**Лекція: Припинення шлюбу**

**ПЛАН**

**1. Поняття припинення шлюбу.**

**2. Порядок та випадки розірвання шлюбу в органах РАЦСу.**

**3. Розірвання шлюбу в судовому порядку. Строк для примирення.**

**1 Поняття припинення шлюбу.**

Під припиненням шлюбу слід розуміти зумовлене певними юридичними фактами припинення на майбутнє правовідносин подружжя, які виникли із зареєстрованого дійсного шлюбу. У разі припинення шлюбу припиняються особисті та майнові правовідносини подружжя. Водночас припинення шлюбу може слугувати підставою виникнення інших правовідносин, нових особистих та майнових прав колишнього подружжя. Усі ці обставини свідчать про важливість визначення питань, які стосуються підстав, порядку та процедури припинення шлюбу. Відповідно до законодавства (ст. 104 СК) шлюб припиняється за однією з двох підстав: а) унаслідок смерті одного з подружжя або оголошення його померлим; б) унаслідок розірвання шлюбу. Це вичерпний перелік підстав припинення шлюбу. Щодо фактичної смерті, то даний юридичний факт другим із подружжя має бути підтверджений документально державному органу РАЦС, тобто на підставі безспірних доказів, серед яких мо- жуть бути свідоцтво про смерть особи, видане державним органом РАЦС на підставі реєстрації цим органом факту смерті, яке й буде 35 підставою для припинення шлюбу. У цьому випадку припинення шлюбу не потребує спеціального оформлення. Щодо такої підстави, як оголошення особи померлою, то цей юридичний факт підлягає встановленню в порядку окремого провадження. Після набрання законної сили рішення про оголошення особи померлою суд надсилає рішення відповідному державному органу РАЦС для реєстрації смерті фізичної особи за місцем проживання заявника, після такої реєстрації орган РАЦС також видає свідоцтво. Відповідні права та обов’язки в цьому випадку виникають або припиняються внаслідок самого факту смерті або оголошення особи померлою. Реєстрація смерті, проведена відповідно до цивільного законодавства, і отримання свідоцтва про смерть є достатнім підтвердженням припинення шлюбу. Що стосується такої підстави припинення шлюбу, як розірвання (ч. 2 ст. 104 СК), то закон до державних органів, які наділено повноваженням щодо розірвання шлюбу, відносить державні органи РАЦС та суд.

У житті можуть виникнути певні колізії між двома зазначеними вище різновидами припинення шлюбу. Це може статися у випадку, якщо подружжя (один з нього) звернулося до суду із заявою про розірвання шлюбу, а потім один із подружжя помер. СК розв’язує цю колізію таким чином: 1) якщо один із подружжя помер до дня, коли набрало чинності рішення суду про розірвання шлюбу, то вважається, що шлюб припинився внаслідок його смерті (ч. З ст. 104 СК); 2) якщо в день, коли набрало чинності рішення суду про розірвання шлюбу один із подружжя помер, то вважається, що шлюб припинився внаслідок його розірвання (ч. 4 ст. 104 СК). Розв’язання цього питання має значення для визначення підстав та порядку припинення шлюбу в такій складній ситуації. Як випливає з наведеного, головним є визначення дня смерті одного з подружжя – до набрання чинності рішенням суду або безпосередньо в сам день набрання чинності судовим рішенням. У першому випадку припинення шлюбу підтверджується свідоцт- вом органу РАЦС щодо смерті особи, а в другому – відповідним рішенням суду щодо розірвання шлюбу.

**2 Порядок та випадки розірвання шлюбу в органах РАЦСу**

За життя подружжя шлюб може бути припинено шляхом його розiрвання. З урахуванням того, що сiм’я є не тiльки союзом конкретних осiб, але i соцiальним iнститутом, суспiльство й держава зацiкавленi в збереженнi сiм’ї (ст. 1 СК). Тому припинення шлюбу внаслiдок його розiрвання вiдбувається в певних межах пiд контролем держави i може здiйснюватися вiдповiдними державними органами — органами реєстрацiї актiв цивiльного стану або судом. Вiдповiдно до сiмейного законодавства, з урахуванням обставин, що склалися в сiм’ї, розiрвання шлюбу може здiйснюватися: державним органом реєстрацiї актiв цивiльного стану (статтi 106 i 107 СК); судом (статтi 109 i 110 СК). Розiрвання шлюбу державним органом РАЦС. Вiдповiдно до ч. 1 ст. 106 СК України розiрвання шлюбу здiйснюється державним органом реєстрацiї актiв цивiльного стану за наявностi двох умов: а) подружжя не має неповнолiтнiх дiтей та б) iснує взаємна згода подружжя на розiрвання шлюбу. Вiдповiдно до ч. 3 ст. 106 СК України шлюб розривається незалежно вiд наявностi мiж подружжям майнового спору. Такий пiдхiд убачається цiлком виправданим. Вiдомо, що розгляд судами майнових спорiв подружжя нерiдко має тривалий характер. Що стосується їхнiх особистих вiдносин, то вони на момент звернення до суду, як правило, вже непоправно зруйнованi. Тому немає сенсу штучно пов’язувати питання щодо майнового спору з питанням припинення шлюбу. Нiщо не завадить подружжю i пiсля розiрвання шлюбу вирiшувати спiрнi питання щодо майна в судi. Вiдповiдно до ч. 2 ст. 106 СК державний орган реєстрацiї актiв цивiльного стану розриває шлюб лише пiсля спливу одного мiсяця вiд дня подання спiльної заяви подружжя, якщо вона не була вiдкликана. Таким чином, законодавство дає змогу подружжю обдумати своє рiшення i остаточно визначити серйознiсть своїх намiрiв щодо розiрвання шлюбу. У певних випадках розiрвання шлюбу державним органом РАЦС може здiйснюватися не за спiльною заявою подружжя, а за заявою одного з них. Таким чином закон допускає можливiсть врахування волi лише одного з подружжя щодо розiрвання шлюбу. Вiдповiдно до ч. 1 ст. 107 СК шлюб розривається за заявою одного з подружжя, якщо другий з них: а) визнаний безвiсно вiдсутнiм; б) визнаний недiєздатним; в) засуджений за вчинення злочину до позбавлення волi на строк не менш як три роки. Якщо мiж подружжям виникає спiр майнового характеру, то це не впливає на вирiшення питання про розiрвання шлюбу. Вбачається, що таке правило є виправданим. Розгляд майнового спору можна виокремити вiд вирiшення питання про розiрвання шлюбу. Проте бiльш точним було б iнше формулювання ч. 2 ст. 107 СК: шлюб має розриватися незалежно не тiльки вiд спору мiж подружжям, але також мiж тим з подружжя, який звертається iз заявою про розiрвання шлюбу до органiв РАЦС, та опiкуна iншого з подружжя — визнаного безвiсно вiдсутнiм або недiєздатним. Зрозумiло, що у випадку, якщо одного з подружжя було визнано безвiсно вiдсутнiм або недiєздатним, то мiж ним i другим iз подружжя спiр майнового характеру виникнути не може. Вимоги майнового характеру в такому разi будуть пред’являтися опiкуном вiдсутньої або недiєздатної особи.

**3 Розірвання шлюбу в судовому порядку. Строк для примирення.**

Розiрвання шлюбу крiм органiв РАЦС може бути здiйснено судом. Закрiплений в СК України порядок розiрвання шлюбу судом мiстить iстотнi змiни. Найбiльш принциповим є введення двох самостiйних процедур розiрвання шлюбу залежно вiд згоди чи незгоди подружжя на припинення шлюбу. Вiдповiдно до цього СК України закрiплює: а) розiрвання шлюбу за рiшенням суду за спiльною заявою подружжя, яке має дiтей (ст. 109 СК); б) розiрвання шлюбу за позовом, пред’явленим одним iз подружжя, тобто за наявностi спору (ст. 110 СК). В першому випадку мається на увазi добровiльне розiрвання шлюбу, коли нiхто з подружжя не заперечує проти припинення подружнього життя. Утiм, якщо така сiм’я має дiтей, розiрвання шлюбу не може здiйснюватися органами РАЦС. У цьому випадку розiрвання шлюбу мiж подружжям традицiйно здiйснюється судом. Це викликано необхiднiстю забезпечення iнтересiв дiтей у разi розпаду сiм’ї. Разом iз тим СК закрiплює новее правило щодо договiрного регулювання багатьох аспектiв вiдносин подружжя, якi виникають у процесi розiрвання шлюбу. Якщо подружжя погоджується розiрвати шлюб, то вiдповiдно до ч. 1 ст. 109 СК України вони мають право подати до суду про це спiльну заяву. В цьому випадку суд не з’ясовує питання щодо можливостi чи неможливостi розiрвання шлюбу. Питання щодо припинення подружнього життя подружжя вирiшуює самостiйно. Головна мета суду полягає у встановленнi того, що заява про розiрвання шлюбу вiдповiдає дiйснiй волi дружини та чоловiка i пiсля розiрвання шлюбу не будуть порушенi їхнi особистi та майновi права, а також права їхнiх дiтей. Таким чином, суд лише з’ясовує вiдповiднiсть волевиявлення подружжя їхнiй справжнiй волi на розiрвання шлюбу та забезпечення iнтересiв дiтей подружжя пiсля розiрвання шлюбу. Разом iз заявою про розiрвання шлюбу, подружжя передають на розгляд суду письмовий договiр, в якому зазначають: - з ким iз них будуть проживати дiти; яку участь у забезпеченнi умов життя дiтей братиме той з батькiв, хто буде проживати окремо; - умови здiйснення тим iз батькiв, який проживає окремо права на особисте виховання дiтей. Вiдповiдно до ч. 1 ст. 109 СК такий договiр має просту письмову форму. Виходячи з того, що вiн буде подаватися до суду разом iз заявою подружжя щодо розiрвання шлюбу, можна зробити припущення, що цей договiр має бути затверджений судом на кшталт мирової угоди. Пiдписання сторонами такого договору, як випливає з ч. 1 ст. 109 СК, є правом, а не обов’язком подружжя. СК України передбачає ще один договiр подружжя, який подається суду при розiрваннi шлюбу за спiльною заявою подружжя. Це договiр щодо визначення розмiру алiментiв на дитину (ч. 2 ст. 109 СК). Слiд сказати, що природу цього договору важко визначити повною мiрою. По-перше, не зрозумiло, чи є його укладення обов’язковим. В частинi 1 ст. 109 мiститься диспозитивне правило, вiдповiдно до якого подружжя має право подати до суду письмовий договiр про порядок виховання дитини. У свою чергу ч. 2 ст. 109 СК носить iмперативний характер, проте не ясно, чи ця iмперативнiсть стосується лише форми договору про алiменти (нотарiальна), чи самого факту укладення такого договору. По-друге, в СК чiтко не визначено питання щодо змiсту такого договору. Виходячи безпосередньо з тексту ч. 2 ст. 109 СК, вiн може стосуватися тiльки розмiру алiментiв. Разом iз тим СК мiстить ще одну норму, яка регулює договiрнi вiдносини мiж батьками про сплату алiментiв на дитину — ст. 189. Вiдповiдно до ч. 1 ст. 189 СК батьки мають право укласти договiр про сплату алiментiв на дитину, у якому визначити розмiр та строки виплати. Як видно з тексту, в цьому договорi батьки, по-перше, мають право укласти цей договiр, а не зобов’язанi це робити i, по- друге, вправi визначити не тiльки розмiр, але й строки виплати алiментiв. Залишається визначити спiввiдношення цих норм. Може ч. 2 ст. 109 СК розрахована лише на випадки укладення договору про алiменти разом з розiрванням шлюбу, а ст. 189 СК розрахована на iншi ситуацiї (якщо батьки шлюб не розривають або взагалi шлюб не брали)? Не можна забувати i про те, що СК мiстить норму, вiдповiдно до якої подружжя батькiв (ч. 2 ст. 93). Ця норма є найширшою за змiстом i дає мож\_ має право визначити в шлюбному договорi свої майновi права та обов’язки як ливiсть батькам визначати не тiльки розмiр i строки, але й порядок виплати алiментiв на дiтей. Немає нiяких заборон укладення шлюбного договору i вiдносно сплати алiментiв на випадок розiрвання шлюбу. Другим рiзновидом судового порядку розiрвання шлюбу є порядок, вiдповiдно до якого розiрвання шлюбу здiйснюється за позовом одного з подружжя (ст. 110

СК). Таким чином, у даному випадку йдеться щодо вiдсутностi згоди подружжя стосовно цього питання внаслiдок чого розiрвання шлюбу здiйснюється за iнiцiативою лише одного з них. Загальний дозвiл щодо розiрвання шлюбу за позовом одного з подружжя має певнi виключення. Вiдповiдно до ч. 2 ст. 110 СК такий позов не може бути пред’явлений протягом вагiтностi дружини та протягом одного року пiсля народження дитини. З аналiзу ч. 2 ст. 110 СК України можна дiйти висновку, що обмеження на пред’явлення позову про розiрвання шлюбу поширюється i на той випадок, коли дитина померла до досягнення нею одного року. Можна вважати, що аналогiчнi наслiдки виникатимуть i при народженнi мертвої дитини. В Правилах реєстрацiї актiв цивiльного стану сказано, що у тих випадках, коли смерть дитини настала незабаром пiсля її народження (навiть якщо вона прожила хоч кiлька хвилин), складаються два записи: про народження i смерть, але видається тiльки свiдоцтво про смерть (п. 2. 27). Таким чином, народження дитини, яке є пiдставою для заборони на розiрвання шлюбу, може стосуватися також випадкiв народження мертвої дитини. Свого часу в Постановi Пленуму Верховного Суду України вiд 12 червня 1998 р. № 16 «Про застосування судами деяких норм Кодексу про шлюб та сiм’ю» прямо зазначалося, що справа про розiрвання шлюбу не може порушуватися протягом одного року пiсля народження дитини, водночас i якщо вона народилася мертвою або померла. Новий СК України мiстить чимало нових норм, якi регулюють вiдносини, пов’язанi з розiрванням шлюбу за позовом одного з подружжя. Вiдповiдно до ч. 2 ст. 38 КпШС України 1969 р. порушити справу про розiрвання шлюбу пiд час вагiтностi жiнки та протягом одного року пiсля народження дитини було заборонено тiльки чоловiку без згоди дружини. Якщо iнiцiатором розлучення була дружина, то вона мала на це право. Зазначена норма була спрямована на забезпечення iнтересiв жiнки матерi та дитини. Новий Сiмейний кодекс iстотно змiнює це правило i встановлює, що шлюб не може бути розiрвано не лише за iнiцiативи чоловiка, а й дружини. Така змiна не вбачається обґрунтованою. Вiдповiдно до нового законодавства чоловiк та жiнка мають рiвнi права, але проведення принципу рiвностi прав та обов’язкiв учасникiв сiмейних вiдносин незалежно вiд статi в цьому випадку виглядає дещо формальним. Не можна не враховувати тiєї обставини, що жiнка пiд час вагiтностi та протягом певного часу пiсля народження дитини має особливий психiчний та фiзичний стан i тому потребує пiдвищеного захисту. Якщо заборона на розiрвання шлюбу стосовно чоловiка виглядає зрозумiлою (забезпечення спокою дружини пiд час вагiтностi та пiсля народження дитини), то вiдносно дружини вона викликає сумнiви. Проте, СК України мiстить виключення з цього правила: 1. По-перше, звернення до суду з позовом про розiрвання шлюбу протягом вагiтностi дружини та протягом одного року пiсля народження дитини можливо, якщо один iз подружжя вчинив протиправну поведiнку, яка мiстить ознаки злочину, щодо другого з подружжя або дитини (ч. 2 ст. 110 СК). Потрiбно визнати, що вживане в законi поняття «протиправна поведiнка, що мiстить ознаки злочину», у юридичному сенсi є вкрай неточним. Вирiшити питання про те, мiстить або не мiстить поведiнка особи ознаки злочину, може лише суд, а не позивач, що звертається до суду з позовом про розiрвання шлюбу. Тому ця вказiвка закону є досить умовною i розрахована на побутове, а не юридичне розумiння ситуацiї. Очевидно, що у разi звернення до суду позивачевi не потрiбно буде надавати копiю вироку, у якому дiї другого з подружжя будуть визнанi злочинними. Досить буде зазначити в позовi, що вiдповiдач у справi б’є або ображає позивача, влаштовує в будинку скандали тощо. По-друге, чоловiк та дружина мають право пред’явити позов про розiрвання шлюбу протягом вагiтностi дружини, якщо батькiвство зачатої дитини визнане iншою особою (ч. 3 ст. 110 СК). Загальна заборона подружжю вимагати розiрвання шлюбу в перiод вагiтностi дружини та пiсля народження дитини пов’язана з презумпцiєю (припущенням), що чоловiк жiнки є батьком або майбутнiм батьком її дитини. З урахуванням цiєї обставини з метою збереження сiм’ї, в якiй народиться або проживає дитина, закон i забороняє подружжю звертатися з позовом до суду. Проте, якщо така обставина вiдпаде, то встановлена заборона втрачає свiй сенс. Iншими словами, якщо дружина повiдомляє, що її чоловiк не є батьком її дитини (майбутньої дитини) i є iнший чоловiк, який визнає себе батьком цiєї дитини, то заборона на пред’явлення позову про розiрвання шлюбу подружжя не дiє. У цьому випадку як дружина, так i чоловiк можуть звернутися до суду з позовною заявою про розiрвання шлюбу. По-третє, чоловiк та дружина мають право пред’явити позов про розiрвання шлюбу до досягнення дитиною одного року, якщо: а) батькiвство щодо неї визнане iншою собою чи б) за рiшенням суду вiдомостi про чоловiка як батька дитини виключено з актового запису про народження дитини (ч. 4 ст. 110 СК). За вiдсутностi таких обставин позов кожного з подружжя про розiрвання шлюбу може бути пред’явлено лише пiсля спливу одного року пiсля народження дитини. Якщо перешкод для пред’явлення позову про розiрвання шлюбу немає, суд приймає позов та розглядає справу. При цьому вiн уживає заходiв щодо примирення подружжя, якщо це не суперечить моральним засадам суспiльства (ст. 111 СК). За розгляду справи суд з’ясовує фактичнi взаємини подружжя, дiйснi причини позову про розiрвання шлюбу, бере до уваги наявнiсть малолiтньої дитини, дитини\_iнвалiда та iншi обставини життя подружжя (ч. 1 ст. 112). В лiтературi зазначалося, що у бiльшостi випадкiв подружжя сповiщають суд щодо причин розпаду своїх сiмейних стосункiв, але якщо вони вiдмовляться їх розкрити, суд не вправi їх понудити до цього. З’ясовуючи усi питання подружнього життя, суд має враховувати, що Сiмейний кодекс закрiплює правило, вiдповiдно до якого регулювання сiмейних вiдносин здiйснюється з урахуванням права на таємницю особистого життя їх учасникiв (ч. 4 ст. 7 СК). Вiдповiдно до ч. 2 ст. 112 СК суд постановляє рiшення про розiрвання шлюбу, якщо буде встановлено, що подальше спiльне життя подружжя i збереження шлюбу суперечило б iнтересам одного з них, iнтересам їхнiх дiтей, що мають iстотне значення. Таким чином, новий Сiмейний кодекс пiдставою для розiрвання шлюбу встановлює порушення iнтересiв членiв сiм’ї, що мають iстотне значення. Питання щодо порушення (або не порушення) таких iнтересiв та ступiнь їх значущостi для

подружжя або дитини встановлює суд з урахуванням усiх обставин справи.

Право на пред’явлення позову про розірвання шлюбу (ст. 110 СК). Позов про розірвання шлюбу може бути пред’явлений одним із подружжя. Позов про розірвання шлюбу не може бути пред’явлений впродовж вагітності дружини та протягом одного року після народження дитини, крім випадків, коли один із подружжя вчинив протиправну поведінку, яка містить ознаки кримінального правопорушення, щодо другого з подружжя або дитини. Чоловік, дружина мають право пред’явити позов про розірвання шлюбу протягом вагітності дружини, якщо батьківство зачатої дитини визнане іншою особою. Чоловік, дружина мають право пред’явити позов про розірвання шлюбу до досягнення дитиною одного року, якщо батьківство щодо неї визнане іншою особою або за рішенням суду відомості про чоловіка як батька дитини виключено із актового запису про народження дитини. Опікун має право пред’явити позов про розірвання шлюбу, якщо цього вимагають інтереси того з подружжя, хто визнаний недієздатним. Сімейне законодавство передбачає також і заходи суду щодо примирення подружжя, що регламентовані ст. 111 СК України. Суд вживає заходів щодо примирення подружжя, якщо це не суперечить моральним засадам суспільства. Суд з’ясовує фактичні взаємини подружжя, дійсні причини позову про розірвання шлюбу, бере до уваги наявність малолітньої дитини, дитини-інваліда та інші обставини життя подружжя. Суд постановляє рішення про розірвання шлюбу, якщо буде встановлено, що подальше спільне життя подружжя і збереження шлюбу суперечило б інтересам одного з них, інтересам їхніх дітей, що мають істотне значення. Режим окремого проживання подружжя Iстотною новелою нового СК України є введення iнституту окремого проживання подружжя (ст. 119 СК) або сепарацiї. Радянське сiмейне законодавство не закрiплювало положень щодо цього питання, хоча факт роздiльного проживання подружжя брався судами до уваги пiд час подiлу їхнього майна (ч. 2 ст. 28 КпШС України). Режим окремого проживання подружжя може бути встановлено судом: а) за взаємною заявою подружжя, коли чоловiк та жiнка не можуть проживати разом i згоднi щодо встановлення такого режиму. Це може бути викликано певними проблемами в сiм’ї, якщо подружжя ще остаточно не вирiшило питання щодо розiрвання шлюбу i бажає перевiрити свої почуття, з’ясувати подальшi намiри щодо збереження чи незбереження сiм’ї; б) за позовом одного з подружжя у разi небажання дружини або чоловiка проживати спiльно. В такому випадку iнiцiатором роздiльного проживання виступає лише один iз подружжя (ч. 1 ст. 119 СК). Вiдповiдно до ч. 2 ст. 120 СК у разi встановлення режиму окремого проживання виникають такi наслiдки: а) майно, набуте в майбутньому дружиною та чоловiком, не вважатиметься набутим у шлюбi; б) дитина, народжена дружиною пiсля спливу десяти мiсяцiв, не вважатиметься такою, що походить вiд її чоловiка. Зазначена норма передбачає дуже важливi наслiдки особистого та майнового характеру. Так, за окремого проживання припиняється режим спiльної сумiсної власностi подружжя, не дiють правила, якi встановленi законом щодо їх майна. Утiм, сторони мають право положення п. 1 ч. 2 ст.120 СК щодо майна, яке буде набуто при окремому проживаннi подружжя, змiнити шлюбним договором. Це випливає з ч. 1 ст. 120 СК, в якiй, зокрема зазначено, що встановлення режиму окремого проживання не припиняє прав та обов’язкiв подружжя, якi встановленi шлюбним договором. Це означає, що подружжя може звернутися до суду iз заявою про встановлення режиму окремого проживання та до нотарiуса щодо посвiдчення шлюбного договору, в якому будуть встановленi правила щодо правового режиму їхнього майна. В договорi сторони можуть, наприклад вказати, що окремi речi, якi сторони набуватимуть пiд час окремого проживання, будуть становити їх спiльну (сумiсну або часткову власнiсть), спiльне майно, набуте пiд час шлюбу та продане пiд час окремо\_го проживання, буде належати одному з подружжя, передбачити iншi моменти. Особистi вiдносини подружжя, якi врегульованi ст. 120 СК пов’язанi з визначенням походження дитини, яка була народжена дружиною пiсля спливу десяти мiсяцiв пiсля встановлення режиму окремого проживання, та порядком усиновлення дитини одним iз подружжя. СК України не мiстить вказiвки щодо iнших особистих прав та обов’язкiв подружжя у цей перiод. У формальному розумiннi це означає, що такi права й обов’язки подружжя зберiгаються.