**Ганна Гаро,**

адвокат, сімейний медіатор, к.ю.н.,

Голова Комітету з сімейного права НААУ,

 співзасновник та член правління

ГО «Центр сімейно-правових досліджень»,

лектор ВША НААУ

**Лариса Гретченко**,

адвокат, медіатор,

заступник Голови Комітету з сімейного права НААУ,

член Комітету медичного і фармацевтичного права та біоетики НААУ,

тренер курсу програми Ради Європи HELP

 «Основні принципи захисту прав людини у сфері біомедицини»

**Специфіка сімейних правовідносин порівняно з цивільними**

У 2020 році НААУ за ініціативою Комітету з сімейного права організувала онлайн-дискусію на тему: «Скасування Сімейного кодексу України. За чи проти?». Викликано це було тим, що влітку з’явилася інформація про появу в «Плані законопроектної роботи Верховної Ради України на 2020 рік» питання про внесення змін до Цивільного кодексу, зокрема перенесення до Цивільного кодексу України положень Сімейного кодексу України, окремих положень Господарського кодексу України, Кодексу законів про працю України, Житлового кодексу Української РСР, Закону України «Про міжнародне приватне право».

Нагадаємо, що проект Цивільного кодексу 1996 року включав 8 книг та містив не лише сімейне, а й міжнародне приватне право. Головною метою була систематизація всього комплексу відносин, що визначають статус приватної особи. На той час перемогла ідея роздільної кодифікації та було прийнято окремі Сімейний і Цивільний кодекси.

Автор проекту Сімейного кодексу України З. В. Ромовська зауважила: *«Прийняття Сімейного кодексу України – це перемога в законотворенні, яка має різноманітний прояв. Ми вирвалися на магістральний шлях розвитку власної правничої ідеології, джерелами якої є звичаї, традиції українського народу, українська культура, українська правнича наука… У цьому контексті Сімейний кодекс України є доказом нашої інтеграції в європейську систему загальнолюдських цінностей»*[[1]](#footnote-0).

У представленій статті ми наведемо можливі аргументи на підтвердження переваг виокремлення Сімейного кодексу як особливого джерела регулювання сімейних правовідносин.

Багато відомих науковців здійснили теоретико-правовий аналіз цього питання (Т. В. Бондар «Сімейне право в системі права України»[[2]](#footnote-1), З. В. Ромовська «Сімейний кодекс України: науково-практичний коментар»[[3]](#footnote-2), Р.О. Стефанчук «Проблема кодифікації сімейного права в Україні»[[4]](#footnote-3), Є. О. Харитонова «Науково-практичний коментар до сімейного кодексу України»[[5]](#footnote-4) та інші).

Так, О. М. Нечаєва слушно зауважує, що сімейне право тяжіє до права звичаєвого та відповідає всім вимогам, що їх висувають до самостійної галузі. Крім того, предмет сімейно-правового регулювання визначається не тільки в сімейному законодавстві, а й у своїй основі містить усі притаманні для сімейно-правових відносин ознаки; ядро сімейно-правових відносин складає духовність, моральні основи людської поведінки, методи регулювання сімейних та громадських правовідносин (імперативно-диспозитивні) мають лише зовнішню, сугубо формальну схожість, а в регулюванні сімейних правовідносин, що вже виникли, переважають в основному публічні, особливо, коли йдеться про захист порушених прав дитини. Також сімейне право, на відміну від цивільного, має більше виховне навантаження[[6]](#footnote-5).

Отже, під сімейними правовідносинами розуміють урегульовані нормами сімейного права суспільні відносини, учасники яких пов'язані майновими й особистими немайновими правами та обов'язками, є носіями інших суб'єктивних прав та обов'язків, які виникають і змінюються на підставі юридичних фактів (спорідненості, шлюбу, усиновлення та ін.).

При порівнянні сімейного й цивільного права стають очевидними особливості першого. Так, на відміну від цивільних правовідносин, учасниками яких можуть бути фізичні та юридичні особи, держава Україна, Автономна Республіка Крим, територіальні громади, іноземні держави та інші суб'єкти публічного права (ст. 2 Цивільного кодексу України (далі – ЦК), учасниками сімейних правовідносин є ***виключно фізичні особи.***

До того ж, Сімейний кодекс (далі – СК) України регулює сімейні особисті немайнові та майнові відносини виключно між ***чітко окресленим колом осіб*** – подружжям, між батьками та дітьми, усиновлювачами та усиновленими, між матір'ю та батьком дитини щодо її виховання, розвитку й утримання, між бабою, дідом, прабабою, прадідом та внуками, правнуками, рідними братами та сестрами, мачухою, вітчимом та падчеркою, пасинком та між іншими членами сім'ї, визначеними в ньому (ст. 2 СК).

Сімейні права й обов'язки є такими, що тісно пов'язані з особою, а тому не можуть бути передані іншій особі. Водночас цивільні правовідносини передбачають можливості передачі майнових прав й обов’язків іншим особам.

Більше того, відмінними є також загальні засади правовідносин. Як зазначено у статті 1 ЦК України, цивільним законодавством регулюються особисті немайнові та майнові відносини (цивільні відносини), засновані на юридичній рівності, вільному волевиявленні, майновій самостійності їх учасників.

Водночас, коли ми говоримо про сімейні правовідносини, пам’ятаймо, що вони ***не завжди засновані на майновій самостійності та вільному волевиявленні***. Так, наприклад, при народженні дитини в її батьків незалежно від їхнього бажання і волевиявлення виникає обов’язок забрати дитину з пологового будинку або з іншого закладу охорони здоров'я (ст.143 СК), зареєструвати народження дитини в органі державної реєстрації актів цивільного стану (ст.144 СК), виховувати та утримувати дитину, піклуватися про її здоров'я, фізичний, духовний та моральний розвиток (ст. 150 СК) та інші.

Проте, ураховуючи специфіку сімейних правовідносин, не можна говорити про майнову самостійність дитини, необхідність утримання якої до певного віку покладена на батьків, інших родичів чи державу. Крім того, якщо в цивільні правовідносини особа переважно вступає самостійно, і права й обов’язки створюються саме щодо цієї особи, то для сімейних правовідносин характерна абсолютно інша картина, оскільки народження дитини автоматично створює певні права та обов’язки для неї, її батьків, братів та сестер, діда з бабою.

Наприклад, відповідно до норм СК України, баба, дід зобов'язані утримувати своїх малолітніх, неповнолітніх внуків, якщо в них немає матері, батька або якщо батьки не можуть із поважних причин надавати їм належного утримання, за умови, що баба, дід можуть надавати матеріальну допомогу (ст. 265 СК).

Формально, баба та дід не вирішували питання щодо народження свого онука/онучки, тобто було відсутнє їхнє волевиявлення щодо цього юридичного факту, проте вони автоматично опинилися учасниками правовідносин за участю такої дитини та набули певний комплекс прав і обов’язків.

Утім, сімейні та цивільні майнові правовідносини є подібним насамперед тому, що провідне місце в системі майнових правовідносин подружжя належить праву власності на майно, яке набуте спільно чи роздільно в період спільного шлюбного життя, а інститут права власності, як відомо, при цьому визнається більшістю науковців цивільно-правовим. Водночас сімейне право не позбавляється своїх особливостей, зокрема притаманних цій галузі специфічного суб’єктного складу, особливих юридичних фактів та особливих майнових відносин. ***Об’єктивно наявна в сімейних відносинах економічна, психологічна, побутова та фізична спільність членів сім’ї***, а також, наприклад, ***фактичне усуспільнення майна подружжя*** істотно вирізняють сімейні відносини від традиційних відносин між самостійними щодо майна та юридично рівними учасниками цивільного обороту, що регулюються цивільним законодавством.

Варто звернути увагу й на ту обставину, що порівняно з цивільним правом, найбільш суттєвою ознакою майнових правовідносин у сімейному праві є те, що ***суб’єктивні сімейні права майнового характеру відчувають на собі вплив особистих зв’язків їхніх власників та є наслідком особистих правовідносин.*** Так, лише шлюб породжує майнові права та обов’язки в конкретного чоловіка та жінки на їхнє спільне сумісне майно, а підставою для майнового права на аліменти між батьками й дітьми слугує родинний зв’язок між ними, засвідчений в установленому законом порядку.

***Санкції в сімейному праві також мають свою специфіку***, зокрема їхня сутність переважно полягає в позбавленнях особистого немайнового характеру, що їх застосовують до правопорушника (визнання шлюбу недійсним, позбавлення батьківських прав, визнання усиновлення недійсним та ін.).

У ст. 8 СК України вказано, що, якщо особисті немайнові та майнові відносини між подружжям, батьками та дітьми, іншими членами сім'ї й родичами не врегульовані СК, то вони регулюються відповідними нормами ЦК України, коли це не суперечить суті сімейних відносин.

Тобто законодавець передбачив, що сімейні правовідносини за своєю суттю є специфічними і відмінними від цивільних, у зв’язку із чим, не всі норми ЦК можуть бути використані при регулюванні сімейних правовідносин.

Важливим критерієм для порівняння є також тривалість правовідносин. На відміну від цивільних правовідносин, які найчастіше мають певний термін (або ж є навіть короткотерміновими), сімейні правовідносини за своєю суттю є тривалими.

Тривалий характер сімейних правовідносин зумовлений тим, що особисті немайнові, як і більшість майнових відносин, мають безтерміновий характер. Наприклад, на момент виникнення відносин, що виникають на підставі реєстрації шлюбу, усиновлення, неможливо точно встановити термін їхньої дії, адже під час їхнього існування можуть настати певні обставини, що можуть стати основою для їхнього припинення (наприклад, розірвання шлюбу, скасування усиновлення тощо).

Ще одним аргументом на користь певної «автономності» сімейних правовідносин є те, що існує відповідна фахова спеціалізація суддів. Так, відповідно до ст. 15 Закону України «Про судоустрій і статус суддів» справи розподіляють з урахуванням спеціалізації суддів. Відповідно до Загального класифікатора спеціалізацій суддів та категорій справ існує такий вид спеціалізації суддів, як «Справи у спорах, що виникають із сімейних відносин».

 Не варто також забувати про специфічний інститут у сімейному праві – шлюбний договір (глава 10 СК), адже він має особливі, нехарактерні для цивільних договорів ознаки. Так, по-перше, укласти шлюбний договір може обмежене коло осіб (особи, які подали заяву про реєстрацію шлюбу, а також подружжя). По-друге, набуттю чинності шлюбного договору має передувати укладення шлюбу, тобто в цьому разі має місце похідність регулювання майнових сімейних відносин від регулювання особистих немайнових відносин, що характерно для відносин, які регулюються сімейним правом. Отже, шлюбний договір, що регулює майнові відносини між подружжям, слід зараховувати до категорії подружнього договору в системі сімейного права України.

Також шлюбний договір не може зменшувати обсягу прав дитини, які встановлені СК, а також ставити одного з подружжя в надзвичайно невигідне матеріальне становище, у той час, як у загальних положеннях про договори в ЦК подібного не зазначено.

Загалом ЦК є більш універсальним регулятором правовідносин, у той час, як вужча спрямованість норм СК дозволяє більш точково врегульовувати такі складні й емоційно забарвлені правовідносини.

Однією з визначальних рис СК є шанобливе ставлення до дитини. Повага до дитини має багатогранний прояв. СК зобов'язує батьків рахуватися з думкою дитини, надає дитині право «сісти за стіл переговорів» при вирішенні різних питань її життя. Дитина визнана власником тих речей, які придбані для забезпечення її матеріальних та духовних потреб, а тому її думка має бути врахована при вирішенні питання щодо їхньої юридичної долі. Повагою до дитини, зокрема, проникнута норма, що дає змогу дитини не погоджуватися з неналежним виконанням батьками своїх обов'язків щодо неї.

Указана риса прослідковується також у низці міжнародно-правових документів, які тією чи іншою мірою регулюють сімейні правовідносини. До таких перш за все належить: Декларація прав дитини, прийнята 20 листопада 1959 року. У преамбулі цього документа зазначено, що дитина внаслідок її фізичної й розумової незрілості потребує спеціальної охорони та піклування, зокрема належного правового захисту до й після народження. Важливо при характеристиці указаного документу пам’ятати принципи, закріплені в Декларації, адже саме відповідно до них національні уряди мають застосовувати права дитини. До цих принципів, зокрема, належать: принцип надання дитині спеціального захисту, можливостей та сприятливих умов, що дадуть їй змогу розвиватися фізично, розумово, морально, духовно та соціально здоровим і нормальним шляхом, в умовах свободи та гідності, принцип найкращого забезпечення інтересів дитини та принцип першості дитини при одержанні захисту й допомоги.

Конвенція про права дитини, прийнята 20.11.1989 р., є ще одним важливим міжнародним договором, про який варто згадати в контексті теми цієї статті. Відповідно до Преамбули Конвенції сім’ї як основному осередку суспільства і природному середовищу для зростання та благополуччя всіх її членів, особливо дітей, мають бути надані необхідні захист і сприяння для того, щоб вона могла повністю покласти на себе зобов’язання в межах суспільства. При цьому визнається, що дитині для повного й гармонійного розвитку її особи необхідно зростати в сімейному оточенні, в атмосфері щастя, любові й розуміння.

Окрім того, норми, що регулюють сімейні правовідносини, містяться в Міжнародному пакті про громадянські і політичні права, Міжнародному пакті про економічні, соціальні і культурні права, Європейській конвенції про здійснення прав дітей, Декларації про соціальні і правові принципи, що стосуються захисту і благополуччя дітей, особливо при передачі дітей на виховання та їхньому всиновленні, на національному й міжнародних рівнях (у ній, зокрема, зазначено, що благополуччя дитини залежить від благополуччя сім’ї), а також у Мінімальних стандартних правилах ООН, що стосуються здійснення правосуддя щодо неповнолітніх («Пекінські правила»), Керівних принципах Комітету міністрів Ради Європи щодо правосуддя, дружнього до дітей, прийнятих Комітетом міністрів Ради Європи 17 листопада 2010 року.

Отже, сфера сімейних відносин потребує дуже обережного та зваженого регулювання з боку держави й суспільства, яке б не допускало безпідставного втручання в особисті справи подружжя, батьків та дітей, інших членів сім’ї. Водночас чинне законодавче регулювання сімейних відносин нормами СК забезпечує їхню охорону й належну реалізацію. Через кодифікацію сімейних норм формуються та зберігаються певні усталені правові традиції.

Також СК як окремий акт приватноправового регулювання суспільних відносин довів свою ефективність регламентації.

Зважаючи на все вищезазначене, наразі не вбачається об'єктивних вагомих причин руйнувати наявну на сьогодні систему правового регулювання сімейних відносин в Україні. Водночас уважаємо за доцільне наразі сфокусувати увагу на вдосконаленні та доповненні вже наявного кодифікованого акта новими нормами, які будуть узгоджуватися з суспільними відносинами, що розвиваються та змінюються, при цьому сімейно-правові норми доцільно все ж таки розглядати як самостійну галузь законодавства.

1. Ромовська З. В. Сімейний кодекс України: науково-практичний коментар. URL: https://www.twirpx.com/file/1896617/ [↑](#footnote-ref-0)
2. Бондар Т. В. Сімейне право в системі права України.  *Приватне право.* 2013., № 1. URL: <https://cutt.ly/tgmDhju> [↑](#footnote-ref-1)
3. Ромовська З. В. Сімейний кодекс України: науково-практичний коментар. URL: <https://www.twirpx.com/file/1896617/> [↑](#footnote-ref-2)
4. Стефанчук Р. О. Проблеми реформування та кодифікації сімейного законодавства в Україні. *Вісник Хмельницького інституту регіонального управління та права*, 2002. № 4. URL: <https://cutt.ly/ygmS0uo> [↑](#footnote-ref-3)
5. Харитонова Є. О. Науково-практичний коментар до сімейного кодексу України. URL: <https://cutt.ly/CgmDrRc> [↑](#footnote-ref-4)
6. Нечаева А. М. Семейное право: учебник для академического бакалаврата. 8-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.  URL: <https://urait.ru/bcode/431121> [↑](#footnote-ref-5)