



ПРИЗНАНИЕ ПРАВА И УСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ КАК МЕРА ЗАЩИТЫ СЕМЕЙНЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ В НОТАРИАЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Мирослава ДЯКОВИЧ,

кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса
Львовского государственного университета имени Ивана Франко

Summary

In this article author argues the significance of notarial act as instrument of rights declaration and legal relations establishment and also as means of family rights and interests protection in notarial procedure. The analysis of juridical literature and precedents from notarial practice is represented. Substantiated that notarial deed as juridical fact is a way of legal relations establishment. Author concludes, that notarial deed which states rights declaration or legal relations establishment at the same time has regulative and protective influence on family legal relations.

Key words: notarial act, family legal relations, rights declaration, legal relations establishment, juridical fact.

Аннотация

В статье автор аргументирует значение нотариального акта как инструмента признания права и установления правоотношения и, соответственно, как меры защиты семейных прав и интересов в нотариальном производстве. Осуществляется анализ юридической литературы, а также примеров ситуаций нотариальной практики. Обосновано, что нотариальное действие как юридический факт является основанием установления правоотношения. Автор заключает, что таким образом благодаря совершению нотариального действия, которое удостоверяет признание права или установление правоотношения, совершается одновременно регулятивное и охранительное влияние на семейные правоотношения.

Ключевые слова: нотариальный акт, семейные правоотношения, признания права, установления правоотношения, юридический факт.

Постановка проблемы. Одним из способов защиты права, который занимает особенное место в правоприменительной деятельности, является признание права. Содержание признания права состоит в подтверждении существования определенного права. Характерным признаком признания права, как отмечает С.Н. Братусь, является то, что этот способ не образует новые материальные правоотношения [1, с. 70]. Признанием права только подтверждаются уже существующие права и обязанности.

Необходимость подтверждения существования прав и обязанностей может наблюдаться как в отношениях между равными субъектами, так и в отношениях между субъектами, которые находятся (или пребывают) в отношениях подчиненности, поэтому признание права является надлежащим способом для применения в частноправовых и публично-правовых отношениях и может служить способом решения как частноправовых, так и публично-правовых споров.

Состояние исследования. Научный анализ признания права и установления правоотношения как меры защиты прав и интересов представлен в научных трудах многих ученых, таких как С.Н. Братусь, О.В. Некрасова, Л.В. Ефименко, И.В. Жилинкова, З.В. Ромовская и другие.

Целью и задачей статьи является обоснование значения нотариального акта как инструмента признания права и установления правоотношения и, соответственно, как меры защиты семейных прав и интересов в нотариальном производстве.

Изложение основного материала. Некоторые ученые считают, что признание права и установление правоотношения применяется только в том случае, когда право еще не нарушено. Признание права, которое еще не нарушено, может применяться как добровольно исполненный способ защиты. Последнее является актуальным для защиты семейных прав и интересов. Этот способ защиты в семейных правоотношениях может применяться как в случае оспаривания путем достижения консенсуса между субъектами семейного права, так и в случае констатации факта существования права.

В семейном праве возникают ситуации, когда член семьи или другие родственники считают, что складываются условия для нарушения или непризнания за ними определенных субъективных прав. В большинстве случаев это связано с интересами других членов семьи или родственников.

Не всегда есть основания для обращения в суд для защиты субъективного права, поскольку оно еще не нарушено,

однако предпосылки для возможного нарушения семейных прав и интересов складываются. В ст. 18 Семейного кодекса Украины предусмотрены способы защиты прав и интересов, которые являются специфическими для этой отрасли права. Одновременно необходимо отметить, что гражданские и семейные права являются очень близкими между собой по правовой природе, поэтому не исключена возможность применения способов защиты семейных правоотношений, которые предусмотрены Гражданским кодексом Украины. Признание права как раз является одним из способов защиты гражданских прав и законных интересов, который установлен Гражданским кодексом Украины.

Необходимость применения этого способа защиты гражданских прав возникает тогда, когда существование у лица определенного субъективного права поддается сомнению, субъектное право оспаривается, отрицается или есть реальная угроза таких действий. Так, в случае непризнания мужем самостоятельного права жены на жилье (квартиру) суд по иску последней признает за ней это право. В свою очередь жена может подать в суд заявление о признании права общей совместной собственности на определенное имущество, которое муж считает своим [2, с. 495].



В Семейном кодексе Украины содержится такой способ защиты, как установление правоотношения. Этот способ, как считает О.В. Некрасова, не является тождественным признанию права и используется при установлении происхождения детей, признании отцовства, материнства [3, с. 36].

Мы считаем, что признание права также может применяться как способ защиты семейных прав и интересов. Это относится не только к случаям возникновения спора между субъектами семейных отношений относительно существования или отсутствия прав и обязанностей. Такой способ может использоваться также в случае неопределенности правового статуса субъекта семейных отношений.

В семейных отношениях часто возникают ситуации неопределенности правового статуса отдельных членов семьи или родственников. Частично это объясняется отсутствием дефиниции семьи в законодательстве. От конкретизации правового положения участника семейных правоотношений в значительной степени зависит возникновение, изменение или прекращение семейных прав и обязанностей. Так, в наследственных отношениях преимущество в наследовании предметов домашней обстановки и обихода имеют лица, которые проживали с наследодателем одной семьей не менее одного года ко времени открытия наследства (ст. 1279 Гражданского кодекса Украины). Однако нотариус в процессе производства наследственного дела не может самостоятельно установить этот факт. Заинтересованной стороне необходимо обращаться в суд для установления этого юридического факта. Мы считаем, что факт совместного проживания одной семьей с наследодателем мог бы быть установлен при его жизни путем составления в нотариальном порядке договора, который засвидетельствовал бы факт совместного проживания, поскольку регистрация места проживания лица не всегда равноценна месту его фактического проживания. Нотариальный акт, подтверждающий факт совместного проживания, имел бы доказательственную силу.

Аналогичная ситуация складывается при установлении факта проживания одной семьей для определения круга наследников по закону. К наслед-

никам четвертой очереди по закону согласно украинскому законодательству относятся лица, которые не меньше пяти лет проживали одной семьей. Этот факт должен быть установлен или судом, или подтверждающим прижизненным волеизъявлением наследодателя в форме нотариального акта. Таким образом, признание существования семейного правоотношения может быть зафиксировано в форме нотариального акта на основании волеизъявления субъектов семейных отношений. В таком случае после смерти члена семьи обращаться в суд для установления факта совместного проживания семьей нет нужды. Признание права на наследование можно осуществить при жизни наследодателя путем удостоверения нотариусом нотариального акта, который подтверждает факт совместного проживания одной семьей. Во время совершения нотариальных действий в большинстве случаев нотариус применяет материальные нормы, при этом устанавливаются факты, которые предусмотрены этими нормами. В результате совершения нотариального действия устанавливается юридический факт. Круг этих фактов определяет материальное и процессуальное законодательство. Совершение нотариального действия имеет своей целью удостоверение определенного факта, с которым связывается возникновение, изменение или прекращение правоотношения (в нашем случае – семейного).

Признание существующего права также является юридическим фактом, который имеет доказательственную силу. Например, другие наследники умершего не могут возражать против удостоверенного нотариально при его жизни акта, содержанием которого является признание факта совместного проживания, ведения совместного хозяйства. В комментированном случае признание права и установление правоотношения произошло в добровольном порядке на основании волеизъявления лица. Поэтому не во всех случаях возникает потребность в признании права как способа защиты в принудительном порядке путем обращения в суд.

Выводы. Нотариальное действие как юридический факт является основанием установления правоотношения. Такое нотариальное действие имеет своей целью быть не только юридиче-

ским фактом, но и способом защиты семейных прав и интересов. Совершение определенного действия в форме нотариального акта подтверждает бесспорность субъективного права, нарушение которого может привести к негативным последствиям для уполномоченного лица. С другой стороны, такой нотариальный акт дает возможность подтвердить существование субъективного права в семейных отношениях в будущем и защитить от возможных нарушений в виде непризнания или оспаривания этого права. Правовое значение нотариального действия в данном случае состоит в том, что в результате его совершения происходит трансформация права, которое базируется на правовой норме, в субъективное право конкретного субъекта семейных отношений. Собственно, удостоверенный в нотариальном порядке юридический факт существования субъективного семейного права является способом защиты от его возможного оспаривания. Такое определение подтверждается и позициями других представителей науки.

Так, Л.В. Ефименко подчеркивает, что нотариальные действия могут быть классифицированы на охранительные и защитные. Защитным нотариальным действием является совершение нотариусом исполнительной надписи. Охранительными же являются любые действия (за исключением совершения исполнительной надписи). Все охранительные действия могут быть разделены на непосредственно охранительные и общеохранительные действия, предусмотренные законом. Правовые последствия совершения нотариальных действий могут, в частности, иметь характер вступления в действие договора и правоподтверждающий характер удостоверенного нотариусом документа [4, с. 13]. Таким документом может быть нотариальный акт, который признает существование субъективного права в семейных отношениях. Вместе с тем признание или установление правоотношения является мерой защиты семейных прав и интересов. Признание права или установление правоотношения неразрывно связано с реализацией прав участников семейных отношений. Благодаря совершению нотариального действия, которое удостоверяет признание права или установление право-



отношения, совершается одновременно регулятивное и охранительное влияние на семейные правоотношения.

Список использованной литературы:

1. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность / С.Н. Братусь. – М. : Юридическая литература, 1996. – 216 с.

2. Ромовська З.В. Українське Цивільне право. Загальна частина: академічний курс : [підручник] / З.В. Ромовська. – К. : Атіка, 2005. – 560 с.

3. Некрасова О.В. Способы защиты прав та інтересів в сімейному та цивільному праві: порівняльний аспект / О.В. Некрасова // Вісник Академії адвокатури України. – 2013. – № 2. – С. 35–38.

4. Єфіменко Л.В. Права охорона цивільних прав та інтересів у нотаріальній діяльності: автореф. дис... канд. юрид. наук / Л.В. Єфіменко. – К., 2013. – 20 с.

ИНСТИТУТ ГЛАВЫ ГОСУДАРСТВА В МУСУЛЬМАНСКОМ МИРЕ: СТРАТЕГИЯ РАЗВИТИЯ

Галина ЗАДОРОЖНЯЯ,

кандидат юридических наук, доцент,
профессор кафедры теории и истории государства и права
Киевской государственной академии водного транспорта
имени гетмана Петра Конашевича-Сагайдачного

Summary

In the article Islam religious-legal ideology is analyzed in part of forming of constitutional-legal status of chapter of the state. It is set that claim of institute of president is in those Muslim countries, where a president had strong despotic power, the amount of soldiery revolutions was higher, than at the states with the parliamentary form of rule. A conclusion is done, that is two most credible the way of development of countries of the Muslim world – democratic and integration. Strengthening or weakening of influence of Islam state-creative traditions in the countries of European Union will depend on that, which one way of development will be taken the countries of the Islam world for basis.

Key words: constitutional-legal status of chapter of the state, president, military revolution, muslim world, European Union.

Аннотация

В статье проанализирована исламская религиозно-правовая идеология в части формирования конституционно-правового статуса главы государства. Установлено, что в тех мусульманских странах, где президент имел сильную деспотическую власть, количество военных переворотов было выше, чем у государств с парламентской формой правления. Сделан вывод, что есть два наиболее вероятных пути развития стран мусульманского мира: демократический и интеграционный. Усиление или ослабление влияния исламских государственно-созидательных традиций в странах Европейского Союза будет зависеть от того, какой именно путь развития будет взят странами исламского мира за основу.

Ключевые слова: конституционно-правовой статус главы государства, президент, военный переворот, мусульманский мир, Европейский Союз.

Постановка проблемы. Сегодня очевидным является то, что количество мусульман в мире достаточно быстро увеличивается. Это предопределяет постепенное усиление их присутствия и в странах немусульманского мира, в частности странах Европейского Союза. Такое присутствие мусульман в Западной Европе не является бесследным, поскольку в западноевропейскую цивилизацию привносятся не только религиозные, культурные, языковые, но и идеологические и политические традиции, что приводит к постепенному «размыванию» тех традиций, которые сложились в Европе. Например, в Нидерландах мечетей уже не меньше, чем христианских храмов. Следовательно, западноевропейское общество, которое воспитано на традициях постоянной демократии и по большей части в своей основе является достаточно терпимым, все чаще выражает неудовлетворение либеральной миграционной политикой своего государства, о чем свидетельствуют неодинокые демонстрации в Герма-

нии, Франции, Нидерландах и других странах. Участники этих акций выступают против «исламизации» западноевропейской цивилизации, которая, по их мнению, происходит в странах Европейского Союза. Следовательно, этот вопрос является достаточно актуальным и нуждается в многовекторном исследовании в различных направлениях, в частности политическом, экономическом, социальном, правовом и других.

В процессе работы над статьей был проанализирован ряд исторических и нормативных источников права, а также доктринальные достижения С.М. Алиева, Д.И. Дудорова, М. Ислами, М.В. Лубской, М.А. Сапроновой, Ю.А. Трошина и других ученых, предметом научного исследования которых отчасти стали вопросы, связанные с отдельными составляющими правового статуса главы государства мусульманских стран. Однако вопрос идеологической стратегии развития института главы государства в мусульманском мире не получил надлежащей разработки.