

НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ «ЮРИДИЧНА АКАДЕМІЯ
УКРАЇНИ ІМЕНІ ЯРОСЛАВА МУДРОГО»
КАФЕДРА ЦИВІЛЬНОГО ПРАВА

НАЦІОНАЛЬНА АКАДЕМІЯ ПРАВОВИХ НАУК УКРАЇНИ

ХАРКІВСЬКИЙ ОБЛАСНИЙ ОСЕРЕДОК ВСЕУКРАЇНСЬКОЇ
ГРОМАДСЬКОЇ ОРГАНІЗАЦІЇ «АСОЦІАЦІЯ ЦИВІЛІСТІВ
УКРАЇНИ»

АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ НАУКИ І ПРАКТИКИ ЦИВІЛЬНОГО, ЖИТЛОВОГО ТА СІМЕЙНОГО ПРАВА

Матеріали міжнародної науково-практичної конференції,
присвяченої 91-річчю з дня народження
доктора юридичних наук, професора В. П. Маслова

15 лютого 2013 р.

Харків
«Право»
2013

УДК 347:349.444:347.61/.64

ББК 67.9(4УКР)304

Акт43

Відповідальний за випуск професор *В. І. Борисова*

**Актуальні проблеми науки і практики цивільного, житлово-
Акт43 го та сімейного права : матеріали міжнарод. наук.-практ. конф.,
присвяч. 91-річчю з дня народження В. П. Маслова, Харків,
15 лютого 2013 р. – Х. : Право, 2013. – 400 с.**

ISBN 978-966-458-461-3

15 лютого 2013 року кафедрами цивільного права № 1 і № 2 Національного університету «Юридична академія України імені Ярослава Мудрого» проведена Міжнародна науково-практична конференція, присвячена пам'яті професора, доктора юридичних наук, члена-кореспондента АН УРСР Василя Пилиповича Маслова.

Проведення конференцій, присвячених пам'яті В. П. Маслова, було започатковано ще у 2003 році і з того часу традиційно кожного року збирає видатних цивілістів і молодих вчених з різних вузів не тільки України, а й інших країн, а також практичних робітників – суддів, нотаріусів, юрисконсультів.

У матеріалах збірника представлені результати наукових досліджень правників з основних проблем цивільного, житлового, сімейного та господарського права.

УДК 347:349.444:347.61/.64
ББК 67.9(4УКР)304

© Національний університет «Юридична академія України імені Ярослава Мудрого», 2013
© «Право», оформлення, 2013

ISBN 978-966-458-461-3

договірних зобов'язань. Варто зауважити, що в цілому цивільно-правові норми не відігравали вирішальної ролі у формуванні підрядного інституту на першому етапі формування. В даних правовідносинах широке поширення мали адміністративно-правові методи організації виконання будівельних робіт. Так, наприклад, в 1711 р. був прийнятий указ, згідно з яким губерніям пропонувалося висилати наявних каменярів для відновлення постраждалих міст. Як бачимо, договір підряду на виконання необхідних робіт укладався не завжди. Найчастіше для організації будівництва достатньо було надати відповідну вказівку уповноваженому органу для виконання будівельних робіт.

Отже, вказане свідчить, що зародження інституту будівельного підряду відбулося саме в 1649 р., оскільки саме в цей час спостерігаються перші спроби законодавця врегулювати підрядні відносини.

Пономаренко О. М., ХНПУ імені
Г.С. Сковороди, докторант

К ВОПРОСУ О ВИДАХ ИСТОЧНИКОВ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Под источниками правового регулирования мы понимаем объективную форму выражения и закрепления норм права, то есть норм, регулирующих общественные отношения, в результате чего субъекты становятся связанными субъективными правами и юридическими обязанностями, осуществление и исполнение которых обеспечивается государством.

Известно, что источники правового регулирования составляют систему, каждый элемент которой занимает свое место и взаимодействует с другими ее элементами. Функционирование этой системы подчинено строгим правилам, а поэтому одной из важнейших задач правовой науки является изучение каждого источника правового регулирования и определение его роли и взаимодействия с иными элементами. Особую значимость, такие исследования приобретают в частном праве, что обусловлено многообразием его источников, а следовательно, и необходимостью в выявлении различных правил взаимодействия, в том числе разрешения проблемы конкуренции между ними.

В СК Украины не закреплён исчерпывающий перечень источников правового регулирования семейных отношений. Однако системный

анализ ряда нормативных предписаний этого кодекса позволяет прийти к выводу о том, что к ним относятся нормативно-правовые акты, семейный договор, обычай, и моральные основы общества

Не смотря на то, что семейное право, по сути, является правом частным, где в качестве приоритетного регулятора господствует договор, все же анализ источников правового регулирования семейных отношений необходимо начать с исследования нормативно-правовых актов. Это обусловлено тем, что при регулировании семейных отношений нормативные акты имеют большую значимость, чем при регулировании иных видов гражданских отношений. Причин тому несколько. Во-первых, в семейных отношениях чаще, чем в иных гражданских отношениях, участвует, так называемый слабый субъект (ребенок, нетрудоспособный член семьи, женщина в период беременности, родитель, воспитывающий ребенка до 3 лет, и т.п.), чьи интересы подлежат повышенной правовой охране со стороны общества и государства. В связи с этим, при регулировании семейных отношений с участием такого субъекта, в нормативных актах чаще всего используются императивные нормы как ограничители договорной свободы с целью предупреждения нарушений прав и интересов «слабого субъекта». Во-вторых, семейные отношения, способные стать предметом правового регулирования, чаще всего возникают не из договора, а автоматически (не зависимо от воли субъекта) на основе других юридических фактов, таких как брак, рождение, родство, и т.п., и требуют упорядочивания не зависимо от наличия договора.

Поэтому регулирование семейных отношений осуществляется государством посредством закрепления в нормативно-правовых актах правил поведения, которые считаются необходимыми или приемлемыми большинством членов общества. Однако, учитывая частноправовую сущность семейных отношений, за его субъектами сохраняется право заключить семейный договор и урегулировать свои отношения по своему, с учетом индивидуальных интересов сторон.

Система нормативно правовых актов, регулирующих семейные отношения, строится по принципу иерархической лестницы, на ступенях которой они располагаются в зависимости от юридической силы. Не ставя себе задачи проанализировать все вопросы их соотношения в данной работе остановимся лишь на самых проблемных. Так, в СК Украины, к сожалению, отсутствует предписание, аналогичное, закреплённое в ч. 1. ст. 4 ГК Украины, в соответствии с которым основу гражданского законодательства Украины составляет Конституция Украины. Однако,

учитывая то, что акты гражданского законодательства включают в себя, в том числе и семейное законодательство, можно сделать вывод, что Конституция Украины, безусловно, является основой и семейного законодательства.

Далее, в СК отсутствуют предписания, определяющие его особую роль в регулировании семейных отношений по сравнению с иными законами. В этом СК также невыгодно отличается от ГК Украины, который подобное предписание содержит: в соответствии с ч. 2 ст. 4 ГК Украины, основным актом гражданского законодательства Украины является ГК Украины. Тем не менее, необходимо признать, что поскольку основной задачей кодифицированного акта является унификация правовых норм, регулирующих определенную сферу общественных отношений, то СК должен признаваться основным нормативным актом в их регулировании.

В тоже время, необходимо отметить, что семейные отношения, безусловно, являются частными отношениями, основанными на юридическом равенстве, свободном волеизъявлении и имущественной самостоятельности их участников, то есть в соответствии с ч. 1 ст. 1 ГК Украины, по сути, они являются гражданскими отношениями. В этой связи возникает едва ли не самый проблемный вопрос о соотношении ГК Украины и СК Украины в регулировании семейных отношений.

В соответствии со ст. 8 СК Украины, если личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, родителями и детьми, другими членами семьи и родственниками не урегулированы СК, они регулируются соответствующими нормами ГК Украины, если это не противоречит сущности семейных отношений. В соответствии же с ч. 1 ст. 9 ГК Украины его положения применяются к регулированию семейных отношений, если они не урегулированы иными актами гражданского законодательства.

Таким образом, ГК Украины относит акты, регулирующие семейные отношения, к актам гражданского законодательства, а следовательно, и СК Украины также в соответствии с концепцией, заложенной в ГК, является одним из актов гражданского законодательства. В связи с этим можно сделать вывод о том, что положения ГК и СК соотносятся как общие и специальные нормы, а значит предписания ГК применяются к регулированию семейных отношений напрямую, при условии отсутствия специальных норм семейного законодательства, регулирующих конкретное правоотношение.

Следует обратить внимание, что в статье 8 СК Украины сделана оговорка о том, что регулирование семейных отношений нормами ГК Украины осуществляется при условии, что это не противоречит сущности семейных отношений. В этой связи необходимо отметить, что сущность семейных и иных гражданских отношений одинаковая, частноправовая, поэтому, представляется более точным, закрепить, что регулирование семейных отношений нормами ГК Украины осуществляется с учетом специфики семейных отношений.

Следующим источником правового регулирования семейных отношений является семейный договор. В соответствии с ч. 2 ст. 7 СК Украины семейные отношения могут быть урегулированы по договоренности (договору) между их участниками. В соответствии же со статьей 9 СК Украины такой договор не должен противоречить требованиям СК, иных законов и моральным основам общества. В этой связи возникает вопрос о соотношении нормативных актов, регулирующих семейные отношения и семейных договоров. Так, в семейном законодательстве отсутствует специальная норма, определяющая правила такого соотношения. С учетом вышесказанного, для этого представляется необходимым применять статью 6 ГК как общую норму, регулирующую любое гражданское отношение. В соответствии со статьей 6 ГК и статьей 9 СК стороны при саморегулировании семейных отношений имеют право: 1) заключить договор, который не предусмотрен актами гражданского законодательства, но соответствует общим принципам гражданского и семейного законодательства, не противоречит требованиям актов гражданского законодательства и моральным основам общества; 2) урегулировать в договоре, предусмотренном актами гражданского законодательства, свои семейные отношения, которые не урегулированы этими актами; 3) отступить от положений актов гражданского законодательства и урегулировать свои семейные отношения по своему усмотрению.

Таким образом, при конкуренции предписаний актов гражданского (в том числе и семейного) законодательства и семейного договора по общему правилу приоритет имеют правила поведения, закрепленные в договоре.

В тоже время, следует помнить и о тех случаях, когда при регулировании частных отношений стороны не могут отступить от положений актов гражданского законодательства, то есть о случаях, когда нормативные предписания имеют приоритет перед волей сторон, явля-

ются императивными. С учетом специфики семейных отношений, в семейном праве, чаще, чем в иных подотраслях гражданского права, при регулировании используются императивные нормы. В соответствии с абз. 2 ч. 3 ст. 6 ГК Украины стороны в договоре не могут отступить от положений актов гражданского законодательства в трех случаях: во-первых, если в этих актах прямо сказано об этом; во-вторых, если обязательность для сторон положений актов гражданского законодательства vyplывает из их содержания; в третьих, если обязательность для сторон положений актов гражданского законодательства vyplывает из сущности отношений между сторонами.

И последнее. К источникам правового регулирования относятся также обычай и моральные основы общества. Стоит отметить, что в СК Украины понятие обычая не дано, а следовательно, необходимо применять ч. 2 ст. 7 ГК Украины, в соответствии с которой обычаем является правило поведения, которое не установлено актами гражданского законодательства, но является устоявшимся в определенной сфере гражданских отношений. Таким образом, при конкуренции обычая, акта гражданского законодательства и договора в регулировании семейных отношений приоритет имеют акт гражданского законодательства или договор. При характеристике моральных основ общества как источников правового регулирования, следует обратить внимание на два момента: во-первых, ни в ГК Украины, ни в СК Украины понятия моральных основ общества не закреплено; во-вторых, упоминание моральных основ общества как регулятора семейных отношений в СК встречается значительно чаще, чем в ГК, что обусловлено спецификой семейных отношений, их нравственной основой. При конкуренции договора и моральных основ общества приоритет имеют последние, так как одним из условий действительности сделки в соответствии с ч. 1 ст. 203 ГК Украины является ее соответствие моральным основам общества. При нормотворчестве же законодатель также, безусловно, связан моральными основами общества. В связи с этим, моральные основы общества следует в некоторой степени рассматривать в качестве источника правотворчества, что не исключает роли и как регулятора семейных отношений.

Таким образом, к источникам правового регулирования семейных отношений относятся акты гражданского законодательства, семейный договор, моральные основы общества и обычай.