

**ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ ПЕДАГОГІЧНИЙ
УНІВЕРСИТЕТ
ІМЕНІ Г.С. СКОВОРОДИ
Юридичний факультет
Кафедра цивільно-правових дисциплін і трудового права
імені професора О.І. Процевського**

«Актуальні проблеми приватного та публічного права»

**Матеріали III Міжнародної науково-практичної конференції
присвяченої 92-річчю з дня народження член-кореспондента НАПрН
України, академіка Міжнародної кадрової академії, Заслуженого діяча
науки України, доктора юридичних наук, професора Процевського О.І.**

**2 квітня 2021 року
м. Харків**

УДК 349.2:342.727
ББК 67.305
А 43

Актуальні проблеми приватного та публічного права : матеріали III Міжнародної науково-практичної інтернет-конференції присвяченої 92-річчю з дня народження член-кореспондента НАПрН України, академіка Міжнародної кадрової академії, Заслуженого діяча науки України, доктора юридичних наук, професора Процевського О.І. (2 квітня 2021 року). – Харків, 2021. – 333 с.

У матеріалах збірника представлені результати наукових досліджень вчених, присвячених актуальним проблемам приватного та публічного права.

Видання адресоване вченим, аспірантам, докторантам, викладачам закладів юридичної освіти, працівникам суду, адвокатури, органам юстиції, співробітникам Державної служби зайнятості України, практикуючим юристам, громадським діячам, профспілковим активістам, іншим особам, що цікавляться проблемами приватного та публічного права.

Матеріали конференції оприлюднені у електронному вигляді на сервері відкритого електронного архіву (репозитарію) Харківського національного педагогічного університету імені Г.С. Сковороди ЕКhNPUiR (електронний архів): <http://dspace.hnpu.edu.ua/> та на сайті юридичного факультету: <http://www.hnpu-laws.in.ua/> у розділі «Наука».

Оргкомітет інтернет-конференції не завжди поділяє думку учасників. У збірнику максимально точно збережена орфографія і пунктуація, які були запропоновані учасниками. Повну відповідальність за достовірну інформацію несуть учасники та їх наукові керівники.

Всі права захищені. При будь-якому використанні матеріалів конференції посилання на джерела є обов'язковим.

<i>ВАПНЯРЧУК Н.М.</i> ВІДШКОДУВАННЯ МОРАЛЬНОЇ ШКОДИ ВНАСЛІДОК НЕЩАСНИХ ВИПАДКІВ ТА ПРОФЕСІЙНИХ ЗАХВОРЮВАНЬ НА ВИРОБНИЦТВІ: ПРОБЛЕМИ СЬОГОДЕННЯ	222
<i>ПОПОВ О.Г.</i> ЩОДО ПРИНЦИПІВ СОЦІАЛЬНОГО ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ ОСІБ, ЯКІ ПРАЦЮЮТЬ НА УМОВАХ ЗАПОЗИЧЕНОЇ ПРАЦІ	224
<i>ГАВРИЛЮК Ю.М.</i> ЩОДО ПИТАННЯ ТЕРИТОРІАЛЬНОЇ ДОСТУПНОСТІ НАДАННЯ СОЦІАЛЬНИХ ПОСЛУГ	228
<i>ЗАЙЦЕВ С.Ю.</i> СПЕЦІАЛЬНІ ПРИНЦИПИ СОЦІАЛЬНОГО ЗАХИСТУ ПРАЦІВНИКІВ ПОЛІЦІЇ В УКРАЇНІ	231
<i>КОРНІЛОВА О.В.</i> ЩОДО ФУНКЦІОНУВАННЯ МУЛЬТИДИСЦИПЛІНАРНОЇ КОМАНДИ З НАДАННЯ ПАЛІАТИВНОЇ ДОПОМОГИ В УКРАЇНІ	235
<i>РОСТОВСЬКА Ю.В.</i> СПІВВІДНОШЕННЯ СОЦІАЛЬНОЇ ДОПОМОГИ, ВИПЛАЧУВАНОЇ ПО БЕЗРОБІТТЮ ТА ПРОЖИТКОВОГО МІНІМУМУ ГРОМАДЯН	238
<i>ТАРАКАН Ю.І.</i> СПІВВІДНОШЕННЯ ПОНЯТЬ «СОЦІАЛЬНИЙ ЗАХИСТ» ТА «СОЦІАЛЬНЕ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ»	242

**СЕКЦІЯ «ЦИВІЛЬНЕ ПРАВО ТА СІМЕЙНЕ ПРАВО. ЦИВІЛЬНИЙ ПРОЦЕС.
ГОСПОДАРСЬКЕ ПРАВО ТА ГОСПОДАРСЬКИЙ ПРОЦЕС. ПРАВО
ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ»**

<i>ПОНОМАРЕНКО О.М.</i> ПЛЮРАЛИЗМ ДОГОВОРНИХ ФОРМ СОЗДАНИЯ СЕМЬИ: ПЕРСПЕКТИВЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ СЕМЕЙНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА УКРАИНЫ	245
<i>ЛОСЕВ С.С.</i> ОТКРЫТЫЕ ЛИЦЕНЗИИ В АВТОРСКОМ ПРАВЕ БЕЛАРУСИ	249
<i>СУЩ О.П.</i> ЦИВІЛЬНО-ПРАВОВА ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ КОРПОРАТИВНОГО ІНВЕСТИЦІЙНОГО ФОНДУ	252
<i>ЦИРКУНЕНКО О.В.</i> ОБМЕЖУВАЛЬНИЙ ПРИПИС ЯК СУДОВА ФОРМА ЗАХИСТУ ПРОТИ ДОМАШНЬОГО НАСИЛЛЯ	255
<i>ГЕЛАШВИЛІ А. Г.</i> ПРАВО ДИТИНИ НА ДОСТАТНІЙ РІВЕНЬ ЖИТТЯ ТА СПОСОБИ ЙОГО ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ	258
<i>ГОНЧАРЕНКО К.Ю.</i> ПРОБЛЕМНІ ПИТАННЯ СЕКРЕТНОГО ЗАПОВІТУ	262
<i>ДОЛМАТ Д.Р.</i> ОСОБЛИВОСТІ СПАДКУВАННЯ ЗА ЗАКОНОМ	264
<i>КОРШУН О.Т.</i> TAKE-DOWN NOTICE ЯК ІНСТРУМЕНТ ЗАХИСТУ АВТОРСЬКОГО ПРАВА В ЦИФРОВОМУ СЕРЕДОВИЩІ: МІЖНАРОДНИЙ ТА УКРАЇНСЬКИЙ ДОСВІД ВИКОРИСТАННЯ	267
<i>ШЕЙКО К.В.</i> ДЕЯКІ ПРОБЛЕМИ СПАДКУВАННЯ ЗА ЗАПОВІТОМ	271
<i>ОСТАПЕНКО О.Г.</i> ПРАВОВІ ЗАСАДИ ЗДІЙСНЕННЯ ГОСПОДАРСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ СУБ'ЄКТІВ ГОСПОДАРЮВАННЯ В УМОВАХ ПАНДЕМІЇ	274
<i>МЕШКОВА К.О.</i> СКАСУВАННЯ ГОСПОДАРСЬКОГО КОДЕКСУ: ПИТАННЯ ДОЦІЛЬНОСТІ ТА НАСЛІДКИ ДЛЯ ПРАВОВОЇ СИСТЕМИ УКРАЇНИ	278
<i>АНДРЕЄНКОВ О.Є.</i> РОЛЬ ТА ЗНАЧЕННЯ ПРАВОСУБ'ЄКТНОСТІ КЕРІВНИКА І ОРГАНІЗАЦІЙНО-УПРАВЛІНСЬКИХ ВІДНОСИНАХ	280
<i>ХИЛЬКО О.П.</i> ИСТОРИКО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ	282
<i>СІНЬОВА Л.М.</i> ДИТЯЧА БЕЗДОГЛЯДНІСТЬ ТА БЕЗПРИТУЛЬНІСТЬ: СОЦІАЛЬНО-ПРАВОВИЙ АСПЕКТ	286

**Секція «Цивільне право та сімейне право. Цивільний процес.
Господарське право та господарський процес. Право інтелектуальної
власності»**

УДК 347.61

Orcid.org 0000-0001-6394-1834

Пономаренко Оксана Михайловна,
доцент, ХНПУ ім. Г. С. Сковороди
кандидат юридических наук, доцент
ponomarenkooksana1976@gmail.com

**ПЛЮРАЛИЗМ ДОГОВОРНИХ ФОРМ СОЗДАНИЯ СЕМЬИ:
ПЕРСПЕКТИВЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ СЕМЕЙНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА УКРАИНЫ**

В соответствии с ч. 1 ст. 291 ЦК Украины физическое лицо, независимо от возраста и состояния здоровья имеет право на семью. Брак во всем мире долгое время был практически единственным легальным основанием создания семьи, образуемой на добровольных (договорных) началах. И до сих пор он признается наиболее распространенным, признаваемым всеми государствами мира основанием возникновения семьи. Особая социальная значимость брака как союза между мужчиной и женщиной, направленного на создание семьи и признаваемого государством, а также его привилегированное положение, по сравнению с остальными договорными формами создания семьи до сих пор отражены и в национальном законодательстве, и в международных документах. Так, в соответствии со ст. 12 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод мужчины и женщины, достигшие брачного возраста, имеют право вступать в брак и создавать семью в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление этого права. В соответствии со ст. 21 СК Украины брак является единственным основанием для возникновения у мужчины и женщины прав и обязанностей супругов.

Однако в последнее время и на международном, и на национальном уровнях наблюдается тенденция к расширению признаваемых государствами иных форм семьи, основанных на добровольных началах. Так, в деле Джонсон и другие против Ирландии (JOHNSTON AND OTHERS v. IRELAND [https://hudoc.echr.coe.int/eng#{"itemid":\["001-57508"\]}](https://hudoc.echr.coe.int/eng#{)) ЕСПЧ отметил, что понятие «семья» по статье 8 Конвенции не ограничивается исключительно отношениями, построенными на браке, и может охватывать другие де-факто «семейные узы», где стороны живут вместе вне брака. Национальная правовая система Украины, в целом, соответствует мировой тенденции широкого понимания семьи. Согласно ч. 4 ст. 3 СК Украины семья создается на

основании брака, кровного родства, усыновления, а также на иных основаниях, не запрещенных законом и таких, которые не противоречат моральным основам общества. Таким образом, в СК Украины нет исчерпывающего перечня оснований создания семьи. Это предполагает потенциальную возможность признания государством разных форм образования семей. Субъектам предоставляется возможность самостоятельно выбирать форму и основания организации семейных отношений. Стоит, однако, отметить, что свобода в выборе оснований возникновения семьи в Украине ограничена двумя условиями. Первое – семья не может создаваться по основаниям, запрещенным законом. Второе – семья не может создаваться на основаниях, которые противоречат моральным основам общества. Основания, по которым государство запрещает создание семьи должны быть предусмотрены императивными нормами семейного или другого законодательства. Такие нормы в действующем СК отсутствуют. Вопрос же об основаниях создания семьи, которые не противоречат моральным основам общества является спорным, поскольку моральные основы общества – понятие относительное, подвижное, живое, которое трансформируется вместе с развитием гражданского общества.

Еще совсем недавно общество и законодатель не признавали никаких альтернатив браку. Однако кодификация семейного законодательства 2002 года сделала огромный рывок вперед, легализовав фактические брачные отношения между мужчиной и женщиной, проживающими одной семьей без регистрации брака и распространив на имущество таких лиц режим общей совместной собственности.

К основаниям создания семьи, противоречащих моральным основам общества, автор проекта СК Украины З. В. Ромовская в 2003 году относила проживание одной семьей однополрой пары, поскольку это противоречило господствующим моральным основам украинского общества. При этом она отмечала, что Общество геев и лесбиянок при обсуждении проекта СК Украины требовали исключить из текста статьи указание на невозможность коллизии оснований создания семьи с моральными основами общества, но это требование было отклонено [2, С. 21]. Однако, за десять лет, которые прошли с момента принятия СК Украины многое изменилось и в общественном сознании, и в обязательствах государства перед международным сообществом. В преамбулу Конституции Украины в 2019 году были внесены изменения, закрепившие необратимость европейского курса развития Украины, что предполагает, в том числе, и гармонизацию законодательства Украины с законодательством ЕС. Именно такие цели ставят перед собой авторы Концепции обновления ГК Украины, отмечая, что основным направлением рекодификации ГК является дальнейшая его «европеизация».

В ЕС же за последнее время сформировалась тенденция не только к легализации однополых семейных союзов, как альтернативы брака, но и к отказу от понимания брака как исключительно гетеросексуального союза. Так,

в деле «Шальк и Копф (Schalk and Kopf) против Австрии» (жалоба N 30141/04) ЕСПЧ решил «больше не будет рассматривать, что право на вступление в брак, закрепленное в статье 12 Конвенции, при любых обстоятельствах должно ограничиваться браком между двумя лицами противоположного пола». При этом он отметил, что несмотря на растущую тенденцию правового признания однополых партнерств, эта сфера по-прежнему остается сферой развития прав в отсутствие общего консенсуса, в которой государства располагают определенным усмотрением относительно времени введения изменений законодательства. В тоже время ЕСПЧ признал право однополых семейных пар на семейную жизнь. Так в деле Шальк и Копф против Австрии [Schalk and Kopf v. Austria] ЕСПЧ постановил, что отношения заявителей, сожительствующих в качестве однополых пары в стабильном партнерстве, охватываются понятием «семейной жизни», как и отношения разнополой пары в такой ситуации. Следует исходить из того, что однополые пары, так же как и разнополые, могут вступать в стабильные отношения; следовательно, они находятся в относительно аналогичном положении, что касается необходимости правового признания их отношений. Более того, в 2015 году в деле Олиари против Италии (Oliari and Others v Italy) ЕСПЧ признал, что правовая защита, в настоящее время доступная в Италии однополым парам, не обеспечивает основных потребностей соответствующих пар в стабильных серьезных отношениях. Несмотря на то, что начиная с декабря 2013 года однополые пары в Италии получили возможность заключать "соглашения о сожительстве", эти соглашения, однако, имеют довольно ограниченную сферу применения. Так, они не обеспечивали некоторых базовых потребностей, имеющих основополагающее значение для регулирования стабильных отношений между лицами, составляющими пару, таких как взаимная материальная поддержка, алиментные обязательства и наследственные права. В этой связи ЕСПЧ не считал особенно обременительными для властей Италии обеспечить признание и защиту однополых союзов и находит, что форма гражданского союза или зарегистрированного партнерства позволит им иметь юридически признанные отношения, что будет иметь непреходящую ценность для соответствующих лиц. Это решение ЕСПЧ должно стать сигналом для Украины.

Украина относится к той группе стран, в которых правовое регулирование семейных отношений однополых пар, отсутствует, в результате чего, такие лица не имеют тех семейных прав, которые присущи гетеросексуальным парам, проживающими одной семьей. Единственным возможным средством урегулировать свои семейные имущественные отношения у однополых пары является договор. В соответствии со ст. 9 СК Украины особи, которые проживают одной семьей могут урегулировать свои семейные отношения посредством договора, который должен быть заключен в письменной форме. Такой договор является обязательным для выполнения, если он не противоречит требованиям СК, иных законов и моральным основам общества.

И начало к заключению таких договоров в Украине уже положено. 10 ноября 2020 года в Украине был заключен первый партнерский договор между однополыми лицами [1]. Однако, такой договор не решает всех проблем лиц, которые проживают одной семьей без регистрации брака, поскольку их правовой статус ничем не подтверждается. Стоит отметить, что несмотря на признание семьей мужчин и женщин, проживающих одной семьей без регистрации брака, в украинском законодательстве также не выработан механизм внесудебного подтверждения их семейно-правового статуса. В результате у таких пар возникает много сложностей в различных сферах – осуществление права общей совместной собственности, наследственных, праве социального обеспечения и других. Поэтому представляется необходимым разработать механизм легализации семейно-правового статуса лиц, проживающих одной семьей без регистрации брака (независимо от пола) на что и должно быть направлено реформирование семейного законодательства.

Необходимо отметить, что в п. 105 Плана действий по реализации Национальной стратегии Украины в сфере прав человека на период до 2020 года была обозначена цель разработать и подать на рассмотрение КМУ законопроект о легализации в Украине разнополых и однополых пар с учетом имущественных и неимущественных прав, в частности владения и наследования имущества, содержание одного партнера другим в случае нетрудоспособности, конституционного права не свидетельствовать против своего партнера. В связи с этим, общественными организациями в Украине были разработаны несколько законопроектов о гражданских партнерствах. Однако, законы так и не были приняты. В этой связи представляется целесообразным процесс легализации незарегистрированных партнерств включить в Концепцию рекодификации (обновления) ГК, поскольку одним из направлений реформы гражданского законодательства является вхождение семейного законодательства в структуру ГК в качестве отдельной книги.

Список использованной литературы.

1. Афан А. Прецедент в правовом поле: в Украине зарегистрировали первый однополый союз// https://jurliga.ligazakon.net/analytics/199557_pretsedent-v-pravovom-pole-v-ukraine-zaregistrovali-pervyy-odnopolyy-soyuz
2. Ромовська З. В. Сімейний кодекс України: Науково-практичний коментар. – К. : Видавничий Дім «Ін Юре», 2003. – 523 с. (С. 21).