

**Pytanie klienta:           Moje małżeństwo nie funkcjonuje tak jak powinno, jednak nie chcę brać rozwodu. Słyszałam o separacji. Na czym ona polega?**

Separacja jest instytucją, która polega na uregulowaniu faktycznego rozłączenia małżonków przez sąd, jednak bez rozwiązania małżeństwa. Separacja może stanowić zarówno rozwiązanie tymczasowe, które ma służyć pogodzeniu się małżonków, jak i może być etapem przejściowy przed wystąpieniem z pozwem rozwodowym. Separacja może być również dobrym rozwiązaniem dla osób, które chcą zakończyć związek lecz z przyczyn religijnych lub światopoglądowych nie chcą rozwiązać małżeństwa. Należy także pamiętać o tym, że orzeczenie separacji nie wyklucza orzeczenia rozwodu w przyszłości.

Przesłanki separacji zostały określone w art. 61<sup>1</sup> kodeksu rodzinnego i opiekuńczego. Zgodnie z § 1 tego artykułu, **każdy z małżonków może żądać orzeczenia separacji jeśli nastąpił zupełny rozkład pożycia**. Należy zaznaczyć, że jest to przesłanka łagodniejsza niż w przypadku rozwodu, gdzie rozkład pożycia musi być również trwały. Zgodnie z orzecznictwem Sądu Najwyższego, zupełny rozkład pożycia ma miejsce w sytuacji gdy wszystkie więzy łączące małżeństwo (duchowe, gospodarcze, fizyczne) uległy zerwaniu (np. niepublikowany Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 3 lutego 2000 r., sygn. akt: I CKN 780/98). Separacja może być orzeczona również na podstawie zgodnego żądania małżonków, jednak że wyłącznie w sytuacji, gdy nie posiadają oni wspólnych małoletnich dzieci (art. 61<sup>1</sup> § 3 krio).

W § 2. powyższego artykułu ustawodawca zawarł negatywne przesłanki tj. takie w przypadku których spełnienia, separacja nie może zostać orzeczona. I tak, mimo zupełnego rozkładu pożycia, orzeczenie separacji nie jest dopuszczalne jeżeli:

- wskutek niej miałyby ucierpieć dobro wspólnych małoletnich dzieci małżonków albo jeżeli z
- orzeczenie separacji byłoby sprzeczne z zasadami współżycia społecznego z innych względów.

Skutkami separacji, zgodnie z art. 61<sup>4</sup> krio, są takie jak te w przypadku rozwiązania małżeństwa przez rozwód. Oznacza to, że z chwilą orzeczenia separacji:

- ustaje między małżonkami obowiązek wspólnego pożycia
- ustaje między małżonkami ustawowa wspólność majątkowa i w konsekwencji mogą oni żądać podziału majątku wspólnego (chyba że stosunki majątkowe małżonków były ułożone w inny sposób, np. istniała między nimi rozdzielność majątkowa);
- następuje wyłączenie dziedziczenia ustawowego (byli małżonkowie mogą dziedziczyć po sobie jedynie na podstawie testamentu);
- może powstać szczególny obowiązek alimentacyjny jednego z małżonków względem drugiego;

- może istnieć nadto określony obowiązek alimentacyjny względem dzieci;
- może wchodzić w grę oznaczenie sposobu korzystania ze wspólnego mieszkania małżonków;
- konieczne będzie uregulowanie kwestii władzy rodzicielskiej. bo sąd musi w wyroku rozwodowym rozstrzygnąć o władzy rodzicielskiej nad wspólnym małoletnim dzieckiem obojga małżonków (może przykładowo powierzyć wykonywanie władzy jednemu z rodziców, ograniczając jednocześnie władzę rodzicielską drugiego do określonych obowiązków i uprawnień w stosunku do osoby dziecka). W wyroku orzekającym rozwód sąd rozstrzyga o władzy rodzicielskiej nad wspólnym małoletnim dzieckiem obojga małżonków oraz orzeka, w jakiej wysokości każdy z małżonków obowiązany jest do ponoszenia kosztów utrzymania i wychowania dziecka. Obowiązują przy tym analogiczne zasady jak w przypadku orzeczenia o separacji, omówione powyżej.

A ponadto:

- wpisanie wzmianki o separacji do aktu małżeństwa
- uchylenie domniemania, że dziecko urodzone przez żonę pozostającą w separacji jest dzieckiem męża

Nadto należy zwrócić szczególną uwagę, na okoliczność iż małżonek pozostający w separacji nie może zawrzeć nowego małżeństwa oraz że małżonkowie pozostający w separacji obowiązani są do wzajemnej pomocy, gdy przemawiają za tym względu słuszności (art. 61<sup>4</sup> § 3 i 4). Zgodnie z poglądami doktryny, obowiązek wzajemnej pomocy nie ogranicza się do sfery materialnej i dotyczy również duchowej np. wsparcia moralnego w razie choroby.

Co istotne, małżonek pozostający w separacji, nie może wrócić do swojego nazwiska rodowego.

W orzeczeniu stwierdzającym separację sąd orzeka o winie małżonków w rozkładzie pożycia, jednakże sąd nie orzeka o winie, jeśli małżonkowie złożą zgodny wniosek w tym zakresie. Skutkuje to przyjęciem, że żaden z małżonków nie ponosi winy. Ponadto sąd orzeka o:

- władzy rodzicielskiej nad wspólnym małoletnim dzieckiem obojga małżonków i kontaktach rodziców z dzieckiem oraz orzeka, w jakiej wysokości każdy z małżonków jest obowiązany do ponoszenia kosztów utrzymania i wychowania dziecka;
- sposobie korzystania z tego mieszkania przez czas wspólnego w nim zamieszkiwania, gdy małżonkowie zajmują wspólne mieszkanie;
- podziale majątku wspólnego, jeśli jeden z małżonkówłoży wniosek w tym przedmiocie a przeprowadzenie tego podziału nie spowoduje nadmiernej zwłoki w postępowaniu.

Istotną kwestią odróżniającą separację od rozwodu jest możliwość zniesienia separacji i powrotu do małżeństwa. Aby znieść separację, konieczny jest zgodny wniosek stron. Zniesienie separacji skutkuje ustaniem jej skutków. Jednakże, sąd obowiązany jest orzec o władzy rodzicielskiej nad wspólnym małoletnim dzieckiem małżonków.

Miejscowo właściwym jest sąd okręgowy, w którego okręgu małżonkowie mają wspólne zamieszkanie, a w braku takiej podstawy - sąd miejsca ich wspólnego pobytu. Jeżeli małżonkowie nie mają wspólnego miejsca zamieszkania ani pobytu, wniosek należy zgłosić w sądzie właściwym dla jednego z małżonków (art. 567<sup>1</sup> kodeksu postępowania cywilnego). Natomiast opłata od pozwu o separację wynosi 600 zł, natomiast w przypadku zgodnego wniosku stron, opłata wynosi 100 zł.