фіктивні, тобто укладені чоловіком та жінкою або одним із них без наміру створення сім'ї та набуття прав і обов'язків подружжя.

Однак шлюб не може бути визнаний недійсним, якщо на момент розгляду справи судом відпали обставини, що засвідчували відсутність згоди особи на шлюб або її небажання створити сім'ю.

У ст. 41 Сімейного кодексу також передбачено такі підстави визнання судом шлюбу недійсним, які є правом, а не обов'язком суду, а саме, якщо шлюб був зареєстрований:

1) між усиновлювачем та усиновленою ним дитиною (зазначеним особам право на укладення шлюбу може надаватися лише судом);

2) між двоюрідними братом та сестрою;

3) між тіткою, дядьком та племінником, племінницею;

4) з особою, яка приховала свою тяжку хворобу або хворобу, небезпечну для другого з подружжя і (або) їхніх нащадків;

5) з особою, яка не досягла шлюбного віку і якій не було надано право на шлюб.

Однак шлюб не може бути визнаний недійсним у разі вагітності дружини або народження дитини у осіб, що передбачені в пунктах 1, 2, 4 ч. 1 ст. 41 Сімейного кодексу, або якщо той, хто не досяг шлюбного віку, досяг його або йому було надано право на шлюб.

Шлюб, визнаний судом недійсним, є недійсним із дня його державної реєстрації. У разі визнання шлюбу недійсним відновлюється становище, що існувало до його укладення. Особи, які перебували у недійсному шлюбі, не набувають тих прав та обов'язків, що виникають у подружжя.

Якщо протягом недійсного шлюбу особи набули майно, то воно вважається таким, що належить їм на праві спільної часткової власності, а розмір часток кожного з них визначається відповідно до їхньої участі у придбанні цього майна своєю працею та коштами.

Особа, яка не знала і не могла знати про перешкоди до реєстрації шлюбу, має право в судовому порядку на поділ майна, набутого у недійсному шлюбі, як спільної сумісної власності подружжя, на проживання у житловому приміщенні, в яке вона поселилася у зв'язку з недійсним шлюбом, а також на аліменти, як при дійсному шлюбі, та на прізвище, яке вона обрала при реєстрації шлюбу.

Діти, народжені у недійсному шлюбі, мають такі самі права та обов'язки, що й діти, які народилися у дійсному шлюбі.

Від визнання шлюбу недійсним треба відрізняти "неукладений" шлюб.

Неукладеним вважається такий шлюб, який зареєстрований у відсутності нареченої і (або) нареченого, чи зареєстрований за підробленими документами або за документами, що не належать нареченому або нареченій.

Анулювання запису про такий шлюб в органі РАЦСу проводиться за рішенням суду за заявою заінтересованої особи, а також за заявою прокурора.

Неукладений шлюб не породжує жодних прав та обов'язків.

Встановлення режиму окремого проживання (сепарація)

Цей режим встановлюється судом або за спільною заявою подружжя, або за позовом одного з них (стаття 119 СК). Підстава – небажання або неможливість проживати спільно. Передбачається, що такий режим є тимчасовим, і за ним слідує або поновлення нормальних подружніх відносин, або розірвання шлюбу. Законодавство України  передбачає два наслідки встановлення режиму окремого проживання:

1)      майно набуте за час шлюбу не буде вважатися таким, що було набуте у шлюбі (відповідно буде вважатися не спільним, а власністю того з подружжя, хто його набув);

2)      дитина, народжена після спливу 10 місяців з моменту встановлення сепарації, не буде вважатися такою, що походить від чоловіка. Відповідно, якщо чоловік у шлюбі є батьком дитини, то він буде писати окремо заяву про те, що він визнає себе батьком дитини. Якщо батьком дитини є інший чоловік, то він разом матір’ю дитини буде записаний за його заявою батьком дитини. Згода на такий запис чоловіка, з яким ще залишається перебувати мати дитини, не потрібно.

**Лекція 5. Особисті немайнові права та обов»язки подружжя**

1. **Поняття та загальна характеристика особистих немайнових прав та обов’язків подружжя.**
2. **Види особистих немайнових прав і обов’язків подружжя**

Новий СК дещо розширив коло особистих немайнових прав подружжя. Насамперед це сталось завдяки введенню в СК права на материнство та батьківство. Аналізуючи ст. 49 та деякі інші статті СК, можна дати наступне визначення материнства в праві. Право на материнство. Материнство - це забезпечена законом можливість жінки здійснювати репродуктивну функцію (народжувати здорових дітей), належним чином утримувати їх та виховувати в дусі поваги до прав та свобод інших людей, любові до своєї сім'ї та родини, свого народу, своєї Батьківщини. Материнство як правове явище потрібно розглядати в широкому та вузькому розумінні. Материнство в широкому правовому розумінні - це врегульовані законодавчими нормами суспільні відносини, спрямовані на захист інтересів матері і дитини, їх майнову і моральну підтримку. Материнство в широкому розумінні включає не тільки заходи державного впливу, а й деякі особисті права жінки як дружини. Про таке поєднання свідчить п. 3 ст. 49 СК, в якому зазначається, що позбавлення жінки можливості народити дитину (репродуктивної функції) у зв'язку з виконанням нею конституційних, службових, трудових обов'язків або в результаті протиправної поведінки щодо неї є підставою для відшкодування завданої їй моральної шкоди.

Включення в систему особистих немайнових прав права жінки на відшкодування моральної шкоди за позбавлення її можливості народити дитину автоматично відносить кошти, одержані за таке відшкодування, до особистої власності дружини. А у разі відшкодування моральної шкоди чоловікові за позбавлення його можливості здійснення репродуктивної функції - до особистої приватної власності чоловіка (п. 4 ст. 57 СК).

Зміст цього особистого немайнового права подружжя становлять правомочності дружини з приводу прийняття рішення про те, мати чи не мати дитину. Якщо дружина забажає мати дитину, а чоловік буде проти цього або виявиться нездатним до зачаття дитини - це може бути причиною розірвання шлюбу. Право на материнство як сімейне право включає в себе також певні обов'язки іншого з подружжя. Вагітній дружині мають бути створені у сім'ї умови для збереження її здоров'я та народження здорової дитини. Дружині-матері мають бути створені у сім'ї умови для поєднання материнства із здійсненням нею інших прав та обов'язків.

Право на батьківство. Батьківство в праві визначається як факт походження дитини від певного чоловіка, юридичне посвідчений записом в державних органах РАЦСу про народження. Право на батьківство, як і право на материнство, є юридичним правом людини. Тому ці особисті немайнові права подружжя, хоч і регулюються різними статтями СК, але фактично виступають єдиним правом подружжя. Стаття 50 СК, у якій закріплено право на батьківство, має багато спільного зі ст. 49 СК. Якихось суттєвих відмінностей, крім тих, що зумовлені фізіологічними особливостями жінки та чоловіка і соціальним станом жінки-матері, ці статті не мають. Що ж до практики розірвання шлюбу за мотивом бездітності, то у зв'язку з тим, що такі шлюби розриваються, як правило, в органах РАЦСу, судова практика щодо таких спорів незначна.

Право дружини та чоловіка на повагу до своєї індивідуальності. Індивідуальність особи - це неповторна своєрідність людини. Індивідуальність є невід'ємною частиною її фізичного буття. Вона робить людину не абстрактною особою, а окремим, неповторним, своєрідним членом суспільства. Індивідуальність чоловіка і жінки є запорукою їх любові і лежить в основі створення сім'ї. Якщо шлюб заснований на любові, то початковим моментом такого шлюбу є вільна згода подружжя на певні самообмеження. В такому шлюбі, на що звертав увагу Гегель, з одного боку, є небажання особи бути самостійною тільки для себе, бо індивідуалізм створює почуття недостатності і неповноти, а з другого, є те, що одна особа знаходить себе в особі іншій і навпаки. Об'єднуючись у сім'ю, кожен з подружжя передає частку своєї індивідуальності іншому, одержуючи взамін його частку. Через те в щасливих сім'ях не виникає питань щодо поваги до індивідуальності одного з подружжя з боку іншого. Така повага вважається природною і не потребує повсякденного нагадування. Стаття 51 СК, в якій зазначено, що дружина та чоловік мають рівне право на повагу до своєї індивідуальності, своїх звичок та уподобань, по своїй суті затверджує стан сім'ї, в якій відсутня любов між подружжям. Включивши цю статтю до СК, законодавець, не бажаючи цього, змішав моральні й духовні цінності, що лежать в основі стосунків між подружжям, з правами громадян як суб'єктів конституційного чи цивільного права. У тих сім'ях, де немає взаєморозуміння, де кожен із подружжя живе своїм індивідуальним життям, виникає потреба в праві на повагу до своєї індивідуальності, своїх звичок та уподобань. Але народна мудрість говорить, що милим бути не присилуєш.

Право дружини та чоловіка на фізичний та духовний розвиток. Фізичний розвиток - це процес, спрямований на зміцнення здоров'я, гармонійне удосконалення форм і функцій організму людини. Такий розвиток може відбуватись завдяки заняттям фізичними вправами, гігієні праці та побуту тощо. Здійснюючи закріплене в ст. 52 СК рівне право на фізичний розвиток, подружжя має створювати в сім'ї належні умови для такого розвитку. Це - не тільки заняття спортом, а й дотримання чистоти в оселі, удосконалення знарядь праці і побуту, спрямовування зусиль на позбавлення негативних звичок, здійснення інших заходів щодо зміцнення фізичного розвитку кожного з подружжя. Духовний розвиток можна розуміти як діяльність, спрямовану на пізнання духовних багатств, накопичених людством.

Право на вибір прізвища та на його зміну. До особистих немайнових прав подружжя, які виникають у зв'язку зі вступом до шлюбу, закон відносить право на вибір прізвища. Це право виникає ще до реєстрації шлюбу. Стаття 35 СК, яка регулює відносини, пов'язані з вибором прізвища майбутнім подружжям, винесена за межі особистих немайнових прав та обов'язків подружжя, але це суто формальний бік справи, бо вирішується це питання під час реєстрації шлюбу. Згідно зі ст. 35 СК наречені мають право обрати прізвище одного з них як спільне прізвище подружжя або надалі іменуватися дошлюбними прізвищами. Питання про вибір прізвища вирішується на засадах рівності сторін. Якщо при виборі прізвища між нареченими виникнуть непорозуміння, то працівник органу РАЦСу залишає подружжю їх дошлюбні прізвища.

Пункт 2 ст. 35 СК надає право нареченим приєднати до свого прізвища прізвище нареченого, нареченої. Якщо вони обоє бажають мати подвійне прізвище, за їхнім бажанням визначається, з якого прізвища воно буде починатися. Складання більше двох прізвищ не допускається, якщо інше не випливає із звичаю національної меншини, до якої належить наречена і(або) наречений. Якщо на момент реєстрації шлюбу прізвище нареченої (нареченого) вже є подвійним, вона (він) має право замінити одну із частин свого прізвища на прізвище другого. Прізвище, одержане при реєстрації шлюбу, подружжя зберігає протягом усього життя. Припинення шлюбу внаслідок смерті одного з подружжя або оголошення його померлим не створює для іншого обов'язку змінити прізвище. Поновити дошлюбне прізвище особа вправі при розірванні шлюбу. Крім того, на підставі ст. 53 СК дружина чи чоловік, якщо при реєстрації шлюбу вони зберегли дошлюбні прізвища, мають право подати до органу РАЦСу, який зареєстрував їхній шлюб, або відповідного органу за місцем їхнього проживання заяву про обрання прізвища одного з них як їхнього спільного прізвища або про приєднання до свого прізвища прізвища другого з подружжя. У разі зміни прізвища орган РАЦСу видає нове Свідоцтво про шлюб.

Право дружини та чоловіка на розподіл обов'язків та спільне вирішення питань життя сім'ї. До особистих немайнових прав подружжя ст. 54 СК відносить право дружини та чоловіка розподіляти обов'язки та спільно вирішувати питання життя сім'ї. Закон формулює зазначені в названій статті особисті немайнові права подружжя, виходячи з принципу рівності прав та обов'язків чоловіка і жінки у шлюбі. Принцип рівності чоловіка і жінки є одним із основних принципів регулювання сімейних відносин, він ґрунтується на визнанні рівних цінностей подружжя у шлюбних відносинах. Практичною стороною цього принципу є те, що кожен з подружжя має рівні правові можливості при набутті, здійсненні та захисті своїх прав. Правозастосовчі органи при вирішенні спорів між подружжям мають неодмінно дотримуватись рівності прав та обов'язків учасників спору. Пункт 1 ст. 54 СК покладає на подружжя право розподіляти між собою обов'язки в сім'ї. Згідно з цим пунктом рівність подружжя передбачається не в рівності уже розподілених обов'язків, а в можливості на паритетних засадах вирішувати питання про такий розподіл. Подружжя може влаштувати своє життя таким чином, коли чоловік буде певний час відсутнім за місцем спільного проживання, а дружина в цей час буде виконувати всю домашню роботу, але якщо дружина не погодиться на такий розподіл праці, то примусити її до цього чоловік не зможе.

Право дружини та чоловіка на особисту свободу. Згідно зі ст. 56 СК змістом особистої свободи кожного з подружжя є право: - на вибір місця свого проживання; - на припинення шлюбних відносин; - на вжиття заходів, які не заборонені законом і не суперечать моральним засадам суспільства, щодо підтримання шлюбних відносин. Право подружжя на вибір місця проживання законом віднесено до особистих немайнових прав кожного із подружжя. Хоча за звичайних умов сімейного життя подружжя проживає сумісно. Саме сумісне проживання створює необхідні передумови для розвитку сім'ї та здійснення її функцій (ведення спільного господарства, виховання дітей, вирішення інших немайнових та майнових питань, що виникають під час шлюбу). Виходячи з цього, закон України не передбачає інституту роздільного проживання подружжя, хоча кожному з них надає право вибору місця свого проживання. Цим самим законодавець заперечує будь-яку можливість примусу подружжя до сумісного проживання і підкреслює, що шлюб не звужує кола особистих прав громадян і не обмежує їх правоздатності.

У житті зустрічаються випадки, коли за тих чи інших обставин подружжя сумісно не проживає. Це можуть бути професійні інтереси чоловіка чи жінки, інтереси їхніх дітей (необхідність лікування, догляд і нагляд за ними). Роздільне проживання може зумовлюватись також іншими обставинами. Необхідно врахувати й те, що роздільне проживання подружжя може свідчити про фактичне припинення шлюбних відносин між ними. Якщо це буде встановлено, то на підставі п. 6 ст. 57 СК суд має визнати особистою приватною власністю дружини чи чоловіка майно, набуте кожним з них за час такого роздільного проживання.

Право на припинення шлюбних відносин хоч і належить до особистих немайнових прав подружжя, але має свою специфіку. По-перше, волевиявлення подружжя чи одного з них недостатньо для припинення шлюбних відносин. Необхідно ще й рішення компетентного державного органу про розірвання шлюбу. По-друге, не завжди волевиявлення подружжя чи одного з них є підставою для винесення такого рішення. Суд може відмовити в задоволенні позову. По-третє, волевиявлення подружжя може ставитись під сумнів шляхом вжиття судом заходів щодо примирення учасників спору, якщо це не суперечить моральним засадам суспільства (ст. 111 СК). По-четверте, при розірванні шлюбу мають враховуватись інтереси й інших осіб, насамперед малолітніх дітей і дітей-сиріт (п. 1 ст. 112 СК). По-п'яте, закон передбачає випадки, коли один із подружжя протягом певного проміжку часу взагалі не може здійснити особистого немайнового права про припинення шлюбних відносин. Так, позов про розірвання шлюбу не може бути пред'явлений протягом вагітності дружини та протягом одного року після народження дитини (п. 2 ст. 110 СК). По-шосте, розірвання шлюбу допускається і без врахування волі одного з подружжя. Наприклад, розірвання шлюбу з особою, засудженою за вчинення злочину до позбавлення волі на строк не менш як три роки, допускається лише за заявою того із подружжя, хто знаходиться на волі (ст. 107 СК). Зазначені особливості здійснення особистого немайнового права подружжя на припинення шлюбних відносин зумовлені насамперед тим, що при розірванні шлюбу необхідно вирішувати два діаметрально протилежних завдання - забезпечити особисту свободу кожного із подружжя і зміцнити сім'ю.

До особистих немайнових прав можуть бути віднесені також інші права подружжя, передбачені законодавством про шлюб та сім'ю, а саме: право на поновлення шлюбу після його розірвання (ст. 117 СК), права, пов'язані з визначенням походження дитини (ст. ст. 123, 124 СК), усиновленням (ст. 207 СК) тощо. Поряд з особистими немайновими правами кожний із подружжя має й особисті обов'язки. Перш за все, ці обов'язки пов'язані з турботою про сім'ю. Так, згідно зі ст. 55 СК дружина та чоловік зобов'язані спільно піклуватися про побудову сімейних стосунків між собою та іншими членами сім'ї на почуттях взаємної любові, поваги, дружби, взаємодопомоги. Кожен із подружжя зобов'язаний утверджувати в сім'ї повагу до матері та батька. Дружина та чоловік відповідальні один перед одним, перед іншими членами сім'ї за свою поведінку в ній, зобов'язані спільно дбати про матеріальне забезпечення сім'ї. Загальним обов'язком кожного з подружжя є утримання від дій, спрямованих на примушування до припинення шлюбних відносин, їх збереження, в тому числі - примушування до статевого зв'язку за допомогою фізичного або психічного насильства (п. 4 ст. 56 СК). Підбиваючи підсумки загальної характеристики особистих немайнових прав та обов'язків подружжя, необхідно підкреслити, що ці права виникають у зв'язку з укладанням шлюбу. Більшість з них діє у вигляді законодавчих принципів побудови сім'ї. Захист цих прав не завжди має реально-правовий характер. Невиконання будь-ким із подружжя обов'язку не порушувати особистих немайнових прав іншого з подружжя може бути підставою розірвання шлюбних відносин.

**Лекція 6. Майнові правовідносини подружжя**

1. **Правовий режим майна, що є особистою приватною власністю подружжя.**
2. **Правовий режим спільної сумісної власності подружжя.**

Укладення шлюбу є, мабуть, однією з найприємніших подій у житті людини і навряд чи хтось із наречених у цей час обтяжує себе роздумами про те, яким після реєстрації шлюбу буде правовий режим їхнього майна. Також цілком природно, що переважна більшість людей піклується про свою другу половинку без жодних спонукань з боку законодавства, намагаючись забезпечити своїй сім’ї матеріальний добробут. Проте, як і з кожного загального правила, на жаль, існують винятки і з наведеного твердження - окремі особи вперто не бажають добровільно виконувати свої як особисті немайнові обов’язки перед іншим з подружжя, так і не допомагають йому матеріально, насправді маючи таку можливість. Звісно, примусити людину до прояву любові неможливо, а от зобов’язати її матеріально забезпечувати свою дружину чи чоловіка - цілком реально (навіть у разі подальшого розлучення). Проте спершу ознайомимося з положеннями Сімейного кодексу України (далі - СК), які присвячені врегулюванню правового режиму майна подружжя й автоматично починають діяти з моменту реєстрації шлюбу.

Роздільне та спільне майно

Як відомо, майно, що належить подружжю, поділяється на спільну сумісну та роздільну (приватну) власність. Зазвичай, найбільшу частину майна подружжя, що належить чоловікові та дружині на праві особистої приватної власності, становить майно, яке було набуте ними до шлюбу (тобто до моменту його реєстрації). Наприклад, якщо квартира належала жінці до укладення шлюбу, то й після його реєстрації вона залишиться її особистою приватною власністю (навіть якщо там проживатиме і її чоловік). Проте, звісно, це не означає, що все майно, набуте вже після реєстрації шлюбу, матиме статус спільного сумісного - особиста приватна власність кожного з подружжя продовжує збільшуватися й після укладення шлюбу. Так, досить поширеною підставою її набуття є отримання майна в якості спадщини чи подарунка. Але при цьому слід зважати на те, що дарунки можуть стати як особистою приватною власністю чоловіка чи дружини, так і спільною сумісною власністю подружжя: у разі, коли майно подароване одному з подружжя, воно буде вважатися роздільним і належатиме на праві особистої приватної власності тільки тому, кому було подаровано; якщо ж майно подароване обом з подружжя (наприклад, на весілля чи його річницю), воно буде належати до їх спільного майна.

Крім вже згаданих випадків набуття майна кожним з подружжя до шлюбу або на підставі договору дарування чи в порядку спадкування, за правилами ст. 57 СК особистою приватною власністю дружини та чоловіка слід вважати:

 майно, набуте нею, ним за час шлюбу, але за кошти, які

належали їй, йому особисто;

 речі індивідуального користування, в тому числі коштовності, навіть тоді, коли вони були придбані за рахунок спільних коштів подружжя;

 премії, нагороди, які вона, він одержали за особисті заслуги (щоправда, суд може визнати за другим з подружжя право на частку цієї премії чи нагороди, якщо буде встановлено, що він своїми діями (веденням домашнього господарства, вихованням дітей тощо) сприяв її одержанню;

 кошти, одержані як відшкодування за втрату (пошкодження) речі, яка їй, йому належала, а також як відшкодування завданої їй, йому моральної шкоди;

 страхові суми, одержані нею, ним за обов'язковим особистим страхуванням, а також за добровільним особистим страхуванням, якщо страхові внески сплачувалися за рахунок коштів, що були особистою приватною власністю кожного з них.

Усе ж інше майно, набуте подружжям за час шлюбу, відповідно до ст. 60 СК належить дружині та чоловікові на праві спільної сумісної власності незалежно від того, що один з них не мав з поважної причини (ведення домашнього господарства, догляд за дітьми, хвороби тощо) самостійного заробітку. При цьому не має жодного значення, якими були юридичні підстави його набуття - купівля, обмін, придбання в кредит тощо (звісно, окрім вже згаданих випадків отримання майна у подарунок чи у спадщину). Також все одно, на ім’я кого з подружжя було придбане майно, - важливим є лише те, що це сталося під час шлюбу.

Режим спільності майна подружжя означає, що майно, набуте подружжям за час шлюбу, завжди вважатиметься спільним (якщо тільки інше не встановлено домовленістю сторін); подружжя має рівні права щодо майна, яке належить їм на праві спільної сумісної власності; майно належить подружжю без визначення часток кожного з них у праві власності; доти, поки не буде доведено протилежне, вважається, що кожен з подружжя, який здійснює правочини щодо розпорядження спільним майном, діє в інтересах подружжя.

Слід мати на увазі, що сімейним законодавством передбачені обставини, за яких майно кожного з подружжя, тобто те, що належить їм на праві приватної особистої власності (придбане до реєстрації шлюбу, отримане в дар, успадковане тощо), може бути визнане їх спільною сумісною власністю. Так, у ст. 62 СК зазначено, що у випадку, коли майно дружини чи чоловіка за час шлюбу істотно збільшилося у своїй вартості внаслідок спільних трудових чи грошових затрат другого з подружжя, воно може бути визнане судом спільною сумісною власністю подружжя (наприклад, будинок, який до реєстрації шлюбу належав одному з подружжя, але потім, вже під час шлюбу, був перебудований чи капітально відремонтований внаслідок спільних трудових та матеріальних затрат як чоловіка, так і дружини).

Права та обов’язки подружжя по утриманню

Серед майнових обов’язків чоловіка та дружини сімейне законодавство передбачає зобов'язання подружжя матеріально підтримувати один одного у шлюбі (ст. 75 СК). Таке зобов'язання виникає у подружжя з моменту реєстрації шлюбу. При цьому не має значення, проживають подружжя разом чи окремо.

Право на утримання (аліменти) має той із подружжя, який є непрацездатним та потребує матеріальної допомоги, за умови, що другий із подружжя може надавати матеріальну допомогу. Нагадаємо, що непрацездатними вважаються особи, які досягли пенсійного віку (жінки — 55 років, чоловіки — 60 років) або є інвалідами І, II чи ІІІ групи. Але сама по собі непрацездатність недостатня для виникнення права на утримання - той з подружжя, який є непрацездатним, повинен одночасно потребувати матеріальної допомоги (він вважатиметься таким, якщо заробітна плата, пенсія, доходи від використання його майна, інші доходи не забезпечують  йому прожиткового мінімуму, встановленого законом, - на сьогодні, як зазначено у ст. 62 Закону України ”Про Державний бюджет України на 2007 рік”, прожитковий мінімум для осіб, що втратили працездатність, становить 380 грн, а з 1 квітня збільшиться до 387 грн).

У ст. 84 СК особливо підкреслюється право на матеріальне утримання дружини під час вагітності та протягом трьох років (якщо дитина має вади фізичного або психічного виду - шести років) після народження дитини, за умови, що дитина проживає разом з нею, а чоловік в змозі надавати утримання (при цьому матеріальне становище дружини значення вже не має).

Слід звернути увагу, що право особи на утримання, яке виникло у неї за час шлюбу, не припиняється і у разі розірвання шлюбу - відповідно до ст. 76 СК після розірвання шлюбу особа має право на утримання, якщо вона стала непрацездатною до розірвання шлюбу або протягом одного року від дня розірвання шлюбу та потребує матеріальної допомоги і якщо її колишній чоловік (його колишня дружина) може надавати таку допомогу. Крім цього, особа має право на утримання і тоді, коли вона стала інвалідом після спливу одного року від дня розірвання шлюбу, якщо її інвалідність була результатом протиправної поведінки щодо неї колишнього подружжя під час шлюбу. А за умови, що на момент розірвання шлюбу жінці чи чоловікові до досягнення встановленого законом пенсійного віку залишилося не більш як п'ять років, а їх спільне життя у шлюбі тривало не менше десяти років, вона (він) матимуть право на утримання після досягнення пенсійного віку.

Як зазначено у ст. 79 СК, аліменти присуджуються за рішенням суду з моменту подання позовної заяви. Згідно з правилами підсудності, встановленими у ст. 109-110 Цивільного процесуального кодексу України (далі - ЦПК), позов про стягнення аліментів може бути пред'явлений як за місцем проживання стягувача аліментів, так і за місцем проживання відповідача. Якщо місце проживання відповідача невідоме, суд виносить ухвалу про його розшук, який проводиться органами міліції, а витрати на його проведення стягуються з відповідача в дохід держави за рішенням суду (ст. 78 ЦПК).

Зміни, пов’язані зі здоров’ям, матеріальним чи сімейним становищем одного з подружжя, який сплачує або одержує аліменти, можуть суттєво вплинути на ступінь його забезпеченості засобами до існування. Це дає право зацікавленій особі звертатися до суду з вимогою про зміну розміру аліментів. Так, відповідно до ст. 82 СК суд може звільнити одного з подружжя від обов’язків утримувати іншого, якщо буде встановлено, що одержувач аліментів перестав потребувати матеріальної допомоги чи платник аліментів більш неспроможний надавати матеріальну допомогу. Також рішенням суду може бути позбавлено одного з подружжя права на утримання або обмежено його певним строком, якщо подружжя перебувало у шлюбних відносинах нетривалий час; непрацездатність того з подружжя, хто потребує матеріальної допомоги, виникла в результаті вчинення ним умисного злочину; непрацездатність або тяжка хвороба того з подружжя, хто потребує матеріальної допомоги, була прихована від другого з подружжя при реєстрації шлюбу; одержувач аліментів свідомо поставив себе у становище такого, що потребує матеріальної допомоги. Правила про звільнення одного з подружжя від обов'язків утримувати другого або обмеження цього обов'язку визначеним строком (на розгляд суду) мають бути застосовані судом при розгляді справ по взаємному утриманню як під час перебування подружжя в шлюбі, так і після його припинення.

Автоматично ж право одного з подружжя на утримання припиняється у разі поновлення працездатності того з подружжя, що отримував аліменти, а також його вступу до повторного шлюбу. У таких випадках право на утримання припиняється від дня настання зазначених обставин, а якщо після припинення права на утримання виконання рішення суду про стягнення аліментів буде продовжуватися, всі суми, одержані як аліменти, вважатимуться такими, що одержані без достатньої правової підстави, і підлягатимуть поверненню у повному обсязі (але не більш як за три роки).

Шлюбний договір

Правила сімейного законодавства щодо врегулювання майнових відносин подружжя можуть бути скориговані у шлюбному договорі - відповідно до змісту ст. 93 СК шлюбним договором можуть регулюватися майнові відносини подружжя, визначатися їхні майнові права та обов’язки по відношенню один до одного та до дітей. Проте особисті відносини між подружжям та дітьми предметом шлюбного договору бути не можуть.

Варіанти зміни законодавчих правил регулювання майнових відносин у шлюбному договорі досить різноманітні. Так, сторони шлюбного договору можуть домовитися про непоширення на майно, набуте ними під час шлюбу, режиму спільної сумісної власності, і вважати його особистою приватною власністю кожного з них; про можливий порядок поділу майна, в тому числі й у разі розірвання шлюбу та застосування майнових санкцій у випадку розлучення; про надання одному з подружжя утримання незалежно від його непрацездатності й потребування матеріального забезпечення тощо. При подальшому вирішенні спору між подружжям з наведених питань, які врегульовані у шлюбному договорі, суд буде керуватися саме його положеннями, а не диспозитивними нормами сімейного законодавства.

У ст. 92 СК встановлено, що шлюбний договір може бути укладений як між подружжям, так і між особами, які подали заяву про реєстрацію шлюбу. Згідно зі ст. 94 СК шлюбний договір має бути укладений у письмовій формі та посвідчений нотаріально. При цьому, якщо шлюбний договір було укладено до моменту реєстрації шлюбу, він набирає чинності з моменту реєстрації шлюбу, а якщо шлюбний договір було укладено подружжям - з моменту його нотаріального посвідчення. У разі ж невиконання одним із подружжя майнового зобов’язання, взятого на себе шлюбним договором, інша сторона зможе стягнути належне їй відповідно до умов шлюбного договору на підставі виконавчого напису нотаріуса.

**Лекція 7. Права та обов’язки матері, батька і дитини**

**Визначення походження дитини**

1. **Походження як підстава виникнення правовідносин між батьками та дітьми. Правила реєстрації народження дитини.**
2. **Особисті немайнові права і обов’язки дітей.**
3. **Підстави, порядок та правові наслідки позбавлення батьківських прав.**

Для того, щоб юридично виникав зв’язок між батьками та дітьми, необхідно, щоб народження дитини та її походження від конкретних осіб (як акт цивільного стану) був зареєстрований. Отже, народження дитини підлягає державній реєстрації. Органи реєстрації – ті ж, які реєструють шлюб, а саме:

* відділи державної реєстрації актів цивільного стану районних. Міських управлінь юстиції;
* виконавчі комітети сільських, селищних, міських (крім міст обласного значення) рад;
* дипломатичні представництва та консульські установи (якщо дитина народилася за кордоном).

Реєстрація має бути проведена не пізніше 1 місяця з дня народження дитини (ст.. 144 СК). Реєстрація відбувається за місцем народження дитини або місцем проживання (реєстрації) батьків.

Відповідальність за прострочення – від 1 до 3 неоподаткованих мінімумів (212-1 КУпАП, Кодекс України про адміністративні правопорушення).

До реєстрації у батьків наступний обов’язок – забрати дитину з пологового будинку.  Невиконання цього обов’язку без поважної причини – п.1. ст.1 ст. 164 СК, якщо не забрали і протягом 6 місяців не виявляли батьківського піклування – може бути позбавлена батьківських прав через суд.

Визначення імені дитини. Прізвища, імені та по батькові. Законодавство не містить обмежень, переліку імен, які можуть давати батьки своїм дітям. Дозволяється дати два імені. Прізвище дитини – за прізвищем батьків, якщо різні прізвища, то або одного з них, або подвійне.

Визначення походження дитини.

Від матері. Діє презумпція материнства («жінка, яка народила дитину, є її матір’ю). Виняток – сурогатне материнство. Інструкція МОЗ про порядок застосування ДРТ (допоміжних репродуктивних технологій), від 23.12.2008 року. Тільки подружжя (особи,які перебувають у зареєстрованому шлюбі) та за наявності медичних показань.

Конвенція про права людини і біомедицину (1997 року). Підписана Україною 22.03.2002 року, але не ратифікована. Стаття 21 цієї Конвенції передбачає заборону використання людського тіла або його частини не можуть використовуватися для отримання фінансової вигоди. Поки ця Конвенція не стала обов’язковою на території України, можна передбачати оплату сурогатній матері за те, що вона виносить та народить дитину сімейній парі, яка не може мати через проблеми зі здоров’ям жінки, дітей.

Договір сурогатного материнства – закон не місить обов’язку нотаріального посвідчення договору, тому такий договір може укладатися у простій письмовій формі. Після народження дитини, до державної реєстрації її народження потрібно отримати нотаріальну засвідчену згоду жінки, що народила дитину на те, щоб батьками дитини були записані біологічні батьки.

Коли жінка народжує дитину у пологовому будинку, то при виписці їй надається медичне свідоцтво, на підставі якого до свідоцтва про народження вносяться відомості про матір дитини.

Випадок, коли жінка не народжує у пологовому будинку.

Порядок підтвердження факту народження дитини поза закладом охорони здоров’я Постанова КМУ від 09.01.2013 року. Порядок створення комісії                                     з підтвердження цього факту – при управліннях охорони здоров’я (не менше 5-ти осіб). Затверджено 01.08.2013 року.

Походження дитини від батька. Є варіанти, які залежать від того, чи перебуває мати дитини у шлюбі із батьком дитини.

1. Мати та батько дитини перебувають у шлюбі (стаття 122 СК). Діє презумпція батьківства – «батьком дитини є чоловік, з яким мати перебуває у шлюбі». Ця презумпція діє у строк 10 місяців після припинення шлюбу, визнання шлюбу недійсним. Якщо батьком дитини є інша особа і всі з цим погоджуються – подається потрійна заява. Чоловік жінки та сама дружина, що він погоджується, що не є батьком. Та жінки та іншого чоловіка, що вони визнають, що чоловік, з яким жінка не перебуває у шлюбі, є батьком дитини. Плюс якщо в межах десятимісячного строку було укладено повторний шлюб, то батьком дитини вважається чоловік, з яким жінка перебуває у повторному шлюбі (стаття 124 СК).
2. У шлюбі не перебувають, але погоджується обидва (і мати, і батько), що саме цей чоловік є батьком народженої дитини. Спільна заява до органу РАЦСу.
3. Не перебувають у шлюбі і один з них не погоджується із батьківством конкретного чоловіка. Відповідно виникає спір, який вирішує суд. ПЕРЕД подачею заяви до суду мати (або той, хто дитиною опікується) реєструє дитину. При цьому є особливість реєстрації дитини, якщо мати у шлюбі не перебуває і батько відмовляється добровільно визнати своє батьківство. Відповідно дитина реєструється за прізвищем матері. Щодо батька (запису у графі про батька), то його прізвище та громадянство вказуються такі ж як і прізвище і громадянство матері. Що стосується імені та по батькові «батька», то вони зазначаються за вказівкою матері. Про це робиться відмітка і у книзі запису реєстрації актів цивільного стану. Це важливо, тому що довідка про те, що відомості про батька зроблені за вказівкою матері знадобиться цій жінці для: 1. отримання державної допомоги як одинокій матері. ЗУ «Про державну допомогу сім’ям з дітьми» 21.11.1992 року отримує статус «одинокої матері». 2. У разі виїзду за кордон, щоб не подавати нотаріально засвідчену згоду батька (якого юридично немає), подається ця довідка. 3. Для того, щоб зареєструвати дитину необхідно, теж згоду батька (до 14 років дитини).

Отже, якщо фактичний батько не визнає свого батьківства або мати не погоджується на запис чоловіка (з яким у шлюбі не перебуває), то визнання батьківства проводиться у судовому порядку. У разі, якщо батько живий – подається позов про визнання батьківства. Подає позов мати дитини, опікуни (піклувальники) дитини, самою дитиною, яка досягла повноліття та особою, яка вважає себе батьком дитини.

Які обставини мають бути доведені в ході розгляду цієї справи? Наявність кровного споріднення з дитиною. Підстави, що встановлюються судом. В залежності від того, народилася дитина до 01.01.2004 року чи після. Якщо До 01.01.2004 року – діяв КпШС (стаття 53), який передбачав підставами визнання батьківства – докази про спільне проживання та ведення спільного господарства під час вагітності та народження дитини, спільне виховання та утримання дитини та інші докази, що із достовірністю підтверджують визнання відповідачем дитини.

Відповідно до ст. 128 СК (для дітей, народжених після 1 січня 2004 року) – будь-які відомості, які свідчать про наявність кровного споріднення. Крім зазначених вище відомостей, проводяться експертизи:

* акушерсько-гінекологічна (для встановлення ймовірного строку зачаття дитини).
* судово-медична експертиза (за групою крові – ця експертиза може виключити ймовірність батьківства, що чоловік не може бути батьком, але підтвердити факт батьківства не може).
* Генно-дактилоскопічна експертиза (99,99% вірогідність). Аналіз 16 локусів (фрагментів ДНК) коштує приблизно 2300 грн.

У разі коли ухилення сторони у  справі  зазначеної  категорії  від  участі  в  експертизі  або від подання необхідних матеріалів, документів тощо унеможливлює її проведення,  суд відповідно до ст. 146  Цивільного процесуального кодексу може визнати факт,  для з’ясування якого її було призначено,  або відмовити в його визнанні (залежно від того, хто  зі  сторін  ухиляється,  а  також яке значення має для них ця експертиза).  Якщо відповідач у такій справі ухиляється від участі у  проведенні  судово-біологічної  (судово-генетичної) експертизи, суд вправі постановити ухвалу про його примусовий привід. Так визначає і Постанова Пленуму Верховного Суду України від 15.05.2006 року «Про застосування судами окремих норм Сімейного кодексу України щодо батьківства,материнства та стягнення аліментів»  <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v0003700-06> .

Якщо батько (біологічний) на момент встановлення у судовому порядку помер, то подається до суду заява про встановлення факту батьківства (справа окремого провадження – відсутній спір про право). Такі випадки можливі у разі, якщо мати дитини, хочу щоб її дитина спадкувала у першу чергу після смерті свого батька. А для цього необхідно встановити юридично батьківство цього покійного чоловіка. Якщо ж у нього є інші спадкоємці, то у разі наявності спору (їхнього небажання ділитися спадщиною) встановлення факту батьківства спадкодавця буде проводитися при вирішення спору визнання права на спадщину, де будуть залучені усі спадкоємці.

Оспорювання батьківства (материнства)

Оспорювання   батьківства   можливе  тільки  після реєстрації народження дитини і до досягнення нею повноліття (18 років),  а  в разі її смерті не допускається.     Оспорити батьківство мають право особа,  яка записана батьком дитини  в  Книзі реєстрації народжень – шляхом пред’явлення позову про виключення відомостей  про  неї  як батька  з  актового  запису про народження дитини,  а також жінка, котра народила дитину в шлюбі  (ст.  138  СК),  –  звернувшись  із позовом  про виключення із цього запису відомостей про її чоловіка як батька дитини.     Предметом доказування  в таких справах є відсутність кровного споріднення між особою,  записаною  батьком,  і  дитиною.  У  разі доведеності  цієї обставини суд постановляє рішення про виключення оспорених відомостей з актового запису про народження дитини.     При цьому  відповідні вимоги жінки суд може задовольнити лише за умови подання іншою особою заяви про своє  батьківство.  Особа, яка в момент реєстрації її батьком дитини знала,  що не є таким, а також особа, котра дала згоду на штучне запліднення своєї дружини, не мають права оспорювати батьківство.     Для вимог чоловіка про виключення  відомостей  про  нього  як батька  з  актового запису про народження дитини позовної давності не встановлено,  а для вимог жінки про виключення з  цього  запису відомостей  про  її  чоловіка як батька позовна давність становить один рік і її перебіг починається з дня реєстрації дитини.

Після смерті особи,  записаної батьком дитини, оспорювання батьківства також допускається.  Якщо така особа померла до  народження  дитини,  оспорити батьківство мають право спадкоємці цієї особи за умови подання нею за життя заяви нотаріусу про невизнання свого батьківства.  У разі настання смерті особи після оспорення нею свого батьківства в суді її  спадкоємці  можуть  підтримати  позовну  заяву  відповідно  до

положень ст. 37 Цивільного процесуального кодексу про процесуальне правонаступництво в цивільних справах.  Коли ж померла особа не знала про те,  що її записано батьком дитини, оспорити батьківство вправі її спадкоємці першої черги за законом,  названі у ст.  1261  Цивільного  кодексу України: дружина, батьки й діти.     У зазначених   випадках   батьківство   оспорюється    шляхом пред’явлення позову про виключення відомостей про померлу особу як батька з актового запису про  народження  дитини.  Для  цих  вимог позовну давність не встановлено.

Особисті немайнові права та обов’язки дітей

Визначення місця проживання дитини

Батьки визначають місце проживання дитини спільно, якщо дитині не виповнилося 10 років. Після досягнення 10 років, дитина надає свою згоду з ким із батьків їй проживати, у разі, якщо батьки проживають окремо. З 14 років дитина самостійно приймає рішення, з ким із батьків вона буде проживати (стаття 161 СК).

Якщо між батьками існує спір щодо місця проживання дитини, його вирішує або орган опіки та піклування або суд. Орган опіки та піклування – це районні, районні у м. Києві та Севастополі державні адміністрації, виконавчі органи міських, районних у містах, сільських, селищних рад (як правило це окремі структурні підрозділи цих органів – щодо дітей це служби у справах дітей при РДА).

При визначенні місця проживання дитини враховується багато факторів, як от матеріальне забезпечення батьків, ставлення їх до дитини: участь у вихованні, утриманні; стан здоров’я дитини, інші обставини, що мають істотне значення.

Порядок реєстрації місця проживання та місце перебування ф.о. в Україні, Наказ МВС 22.11.2012 року (відповідно до Закону України «Про свободу пересування та вільний вибір місця проживання» той з батьків з ким дитина проживає зобов’язаний зареєструвати її місце проживання («прописати»)). У разі невиконання цієї вимоги батьки несуть адміністративну відповідальність – попередження або адмін. Штраф від одного до трьох неоподаткованих мінімумів доходів громадян (ст.. 199 Кодексу про адміністративні правопорушення)

Декларація прав дитини Генеральної асамблеї ООН від 20.11. 1959 року Принцип 6 Малолітня дитина не повинна, крім виключних випадків, бути розлучена із матір’ю. Ця норма також має враховуватися при визначенні з ким із батьків буде проживати дитина.

Участь батьків у вихованні дитини

Батьки питання щодо виховання дитини повинні вирішувати спільно. Якщо батьки проживають окремо, то:

1) той з батьків, хто проживає окремо від дитини має право на особисте спілкування із нею та зобов’язаний брати участь у її вихованні;

2) той з батьків, хто проживає з дитиною, не має право чинити перешкоди у спілкуванні дитини з іншим з батьків, за винятком випадків, коли таке спілкування негативно випливає на дитину;

3) батьки можуть домовитися про порядок здійснення батьківських прав та виконання обов’язків, уклавши між собою письмовий договір та посвідчивши його у нотаріуса.

Спори, що виникають між батьками можуть вирішуватися органами опіки та піклування або судом. Ці органи у своїх рішеннях прописують порядок участі батьків у вихованні дитини, визначають графік, періодичність побачень із дитиною, можливість спільного відпочинку, тощо.

Позбавлення батьків батьківських прав

У визначених законом (Сімейним кодексом) випадках, невиконання батьками своїх обов’язків чи зловживання правами може призвести до прийняття судом рішення про позбавлення матері та (або) батька батьківських прав.

Стаття 164 Сімейного кодексу містить вичерпний перелік підстав (їх шість), за яких суд може прийняти рішення про позбавлення батьківських прав. Розкриті, розтлумачені ці підстави у Постанові Пленуму Верховного Суду України від 30.03.2007 року «Про практику застосування судами законодавства про розгляді справ про усиновлення і про позбавлення та поновлення батьківських прав»  <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v0003700-07> .

Пункт 16 Постанови:

16. Особи можуть бути позбавлені батьківських прав лише  щодо

дитини,  яка  не  досягла вісімнадцяти років,  і тільки з підстав,

передбачених ст. 164 СК ( [2947-14](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2947-14) ).

1.   Ухилення батьків від виконання своїх  обов’язків  має  місце,

коли  вони  не піклуються про фізичний і духовний розвиток дитини,

її  навчання,  підготовку  до  самостійного  життя,  зокрема:   не

забезпечують необхідного харчування,  медичного догляду, лікування

дитини,  що негативно впливає на її фізичний розвиток як  складову

виховання;  не спілкуються з дитиною в обсязі,  необхідному для її

нормального  самоусвідомлення;  не  надають  дитині   доступу   до

культурних та інших духовних цінностей;  не сприяють засвоєнню нею

загальновизнаних  норм  моралі;  не  виявляють  інтересу   до   її

внутрішнього  світу;  не  створюють умов для отримання нею освіти.

Зазначені фактори,  як кожен окремо,  так і  в  сукупності,  можна

розцінювати  як ухилення від виховання дитини лише за умови винної

поведінки батьків, свідомого нехтування ними своїми обов’язками.

2.   Жорстоке поводження  полягає  у  фізичному   або   психічному

насильстві,    застосуванні    недопустимих   методів   виховання,

приниженні людської гідності дитини тощо.

3.  Хронічний алкоголізм батьків і захворювання їх на  наркоманію

мають бути підтверджені відповідними медичними висновками. Тут мається на увазі не просто зловживання алкоголем, а саме алкоголізм як хвороба.

4. Як експлуатацію   дитини  слід  розглядати  залучення  її  до

непосильної праці,  до заняття проституцією,  злочинною діяльністю

або примушування до жебракування. Ще в Постанові не тлумачаться такі підстави як:5.      не забрали дитину з пологового будинку або іншого закладу охорони здоров’я без поважної причини і впродовж шести місяців не виявляли до неї батьківського піклування;6.      засуджені за вчинення умисного кримінального правопорушення (злочину) щодо дитини.

Якщо позов  про  позбавлення  батьківських  прав заявлений із

декількох підстав,  суди повинні перевіряти  та  обґрунтовувати  в

рішенні кожну з них.

Позов до суду про позбавлення батьків батьківських прав може подати досить широке коло осіб (стаття 165 СК). Це – один з батьків, особа, у сім’ї якої проживає дитина, заклади, де дитина перебуває на утриманні; орган опіки та піклування, прокурор, а також сама дитина, яка досягла 14 років.

Правові наслідки позбавлення батьківських прав викладені в статті 166 СК:

* втрачає всі особисті немайнові права щодо дитини (право на спілкування з дитиною, на відібрання її у третіх осіб, визначення її місця проживання, на виховання тощо);
* перестає бути її законним представником (не може звертатися до відповідних органів за захистом прав дитини, не може надавати або заперечувати щодо правочинів, які має намір вчинити дитина або її законний представник – опікун чи другий з батьків, тощо);
* у майбутньому особа, позбавлена батьківських прав не може бути усиновлювачем, опікуном та піклувальником;
* не буде спадкувати у разі смерті дитини її майно;
* не буде мати право у майбутньому у разі своєї непрацездатності на утримання від дитини, пенсії у разі втрати годувальника.

Але платити аліменти особа, позбавлена батьківських прав, ЗОБОВ’ЯЗАНА ! Тобто, позбавлення батьківських прав не звільняє особу від обов’язку платити аліменти.

Той з батьків, хто був позбавлений батьківських прав, зі спливом часу у разі, якщо обставини, що були підставою для позбавлення батьківських прав відпали, має право подати до суду позов про поновлення батьківських прав. Якщо суд відмовить у задоволенні позову, повторно можна буде звернутися до суду тільки через один рік. Позов про поновлення батьківських прав не можна подавати у разі:

* усиновлення дитини;

досягнення дитиною повноліття (18 років).

**Лекція 8. Форми влаштування дітей, що залишилися без батьків**

1. **Поняття і сутність усиновлення. Суб’єкти усиновлення. Порядок та правові наслідки усиновлення.**
2. **Поняття, порядок встановлення та припинення опіки та піклування над дітьми.**
3. **Поняття, підстави виникнення та припинення патронату. Прийомна сім’я. Дитячий будинок сімейного типу.**

 У житті бувають випадки, коли діти залишають без опіки рідних батьків. Таких дітей є дві категорії:

1) діти-сироти (діти, батьки яких загинули чи померли – визначення статті 1 Закону України «Про забезпечення організаційно-правових умов соціального захисту дітей-сиріт та дітей позбавлених батьківського піклування» від 13.01.2005 року) (<http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2342-15/print1389943365092108>)

2) діти, позбавленні батьківського піклування (діти, які залишилися без піклування батьків у зв’язку з позбавленням їх батьківських прав, відібранням у батьків без позбавлення батьківських прав, визнанням батьків безвісно відсутніми або недієздатними, оголошенням їх померлими, відбуванням покарання в місцях позбавлення волі та перебуванням їх під вартою на час слідства, розшуком їх органами внутрішніх справ, пов’язаним з ухиленням від сплати аліментів та відсутністю відомостей про їх місцезнаходження, тривалою хворобою батьків, яка перешкоджає їм виконувати свої батьківські обов’язки, а також діти, розлучені із сім’єю, підкинуті діти, батьки яких невідомі, діти, від яких відмовилися батьки, та безпритульні діти (визначення з того ж закону).

Держава визначає різні форми влаштування таких дітей:

1) усиновлення – прийняття усиновлювачем у свою сім’ю особи на правах дочки чи сина (у разі усиновлення між усиновлювачем та усиновленою ним дитиною виникають права та обов’язки аналогічні батьківським правовідносинам, плюс додатково ці особи будуть фактично розглядатися як особи, пов’язані кровним спорідненням. Так, усиновлювач та усиновлена ним дитина будуть розглядатися як спадкоємці першої черги, тобто так само як батьки – діти);

2) встановлення опіки, піклування (опіка встановлюється над дітьми, які не досягли 14 років, піклування – від 14 до 18 років. Різниця між опікою та піклування в обсязі повноважень опікуна (піклувальника). Так, наприклад, у майнових відносинах, якщо необхідно відчужити майно дитини, то опікун сам укладає договір, а піклувальник надає згоду дитині на укладення договору відчуження майна).

3) передача дитини, позбавленої батьківського піклування до прийомної сім’ї (подружжя або одинока особа приймає у свою сім’ю дитину або дітей (до чотирьох) на виховання. У прийомних батьків будуть такі ж права та обов’язки по відношенню до дитини як і рідні батьки – право та обов’язок виховувати дитину, представляти інтереси дитини в органах державної влади та судах, тощо. Але відсутній такий тісний зв’язок як в усиновлювачів – наприклад, прийомні батьки не спадкують за прийомними дітьми, і навпаки);

4) передача дитини, позбавленої батьківського піклування до дитячого будинку сімейного типу (теж саме, що й прийомна сім’я, але з кількістю прийнятих на виховання дітей не менше 5-ти);

5) передача дитини патронатному вихователю для проживання та виховання дитини у сім’ї патронатного вихователя.

6) передача дитини, позбавленої батьківського піклування до закладів для дітей-сиріт та дітей, позбавлених батьківського піклування (традиційні дитячі будинки).

Усиновлення як форма влаштування дітей, позбавлених батьківського піклування (тези)

Усиновлення – це прийняття усиновлювачем у свою сім’ю дитини на правах дочки чи сина.

Рішення про усиновлення приймає:

1) суд – якщо дитина знаходиться в Україні;

2) консульська установа або дипломатичне представництво України – у разі, якщо усиновлення відбувається за кордоном (дитина перебуває і проживає за кордоном). Рішення про усиновлення дитини-громадянина України усиновлювачем-громадянином України приймається консульською установою чи диппредставництвом одноособово. Якщо усиновлювач іноземний громадянин, то додатково потрібне попереднє одержання дозволу Міністерства соціальної політики України (Департамент сім’ї та дітей).

Усиновлювачем можуть бути (стаття 211 СК):

1) дієздатна особа віком не молодша 21 років (молодша може бути у разі, якщо вона є родичем дитини);

2) мінімальна різниця у віці – не менше 15 років, якщо усиновлюється дитина та не менше 18, якщо усиновлюється повнолітня особа (таке усиновлення як виняток допускається, якщо цього вимагають інтереси цієї особи, зокрема, безпорадний стан особи через хворобу);

3) максимальна різниця у віці між усиновлювачем та усиновленою ним дитиною не встановлено (раніше була встановлена, але з 2011 року ця норма скасована);

4) усиновлювачами можуть бути як подружжя, так і чоловік та жінка, які проживають однією сім’єю без реєстрації шлюбу. Якщо усиновлювачем бажає стати іноземець, то він має перебувають у шлюбі, за винятком випадку, коли іноземець є родичем дитини. У разі, якщо дитина сирота, або у разі усиновлення дитини, яка має лише батьки чи матір, які в результаті усиновлення втратять правовий зв’язок з дитиною, то дитина може бути усиновлена і одинокою особою. Особам однієї статі забороняється усиновлювати одну й ту саму дитину.

Усиновлювачем не можуть бути (стаття 212 СК):

1) обмежені в дієздатності (має бути відповідне рішення суду про це);

2) визнані недієздатними (має бути відповідне рішення суду про це);

3) позбавлені батьківських прав за рішення суду, і не поновлені у цих правах (стосовно своїх дітей);

4) були усиновлювачами, опікунами, піклувальниками, прийомними батьками, але їх статус був припинений з їхньої вини (як правило пов’язано з негідною поведінкою, зловживаннями повноваженнями тощо).

5) перебувають на обліку або лікуванні в психоневрологічному чи наркологічному диспансері;

6) зловживають спиртними напоями або наркотичними засобами;

7) не мають постійного проживання та стабільного заробітку;

8) страждають на хворобу, що міститься у переліку, затвердженому Міністерством охорони здоров’я 2008 року <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/z1022-08>);

9) особи, які були засуджені за вчинення злочинів, перелік яких встановлений у п.10 статті 212 СК України);

10) особи без громадянства;

11) за станом здоров’я самі потребують постійного стороннього догляду.

Судовий розгляд справ про усиновлення.

Якщо усиновлення відбувається стосовно дитини-громадянина України, яка знаходиться на території України, то справу розглядає районний суд за місцем проживання дитини. Справа розглядається за заявою осіб, які бажають бути усиновлювачами. Розгляд справи проводиться в порядку окремого провадження (спір відсутній, суд встановлює чи буде відповідати усиновлення саме цими особами інтересам дитини).

На усиновлення дитини має бути безумовна, вільна згода її біологічних батьків (якщо вони живі, відомі, дієздатні та не позбавлені батьківських прав щодо дитини, яка усиновлюється). Згода не потрібна, якщо батьків понад 6 місяців без поважних причин не опікуються дитиною. Форма згоди батьків на усиновлення – письмова, засвідчена нотаріально.

Дитина надає згоду на усиновлення, якщо вона досягла такого віку та рівня розвитку, що може її висловити. Форма такої згоди також залежить від віку дитини (як правило в суді така згода заявляється усно із занесенням до протоколу судового засідання).

На усиновлення також мають бути отримані погодження із:

1) опікуном чи піклувальником, якщо дитина перебувала під опікою;

2) закладом охорони здоров’я або навчальним закладом, якщо дитина перебуває у відповідному закладі;

Особи, які бажають усиновити дитину, повинні особисто брати участь у розгляді справи. Участь через представника не допускається.

Особливості судового розгляду та особливості дослідження обставин, які необхідно з’ясувати, висвітлені у Постанові Пленуму Верховного суду України (п. 1-14 – прохання ознайомитися) <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v0003700-07>

Основні правові наслідки усиновлення:

1) особисті немайнові та немайнові (в т.ч. і обов’язок сплати аліментів) між біологічними батьками та дитиною, яку за рішенням суду було усиновлено припиняються;

2) виникають особисті немайнові та майнові права між усиновлювачем (усиновлювачами) та усиновленої дитиною (як батьківські правовідносини, так і інші, які ґрунтуються на кровному спорідненню – право спадкування, соціальне забезпечення у разі втрати годувальника, тощо).

3) виникає право усиновлювачів бути записаними батьками дитини (в рішення суду про усиновлення це має бути записане та на підставі цього рішення будуть внесені відповідні зміни до акту реєстрації цивільного стану (про народження дитини) та видане нове свідоцтво про народження. Можуть бути змінені також місце народження та дата народження дитини, але не більше як на 6 місяців.

У разі, якщо при здійсненні процедури усиновлення усиновлювач подавав недостовірну інформацію, підробні документи або якщо усиновлення було проведено без згоди дитини чи її рідних батьків (якщо така згода відповідно до закону мала бути надана), то за рішенням суду усиновлення може бути визнане недійсним.

У разі негідної поведінки усиновлювача, в результаті чого усиновлення суперечить інтересам дитини та не забезпечує їй сімейного виховання; якщо дитина страждає недоумством чи має іншу тяжку фізичну чи психічну хворобу, про яку усиновлювач не знав до усиновлення; або не склалися відносини між усиновлювачем та дитиною незалежно від волі усиновлювача, внаслідок чого їх спільне проживання є неможливим, за рішення суду усиновлення скасовується.

Основними нормативними актами, які регулюють питання опіки та піклування, є Конституція, СК, ЦК, Закон України «Про охорону дитинства» від 26.04.2001 р., Правила опіки та піклуван- ня, міжнародні угоди та договори.

Стаття 55 ЦК закріпила основне завдання опіки та піклуван- ня, яке полягає в тому, що вона встановлюється з метою забезпе- чення особистих немайнових і майнових інтересів малолітніх, неповнолітніх осіб, а також повнолітніх осіб, які за станом здоров’я не можуть самостійно здійснювати свої права та виконувати обов’язки.

Опіка і піклування встановлюються над дітьми-сиротами і дітьми, позбавленими батьківських прав (ч.1 ст. 243 СК). Опіка встановлюється над дитиною, яка не досягла 14 років, а піклування – над дитиною від 14 до 18 років.

Відповідно до ч. 3 ст. 243 СК опіка, піклування над дитиною встановлюються органом опіки та піклування, а також судом у випадках, передбачених ЦК.

У сімейному праві опіка та піклування розглядаються як передача дітей, позбавлених батьківського піклування, іншим осо- бам з метою виховання та захисту їхніх майнових і особистих прав (В. Борисова).

До опікунів і піклувальників сімейним законодавством вису- ваються такі вимоги:

1) повноліття і дієздатність особи;

2) особисті якості, здатність до виховання дитини, ставлення до неї.

Не може бути опікуном, піклувальником дитини особа, яка зловживає спиртними напоями, наркотичними засобами, особа, позбавлена батьківських прав, а також особа, інтереси якої супере- чать інтересам дитини.

Дитина, над якою встановлено опіку або піклування, має право:

1) на проживання в сім’ї опікуна або піклувальника, на піклу- вання з його боку;

2) на забезпечення їй умов для всебічного розвитку, освіти, виховання;

3) на збереження прав користування житлом, в якому вона проживала до встановлення опіки або піклування;

4) на захист від зловживань з боку опікуна або піклуваль- ника.

На опікуна, піклувальника законодавець, у свою чергу по- кладає обов’язок виховувати дитину, піклуватися про стан її здо- ров’я, фізичний, психічний, духовний розвиток, забезпечити одержання дитиною повної загальної середньої освіти (ч. 1 ст. 249 СК).

Цивільні права та обов’язки опікуна, піклувальника встанов- люються ЦК.

Патронат походить від латинського слова patronatus, що у Стародавньому Римі означало форму покровительства, опіку. Від- повідно до ст. 252 СК можна виокремити такі підстави виникнення патронатних відносин:

1) визнання дитини сиротою або такою, що позбавлена бать- ківського піклування з інших обставин;

2) укладення договору про патронат;

3) передача дитини на виховання в іншу сім’ю (патронатного вихователя).

Відносини патронату виникають на підставі договору про патронат, який укладається між органом опіки та піклування і особою, яка бере на виховання дитину (патронатний вихова- тель). При цьому законодавець передбачає необхідність отри- мання згоди дитини на передачу її в сім’ю патронатного вихова- теля (ст. 253 СК).

Договір про патронат є строковим, оскільки припиняється в будь-якому разі із досягненням дитиною 18 років, а також оплат- ним. Патронатний вихователь виконує свої обов’язки за плату, роз- ір якої визначається за його домовленістю з органом опіки та пік- лування (ст. 254 СК).

Згідно зі ст. 255 СК обов’язки патронатного вихователя такі:

1) забезпечити дитину житлом, одягом, харчуванням тощо;
2) створити дитині умови для навчання, фізичного та духовного розвитку;
3) захищати дитину, її права та інтереси як опікун або піклувальник, без спеціальних на те повноважень.
Сімейним законодавством не визначається форма договору про патронат, але слід вважати, що цей договір необхідно укладати в письмовій формі (окремі автори пропонують посвідчення в нота- ріальному порядку).

Прийомна сім’я. Прийомна сім’я є однією з форм влаштуван- ня на виховання дітей-сиріт та дітей, позбавлених батьківського піклування.

Умови створення та особливості функціонування прийомних сімей передбачені постановою Кабінету Міністрів України «Про затвердження Положення про прийомну сім’ю» від 26.04.2002 р. No 565.

Прийомні сім’ї виникли у Сполучених Штатах Америки у зв’язку з нестачею родин для всиновлення дітей, а згодом швидко поширилися в Англії та в інших країнах Європи.

Влаштування у прийомну сім’ю дитини спрямоване на реалі- зацію її права зростати в сімейному оточенні.

Відповідно до ст. 256-1 СК прийомною є сім’я, яка доброві- льно взяла на виховання та спільне проживання від одного до чотирьох дітей-сиріт і дітей, позбавлених батьківського піклуван- ня. Прийомна сім’я створюється районною, районною в містах Києві та Севастополі держадміністраціями, виконавчим комітетом міської ради (ст. 256-4 СК).

Прийомними батьками можуть бути подружжя або особа, що не перебуває у шлюбі, які взяли для спільного проживання та вихо- вання дітей-сиріт і дітей, позбавлених батьківського піклування (ч. 1 ст. 256-2 СК). Прийомні батьки є законними представниками прийомних дітей і діють без спеціальних на те повноважень як опі- кун або піклувальник.

На влаштування дитини-сироти і дитини, позбавленої бать- ківського піклування, у прийомну сім’ю потрібна згода дитини, якщо вона досягла такого віку та рівня розвитку, що може її висло- вити (ч. 1 ст. 256-3 СК).

Прийомні діти мають право підтримувати особисті контакти з батьками та іншими родичами, крім випадків, коли це може завдати шкоди їхньому життю, здоров’ю чи моральному вихо- ванню.

Прийомні діти виховуються і проживають у прийомній сім’ї до досягнення 18-річного віку, а в разі навчання у професійно- технічних, вищих навчальних закладах I–IV рівнів акредитації – до його закінчення (ч. 3 ст. 256-3 СК).

Після влаштування у прийомну сім’ю за дітьми зберігається право на отримання аліментів, пенсій, інших соціальних виплат, а також на відшкодування шкоди у зв’язку з втратою годувальника, які вони мали до влаштування у прийомну сім’ю. Ці кошти переходять у розпорядження прийомних батьків і витрачаються ними на утримання прийомних дітей.

Дитячий будинок сімейного типу. Дитячий будинок сімейно- го типу – це окрема сім’я, що створюється за бажанням подружжя або окремої особи, яка не перебуває у шлюбі, для забезпечення сімейним вихованням та спільного проживання не менш як п’яти дітей-сиріт і дітей, позбавлених батьківського піклування.

За своїм змістом інститути прийомної сім’ї та дитячого будинку сімейного типу схожі. Суттєва відмінність полягає в кіль- кості дітей, яких беруть на виховання, а також в умовах створення та функціонування дитячого будинку сімейного типу.

Дитячий будинок сімейного типу створюється районною, районною в містах Києві та Севастополі держадміністраціями, виконавчим комітетом міської ради (ст. 256-4 СК).

Умови створення та особливості функціонування будинків сімейного типу передбачено постановою Кабінету Міністрів Укра- їни «Про затвердження Положення про дитячий будинок сімейного типу» від 26.04.2002 р. No564.

Батьками-вихователями можуть бути подружжя або окрема особа, що не перебуває у шлюбі, які взяли дітей-сиріт і дітей, позбавлених батьківського піклування, для виховання та спільного проживання.

Вихованці виховуються і проживають у будинку сімейного типу до досягнення 18-річного віку, а в разі навчання в професійно- технічних, вищих навчальних закладах I-IV рівнів акредитації – до його закінчення (ч. 3 ст. 256-7 СК).