



УДК 347.1

Е. Глиняная,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданского права
Национального университета «Одесская юридическая академия»

УРОВЕНЬ ТЕОРЕТИЧЕСКОГО ИССЛЕДОВАНИЯ ПРАВ РЕБЕНКА В ГРАЖДАНСКОМ И СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ УКРАИНЫ

Понятие правовой охраны детства прошло долгий и достаточно сложный путь развития, что в значительной мере было связано с особенностями того или иного исторического периода.

С теоретической точки зрения давно уже назрела необходимость в конкретизации понятий «защита интересов несовершеннолетних» и «охрана прав детей», обладающих в юридической литературе разной смысловой нагрузкой, но в тоже время тесно переплетающихся между собой и в самых разнообразных ситуациях являющихся дополнением друг друга.

За годы существования Украины как независимого государства возникла реальная потребность в пересмотре основных принципов функционирования общества, при этом правовой способ регуляции общественных отношений всегда имел и будет иметь собственные основы и свои задачи в обществе.

Каждый из нас на себе ощущает изменения, происходящие в социально-политической, экономической, информационной, философской и других сферах жизнедеятельности.

На наш взгляд, вопрос исследования прав ребенка в современном мире, вне зависимости от страны проживания, следует решать только в тесной взаимосвязи с решением проблемы его социальной и интеллектуальной адаптации.

С начала формирования в Украине новых общественных отношений, с начала 90-х гг. прошлого столетия и до сегодняшнего дня, вопрос обеспечения прав ребенка является проблемой наци-

онального значения, поскольку именно уровнем правовой защиты детей, вниманием общества к их нуждам и интересам во многом определяется уровень цивилизованности государства.

В последние годы, несмотря на то что в научной литературе не появилось достаточно крупных монографических работ, был проведен целый ряд исследований по различным аспектам, касающимся правового положения ребенка.

Одной из главных их черт является объединение вопросов семейного и гражданского права, определяемое тесной связью, которая существует при изучении тех или иных аспектов правового положения детей в обеих отраслях.

Следует отметить, что вопрос об определении места семейного права в системе украинского права и сегодня не до конца решен, поскольку ряд исследователей придерживаются точки зрения о том, что для выделения семейного права в самостоятельную отрасль нет оснований, так как семейным и гражданским правом регулируются практически тождественный круг отношений, кроме того и в семейно-правовом регулировании и гражданском праве используются императивные и диспозитивный (преимущественно используемый в частном праве) методы регулирования.

Принимая во внимание реформирование существующей правовой системы, поскольку советское законодательство уже не отвечает современным реалиям, необходимо отчетливо понимать место и роль семейного права.





И в данном плане нам более близка точка зрения на указанную проблему М. Антокольской [1], И. Жилинковой [2,], которые, анализируя труды А. Загороского [3], К. Кавелина [4], К. Победоносцева [5], пришли к выводу, что цивилисты конца XIX – нач. XX вв., указывая на целый ряд особенностей, присущих семейному праву и выделявшихся этим среди иных институтов гражданского права, относили его к частному гражданскому праву, а в советское время концепция «семейное право – самостоятельная отрасль права», обоснование автономности семейного права были направлены на теоретическое оправдание и законодательное закрепление общих конструктивных социализма относительно семьи.

Особые сложности возникали в вопросе об отграничении имущественных отношений, регулируемых семейным правом, от гражданско-правовых, главная сущность данных различий виделась в особой связи личных и имущественных отношений. По мнению П. Ершовой [6, с. 121–123], гражданское право имеет своим предметом имущественные отношения, обусловленные использованием товарно-денежных отношений, и связанные с ними личные неимущественные отношения: оно регулирует отношения граждан как физических лиц (субъектов гражданского права). Семейное законодательство касается отношений между гражданами, прежде всего как членами семьи, оно регулирует личные и имущественные отношения, возникающие в семье и связанные с усыновлением, опекой и т. д.

О тесной связи и проникновении в семейное законодательство норм гражданско-правовых и наоборот неоднократно говорил и С. Братусь. Так, например, он отличал, что применение гражданско-правовых норм к регулированию имущественных отношений в семье, равно как и перенесение понятий, сложившихся в семейном праве, к гражданским правоотношениям не только не исключается, а совершенно неизбежно [7, с. 27].

Отличая спорность вопроса о роли и месте семейного права, М. Антокольская, И. Жилинкова надеялись, что рано или поздно «глубоке розуміння сутності сімейно-правових норм та тенденцій розвитку права в цілому приведе до правильного розв'язання цієї колізії, сімейне право повернеться до своїх витоків і справді стане невід'ємною частиною приватного, цивільного права, а затяжний період суверенізації сімейного права залишиться в історії» [8, с. 156].

Принимая во внимание точку зрения А. Левушкина [9], А. Нечаевой [10], В. Рясенцева [11] и ряда других, согласно которой семейное право – самостоятельная отрасль права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, возникающие на основании брака, родства и принятия детей на воспитание в предусмотренных законом формах, в учебнике «Семейное право Украины», вышедшем в 2011 г. под редакцией В. Борисовой и И. Жилинковой, были четко определены регулирующие или семейные отношения: отношения супругов в вопросах заключения и расторжения брака, а также имущественные отношения в браке; отношения между родителями и детьми и другими родственниками; вопросы усыновления, опеки и попечительства, лишения родительских прав [8].

Безусловно, в связи со сложными процессами в социально-экономической сфере, сегодня на первый план выходят именно имущественные права ребенка, в данном плане интересны последние исследования М. Батенчука [12], Ж. Чорной [13], О. Некрасова [14].

В работе М. Батенчука [12], направленной на исследование механизма государственного управления в сфере обеспечения имущественных прав детей в Украине, основной акцент делается на рассмотрении данного механизма как системы, в которую входят такие органы, как прокуратура, суды, нотариат, в тоже время, на наш взгляд, возможность реального обеспечения





имущественных прав детей на всех уровнях, имеющих различный правовой статус, исследована не полностью.

Проблеме применения гражданского права к семейным правоотношениям было посвящено и исследование О. Некрасова, в котором он на основе комплексного анализа норм гражданского и семейного законодательства разработал теоретические выводы о природе и механизме применения норм одной отрасли права при регулировании отношений другой отрасли, определил недостатки и пробелы при их применении [14].

Исследование Ж. Чорной в основном было посвящено определению имущественных прав и интересов малолетних и несовершеннолетних лиц, усовершенствованию нормативной базы защиты данных прав, определению возможных правовых последствий при их нарушении [13].

Помимо имущественных прав, ребенок остро нуждается и в обеспечении личных неимущественных прав, данной проблемы были посвящены работы Л. Ольховик [15], О. Поскалюка [16], Е. Мухамедова [17], в которых был дан и анализ реализации личных неимущественных прав детей у нас в стране и за рубежом.

Проблема реализации личных неимущественных прав ребенка осложняется, с одной стороны, их недостаточной обоснованностью в теоретическом плане, с другой – сложностью их реального обеспечения.

Сегодня для правильного понимания объема понятия «личные неимущественные права ребенка» актуально обратиться к общественному опыту правовой охраны личных неимущественных прав детей. Так, например, в гражданском праве Франции при обеспечении личных неимущественных прав детей широко используется биотехнологии, что дает возможность при моделировании правового положения ребенка в сфере личных неимущественных отношений принимать во внимание возраст и состояние психи-

ки ребенка, что приобретает для нас в аспекте нашей работы особую важность.

Начиная с римского права, наиболее полно в теоретическом плане были разработаны вопросы, связанные с усыновлением, опекой и попечительством.

В последние годы к таким исследованиям можно причислить работы О. Губанова [18], Н. Дьячковой [19], Л. Зилковской [20], И. Ковальчука [21], С. Морозова [22], Т. Стояновой [23].

Отличительной чертой перечисленных работ является то, что в них делается акцент на сложность организационно-правового обеспечения в вопросах опеки и попечительства, усыновления, обращается внимание на необходимость того, чтобы механизм защиты прав ребенка в национальном законодательстве отвечал европейским стандартам.

На сегодняшний день, как никогда ранее, остро встали вопросы об усыновлении детей иностранными гражданами (и как показывает статистика, именно иностранцы являются усыновителями детей с врожденными пороками), а также о правовом положении детей, оказавшихся в сложных жизненных обстоятельствах.

В теоретическом плане, который мог бы стать основанием для внесения ряда изменений по данным вопросам в законодательство страны, эти проблемы еще только начинают разрабатываться, при этом важными являются задачи концептуального обоснования самого понятия «сложные жизненные обстоятельства», совершенствование законодательных и институциональных институтов самого механизма правового обеспечения детей, оказавшихся в данных условиях.

Таким образом, давая, на наш взгляд, довольно краткую характеристику тем теоретическим положениям, которые были изучены исследователями в рамках гражданского и семейного права, основным аспектам касательно прав ребенка и относясь с глубоким уважением к их мнениям, хотелось бы процитировать слова





Р. Иеринга о том, что «исследователю, позже живущему, дана возможность усовершенствовать понимание права, и если ему оставили только сбор правовых положений, то он должен попытаться на их основании восстановить логический организм права; если они показали ему только внешнюю, обращенную к жизни сторону права, то он должен постараться открыть его внутреннюю логическую сущность» [24, с. 37].

Ключевые слова: гражданское право, семейное право, права детей, неимущественные права, имущественные права, механизм правового регулирования, правовое обеспечение прав детей, защита прав малолетних и несовершеннолетних лиц.

Статья посвящена анализу уровня теоретического исследования прав ребенка в гражданском и семейном праве Украины. Рассматриваемые положения касаются обеспечения прав ребенка, так как это проблема национального значения, поскольку именно уровнем правовой защиты детей, вниманием общества к их нуждам и интересам во многом определяется уровень цивилизованности государства. Анализируются работы ряда ученых, посвященные различным аспектам, касающимся правового положения ребенка, в частности личных неимущественных и имущественных прав ребенка, механизма защиты и охраны прав детей как на уровне национального законодательства, так и в международном праве.

Статья посвящена анализу уровня теоретического исследования прав дитини в цивільному й сімейному праві України. Ці положення стосуються забезпечення прав дітей, оскільки це проблема національного значення, так як саме рівнем правового захисту дітей, увагою суспільства до їхніх потреб та інтересів визначається рівень цивілізованості держави. Анализуються праці видатних учених, що присвячені різним аспектам, які стосуються

правового становища дитини, зокрема особистих немайнових прав дітей, механізму захисту прав дітей як на рівні національного законодавства, так і в міжнародному праві.

In the article analyzes the level of theoretical research of children's rights in civil and family law of Ukraine. The provisions in question relate to the rights of the child as a problem of national importance, as it is the level of legal protection for children, the public's attention to their needs and interests is largely determined by the level of civilization of the state. The article analyzes the research of many scientists on various aspects relating to the legal status of the child. The issues concern the moral and economic rights of the child, the mechanism of protection and the protection of children's rights, both at the level of national legislation and international law.

Литература

1. Антакольская М.В. Семейное право / М.В. Антакольская. – М., 1996; Антакольская М.В. Место семейного права в системе отраслей частного права: по трудам цивилистов России конца XIX – нач. XX вв. / М.В. Антакольская // Государство и право. – 1995. – № 6 – С. 32–35.
2. Жилинкова И.В. Правовой режим имущества членов семьи / И.В. Жилинкова. – К., 2000; Жилинкова И.В. Сімейне право: галузевий севернітет чи десувернізація / І.В. Жилинкова // Вісник Акад. прав. наук України. – 2001. – № 3(26) – С. 146–156.
3. Загороский А.И. Курс семейного права / А.И. Загороский. – Одесса, 1902.
4. Кавелин К.Д. Очерк юридических отношений, возникающих из наследования имущества / К.Д. Кавелин. – СПб., 1885.
5. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. 4.2. Права семейные, наследственные, завещательные / К.П. Победоносцев. – СПб., 1871.
6. Ершова Н.М. Вопросы семьи в гражданском праве / Н.М. Ершова. – М.: Юридическая литература, 1977. – 176 с.
7. Братусь С.Н. Отрасль советского права: понятие, предмет, метод / С.Н. Братусь // Советское государство и право. – 1979. – № 11. – С. 24–29.





8. Семейное право Украины / под ред. В.И. Борисовой и И.В. Жилинковой. – К. : Юринком-Интер, 2011.
9. Левушкин А.Н. Семейное право : [учеб. пособ.] / А.Н. Левушкин. – Ульяновск : УлГУ, 2011.
10. Нечаева А.М. Семейное право как самостоятельная отрасль / А.М. Нечаева // Государство и право на рубеже веков : материалы Всероссийской конференции. – М., 2001.
11. Рясенцев В.А. Семейное право / В.А. Рясенцев. – М. : Юрид. лит., 1971.
12. Батенчук М.М. Державний організаційно-правовий механізм забезпечення майнових прав дітей : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / М.М. Батенчук. – К., 2013.
13. Чорна Ж.Л. Цивільно-правовий захист майнових прав та інтересів малолітніх і неповнолітніх осіб / Ж.Л. Чорна. – Львів, 2005.
14. Некрасов О.В. Застосування цивільного законодавства до сімейних відносин / О.В. Некрасов. – К., 2008.
15. Ольховик Л.А. Особисті немайнові права дитини за цивільним законодавством України : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / Л.А. Ольховик. – Х., 2006.
16. Посикалюк О.О. Особисті немайнові права фізичних осіб в романській, германській, англо-американській системах приватного права : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / О.О. Посикалюк. – К., 2001.
17. Мухамедова Є.Є. Цивільно-правові аспекти реалізації особистих немайнових прав фізичної особи в Україні : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / Є.Є. Мухамедова. – К., 2012.
18. Губанов О.В. Організаційно-правове регулювання усиновлення в Україні : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.07 «Адміністративно-правовий процес; фінансове право; інформаційне право» / О.В. Губанов. – К., 2011.
19. Д'ячкова Н.А. Опіка як спосіб охорони майнових прав фізичних осіб : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / Н.А. Д'ячкова. – Х., 2006.
20. Зілковська Л.М. Правове регулювання усиновлення в Україні / Л.М. Зілковська. – К., 2002.
21. Ковальчук І.В. Становлення і розвиток інституту усиновлення в Україні: історико-правове дослідження / І.В. Ковальчук. – Львів, 2009.
22. Морозова С.Є. Правове регулювання опіки та піклування за цивільним законодавством України / С.Є. Морозова. – К., 2011.
23. Стоянова Т.А. Процесуальні особливості розгляду справ про усиновлення громадян України / Т.А. Стоянова. – К., 2009.
24. Иеринг Р. Дух римского права на различных ступенях его развития / Р. Иеринг. – СПб., 1876. – Ч. 1. – 1876. – 309 с.

