

НАЦІОНАЛЬНИЙ ЮРИДИЧНИЙ УНІВЕРСИТЕТ
ІМЕНІ ЯРОСЛАВА МУДРОГО
КАФЕДРА ЦИВІЛЬНОГО ПРАВА

НАЦІОНАЛЬНА АКАДЕМІЯ ПРАВОВИХ НАУК УКРАЇНИ

ХАРКІВСЬКИЙ ОБЛАСНИЙ ОСЕРЕДОК
ВСЕУКРАЇНСЬКОЇ ГРОМАДСЬКОЇ ОРГАНІЗАЦІЇ
«АСОЦІАЦІЯ ЦИВІЛІСТІВ УКРАЇНИ»

АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ПРИВАТНОГО ПРАВА

**Матеріали міжнародної науково-практичної конференції,
присвяченої 93-й річниці з дня народження
доктора юридичних наук, професора,
члена-кореспондента АН УРСР В. П. Маслова**

(Харків, 27 лютого 2015 р.)

Харків
«Право»
2015

УДК 347
ББК 67.34
А43

Відповідальний за випуск професор *В. І. Борисова*

Актуальні проблеми приватного права : матеріали міжнар. наук.-практ. конф., присвяч. 93-й річниці з дня народж. д-ра юрид. наук, проф., чл.-кор. АН УРСР В. П. Маслова (Харків, 27 лютого 2015 р.). – Х. : Право, 2015. – 384 с.

ISBN 978-966-458-782-9

27 лютого 2015 р. кафедрою цивільного права Національного юридичного університету імені Ярослава Мудрого разом із Національною академією правових наук України і Харківським обласним осередком Всеукраїнської громадської організації «Асоціація цивілістів України» проведена Міжнародна науково-практична конференція, присвячена пам'яті професора, доктора юридичних наук, члена-кореспондента АН УРСР Василя Пилиповича Маслова.

Проведення конференції, присвяченої пам'яті В. П. Маслова, було започатковано ще у 2003 р. і з того часу традиційно відбувається щороку і збирає вчених із провідних наукових установ, вищих навчальних закладів не тільки України, а й інших країн, а також практичних робітників – суддів, нотаріусів, юрисконсультів.

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

Видання адресоване науковим робітникам, аспірантам, викладачам юридичних факультетів і вищих юридичних навчальних закладів, а також працівникам суду, адвокатури, органів юстиції, практикуючим юристам, іншим особам, які вивчають і застосовують цивільне, сімейне, житлове та господарське законодавство.

УДК 347
ББК 67.34

- © Національний юридичний університет імені Ярослава Мудрого, 2015
- © Національна академія правових наук України, 2015
- © Харківський обласний осередок Всеукраїнської громадської організації «Асоціація цивілістів України», 2015
- © Видавництво «Право», оформлення, 2015

ISBN 978-966-458-782-9

- Гришова, І. В. Спасибо-Фатєєва, І. В. ...
4. Л. Яворського. – Х.: ЮрайтЮ 2013. – 272 с.
5. Теорія держави і права. Академічний курс: підручник / За ред. ...
6. Мельник О. М. Правове регулювання та шляхи підвищення його ефек-
тивності: дис. канд. ... юрид. наук: 12.00.01 / О. М. Мельник. – К.: Інститут
держави і права ім. В. М. Корецького НАН України, 2004. – 208 с.
7. Красавчилов О. А. Юридические факты в советском гражданском праве
Г. 2 – М.: Статут, 2005. – С. 49–229.

Пономаренко О. М., доцент кафедри
гражданско-правовых дисциплин, хо-
зяйственного и трудового права ХНПУ
им. Г. С. Сковороды, кандидат юриди-
ческих наук

ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ТЕОРИИ СЕМЕЙНОГО ДОГОВОРА В УКРАИНЕ

Теория семейного договора является достаточно молодым научным направлением. Это обусловлено тем, что договор в Украине стал при-
знаваться в качестве источника правового регулирования семейных от-
ношений относительно недавно. В 1992 году лицам, заключающим брак,
было предоставлено право по своему желанию заключить сделку, каса-
ющуюся решения вопросов жизни семьи (брачный контракт), в которой
предусмотреть имущественные права и обязанности супругов. Появление
такой новеллы в семейном законодательстве в этот период является не
случайным. Именно в 90-е годы XX века в науке вновь стала возрождать-
ся теория о дуализме права, в соответствии с которой частноправовые
отношения, основанные на юридическом равенстве, свободе волеизъяв-
ления и имущественной обособленности их участников регулируются
в первую очередь и преимущественно посредством договора. Договор
как источник правового регулирования отражает сущность частного
права, является проявлением духа свободы, присущему ему.

Стоит отметить, что в то время законодательные предписания от-
носительно брачного контракта не основывались на каких-либо научных

исследованиях. Наоборот, факт легального закрепления брачного контракта стал почвой для возникновения новой научной теории.

Перспектива исследования нового договора сразу привлекла внимание цивилистов Украины. И если первые исследования касались исключительно брачного контракта (брачного договора), то впоследствии учёные начали обращать свое внимание и на иные семейные договоры, заключение которых стало возможным в связи со вступлением в силу СК Украины 2002 года (далее СК).

СК в вопросе договорного регулирования семейных отношений является достаточно прогрессивным актом, поставившим новые задачи перед наукой и практикой. С учетом того, что отсутствовала фундаментальная научная теория семейного договора, работу разработчиков проекта СК сложно переоценить. В этой связи хотелось бы отметить позитивные положения СК в вопросе договорного регулирования:

Во-первых, в качестве одного из основных начал регулирования семейных отношений закреплена возможность их регулирования посредством договора (договоренности) между их участниками (ч. 2 ст. 7 СК). Из этого следует, что в СК кардинально изменен подход к правовому регулированию семейных отношений — на смену императивному методу пришел метод диспозитивный, который соответствует частноправовой сущности семейных отношений. Кроме того, закрепление права на договорное регулирование в качестве одного из основных начал, означает, что оно является одной из основных идей, заложенных при разработке этого закона. Этот принцип находит свое отражение в каждом институте семейного права, в каждой норме.

Во-вторых, в общих положениях СК закреплено право супругов, родителей ребенка, родителей и детей, иных членов семьи, отношения между которыми регулируются СК, а также лиц, которые проживают одной семьей, родственников по происхождению, отношения между которыми не урегулированы СК, урегулировать свои семейные отношения по договоренности (договору), если это не противоречит требованиям СК, иных законов и моральным основам общества (ст. 9 СК). Таким образом, в этом нормативном предписании сделана попытка сформулировать общие положения о семейном договоре. Членам семьи предоставлено право на заключение семейного договора, как предусмотренного СК (поименованного договора), так и не предусмотренного им (непоименованного). Единственным ограничением свободы договора, назван-

ным в ст. 9 СК, является соответствие императивным требованиям законов и моральным основам общества.

В-третьих, названы и закреплены конструкции некоторых семейных договоров. Одни из них являются более разработанными (например, брачный договор (глава 10), договор супругов о предоставлении содержания (ст. 78), договор между родителями о выплате алиментов на ребенка (ст. 189), договор о прекращении права на алименты для ребенка в связи с передачей права собственности на недвижимое имущество (ст. 190)), другие — менее разработанными. Зачастую законодатель лишь называет договор, который могут заключить между собой субъекты семейных отношений, не детализируя его конструкцию (например, договор о разделе имущества, являющегося объектом права общей совместной собственности супругов (ст. 69), договор об осуществлении родительских прав и исполнении обязанностей тем из родителей, который проживает отдельно от ребенка (ст. 158) и другие). Следует отметить, что наиболее разработанными являются те конструкции семейных договоров, в основу которых положены теоретические исследования. Так, брачный договор имеет самую длительную историю исследования, по сравнению с остальными семейными договорами, что, безусловно, отразилось и на качестве его нормативного закрепления.

Однако, не смотря на прогрессивный характер СК в вопросах договорного регулирования, чувствуется отсутствие научной теории, которая должна была стать основой для формирования законодательных предписаний. В результате, положения СК о семейном договоре сложно назвать достаточно разработанными.

Таким образом, с учетом перспективных положений СК и потребностей практики правоприменения, в науке назрела острая необходимость в разработке фундаментальной теории семейного договора. Следует сказать, что некоторая работа в этом направлении уже ведется. Публикуются научные статьи, монографии, защищаются диссертации по отдельным вопросам договорного регулирования семейных отношений. Бесценный вклад в разработку теории семейного договора внесла И. В. Жилинкова и ее ученики. Однако, теория семейного договора все же на сегодняшний день находится в зародышевом состоянии и требует активных научных исследований.

В этой связи хотелось бы определить основные перспективы развития теории семейного договора.

1. Перед цивилистикой стоит задача выявить признаки семейного договора и определить его место в системе частноправовых договоров. Представляется, что исследование сущности и понятия семейного договора должно быть осуществлено в рамках общей теории гражданского договора. Что не исключает, выявление его специфических черт, позволяющих рассматривать его в качестве самостоятельного вида.

2. Возникла необходимость в разработке общих положений о семейном договоре. Естественно, что общие положения должны включать лишь правила, которые являются с одной стороны общими для всех семейных договоров, с другой стороны, учитывать специфику семейного договора как отдельного вида гражданского договора, не дублируя при этом общие положения последнего.

3. Дальнейшего исследования требуют и отдельные виды семейных договоров. Следует отметить, что работа в этом направлении ведется наиболее активно. Однако, перед наукой стоит задача системного исследования таких договоров. В этой связи, прежде всего, необходимо разработать классификацию семейных договоров, выявить общие черты каждой группы таких договоров и специфические признаки наиболее типичных семейных договоров. Такие исследования станут основой для более детального закрепления конструкций наиболее типичных семейных договоров в законодательстве.