RAZMERJE MED STARŠI IN OTROCI TER IZVOR OTROKA

# I. NASTANEK RAZMERJA MED STARŠI IN OTROKI

* **razmerje** med starši in otroci **nastane**:
* na naraven način – z rojstvom otroka
* na pravni način – s posvojitvijo
* za pravni položaj otroka **ni pomembno, ali je rojen znotraj ali zunaj zakonske zveze**
* pri nezakonskih otrocih je treba ugotoviti njihov izvor – ugotavljanje materinstva praviloma ni problematično *(mater semper certa est)*, bolj problematično je ugotavljanje očetovstva
* nezakonski otrok je potem, ko se ugotovi njegov izvor **popolnoma izenačen v pravicah in dolžnostih do staršev** z zakonskim otrokom, razlika je samo v času nastanka pravic in dolžnosti, v obsegu pa ne
* če je otrok rojen znotraj zakonske zveze, pravice in dolžnosti do otroka nastanejo z rojstvom
* če je otrok rojen zunaj zakonske zveze, pravico in dolžnosti do otroka nastanejo z ugotovitvijo očetovstva

# II. ZAKONSKI IN NEZAKONSKI OTROCI

* **zakonski otrok**
* otrok, rojen v zakonski zvezi
* otrok, rojen 300 dni po prenehanju ali razveljavitvi zakonske zveze *(problem če sodišče pozno razveljavi)*
* **nezakonski otroci**
* otrok, ki je rojen po 300 dnevih po prenehanju ali razveljavitvi zakonske zveze
* otrok, ki ni rojen v zakonski zvezi *(rojen v zunajzakonski skupnosti ali samski materi)*
* otrok, rojen v zakonski zvezi, kateremu je bila izpodbita domneva očetovstva
* **pozakonitev otroka**, pomeni, da nezakonski otrok dobil status zakonskega otroka z naknadno sklenitvijo zakonske zveze in po odločbi sodišča – pozakonitve ZZZDR ne ureja več

# III. ZAKONSKI OTROCI – SPODBIJANJE OČETOVSTVA

* za zakonske otroke velja **domneva očetovstva**, kar pomeni, da za očeta velja mož otrokove matere *(pater est, quem nuptiae demonstrant – oče je tisti, na kogar kaže zakonska zveza)­* – domnevo očetovstva je mogoče izpodbijati
* **mešanje krvi** pomeni, da se za očeta šteje novi mož če mati v 300 dneh po prenehanju ali razveljavitvi zakonske zveze sklene novo zakonsko zvezo *(turbatio aut perturbatio sanguinis)*

## SPODBIJANJE PRAVNE DOMNEVE OČETOVSTVA

* očetovstvo se **spodbija v pravdnem postopku**
* pravna domneva očetovstva se spodbija tako, da **se dokaže, da materin mož ni otrokov oče**
* če se v dokaže, da materin mož ni otrokov oče, prenehajo pravice in dolžnosti med njim in otrokom za nazaj *(od rojstva)* – **zakonski otrok postane nezakonski**, ker mu je spodbito očetovstvo
* **ugotavlja** **se**: kdaj je bil otrok spočet, ali je imela mati takrat spolne odnose z možem ali s kom drugim, ali je bila mati umetno osemenjena, ali je mož sterilen ali impotenten
* **dokazovanje, da materin mož ni otrokov oče**, se lahko opravi s krvno preiskavo otroka, matere in njenega moža, z antropomorfološko analizo, s preiskavo tkivnih antigenov, z DNK analizo

### AKTIVNA LEGITIMACIJA ZA SPODBIJANJE DOMNEVE OČETOVSTVA

* **materin mož – domnevni oče**
* rok za vložitev tožbo:
* v 1 letu, ko izve za okoliščino, ki mu vzbudi dvom *(subjektivni rok)*
* najkasneje do poteka 5 let po otrokovem rojstvu – s tem se zavaruje trdnost razmerja *(objektivni rok)*
* pasivna legitimacija: tožiti mora mater in otroka
* **mati**
* rok za vložitev tožbe: v 1 letu po otrokovem rojstvu
* pasivna legitimacija: tožiti mora domnevnega očeta in otroka
* **moški, ki misli, da je otrokov oče**
* rok za vložitev tožbe: v 1 letu od dneva, ko je očetovstvo vpisano v matično knjigo
* pasivna legitimacija: tožiti mora mater in otroka
* **otrok**
* rok za vložitev tožbe: do 23. leta in seveda tudi pred polnoletnostjo
* mladoletni otrok starejši od 15 let, lahko sam nastopa v spodbojni tožbi, če je razsoden *(novi ZPP!)*
* mladoletni otrok mlajši od 15 let v spodbojni tožbi potrebuje kolizijskega skrbnika, ne morejo zastopat starši
* pasivna legitimacija: tožiti mora domnevnega očeta in mater

# IV. NEZAKONSKI OTROCI – PRIPOZNANJE IN UGOTAVLJANJE OČETOVSTVA

* **pri nezakonskih otrocih** ZZZDR določa, da **velja za očeta**:
* tisti, ki otroka pripozna za svojega *(pripoznanje očetovstca)*
* tisti, čigar očetovstvo se ugotovi s sodno odločbo *(ugotovitev očetovstva)*

## PRIPOZNANJE OČETOVSTVA

* **pripoznanje očetovstva** je prostovoljna izjava določenega moškega, da je on oče nezakonskega otroka
* **ni mogoče pripoznati otroka, glede katerega velja domneva očetovstva – najprej je potrebno domnevo izpodbiti, potem lahko sledi pripoznanje!**
* pripoznanje **velja za nazaj**, od otrokovega rojstva naprej

### POGOJI ZA VELJAVNOST PRIPOZNANJA

* moški, ki pripozna otroka, mora biti **star najmanj 15 let in razsoden**
* pripoznanje mora biti **dano v predpisani obliki**: pred matičarjem, v javni listini, v oporoki, pred CSD *(oče se sam zglasi na CSD ali pa ga CSD pozove naj prizna očetovstvo, če mati navede moškega za katerega misli da je oče)*
* pripoznanje očetovstva je **strogo osebno dejanje**, zato tu **zastopanje ni možno**
* **mati se mora strinjati** **s pripoznanjem**: če se mati ne strinja ali molči, lahko pripoznavajoči moški toži na ugotovitev, da je on otrokov oče v 1 letu, odkar je prejel obvestilo, da se mati ne strinja

### SPODBIJANJE PRIPOZNANEGA OČETOVSTVA

* pripoznano očetovstvo se lahko tudi **spodbija**
* **pravico do spodbijanja pripoznanega očetovstva** imata samo:
* otrok
* tisti, ki misli, da je otrokov oče
* pripoznanega očetovstva **ne moreta spodbijati** moški, ki je pripoznal očetovstvo ali otrokova mati
* pripoznanje, dano **pod** **vplivom napak v volji** *(prisila, zmota, zvijača)*, je možno **spodbijati kot neveljavno**
* če pripozna otroka moški, ki ve, da ni oče otroka, je **pripoznanje veljavno** in ga **ni mogoče spodbijati**

### PRIPOZNANJE OČETOVSTVA PRED ROJSTVOM ALI PO SMRTI

* izjemoma je možno **pripoznanje pred rojstvom** – oče ki misli, da ne bo dočakal rojstva otroka, ga lahko pripozna vnaprej, pripoznanje velja pod pogojem, da se otrok rodi živ, tu gre za posebno varstvo koristi nasciturusa
* **otroka** se lahko **pripozna tudi po njegovi smrti**, ampak samo če je zapustil potomce in oče želi da bi potomci dedovali po njem – dednopravni interes
* **pripoznanje očetovstva**, dano **v oporoki** je **mogoče preklicati**, ker je oporoka preklicni pravni posel
* če ima žena otroka, ki formalno nima očeta, ga lahko moški, ki se želi poročiti z njo, pripozna tega otroka

## UGOTOVITEV OČETOVSTVA S SODNO ODLOČBO

* **aktivna legitimacija** za tožbo na ugotovitev očetovstva:
* otrok do 23. leta
* dokler je otrok mlajši od 15 let toži mati kot otrokova zastopnica oz. otrokov skrbnik s privolitvijo CSD
* **pasivna legitimacija**: toži se domnevnega očeta – če je oče moški, za katerega se trdi da je oče, že umrl, se lahko tožbo vloži v 1 letu po njegovi smrti *(vprašanje proti komu, poleg tega je problematično dokazovanje)*
* **otrok ne more tožiti** na ugotovitev očetovstva, če je bil **spočet s heterologno inseminacijo**
* **mati** **ni dolžna povedati**, koga šteje za domnevnega očeta svojega otroka *(pravica do zasebnosti)*
* materina odločitev je svobodna, če ne pove, kdo naj bil oče, je ne zadenejo sankcije
* **mati** kot otrokova zastopnica **ni dolžna sprožiti postopka** za sodno ugotovitev očetovstva
* otrok ne more s tožbo zahtevati od matere, da mu razkrije ime očeta, kar pomeni, da **ni mogoče, da otrok toži na ugotovitev očetovstva**, če **mati noče** razkriti očetovega imena
* tu pride do **kolizije dveh pravic**:
* pravica otroka, da izve za svoj izbor v tem primeru se daje
* pravica matere do zasebnosti prednost pravici matere

### POSTOPEK ZA UGOTOVITEV OČETOVSTVA

* **na ugotovitev očetovstva ni mogoče tožiti, dokler velja za očeta otroka nek drug moški, zato je treba najprej spodbijati očetovstvo!**
* v postopku je **treba dokazati, da je toženec oče nezakonskega otroka**:
* dokazati je treba, da je imel toženi v kritičnem času spolne odnose z otrokovo materjo dokazuje se z medi-
* dokazati je treba, da je bil v tem spolnem odnosu spočet otrok cinskimi postopki
* morebitni **ugovor toženca**, da v času spočetja otroka ni imel samo on spolnih odnosov z materjo *(exceptio plurium concubentium)* **nima vpliva na potek postopka** – sodišče ne more po uradni dolžnosti razširiti postopka
* na koncu postopka sodišče izda **sodbo o ugotovitvi očetovstva**

## POMEN UGOTOVITVE IN PRIPOZNANJA OČETOVSTVA

* oče otroka, rojenega zunaj zakonske zveze, je **dolžan prispevati k stroškom zaradi nosečnosti** **in poroda** ter k **stroškom za preživljanje matere** pred porodom in po porodu, dokler se mati ne more zaposliti
* z ugotovitvijo ali pripoznanjem očetovstva **nastopi roditeljsko razmerje med očetom in otokom** in s tem pravne posledice tega razmerja – posledice nastopijo tudi za nazaj, od rojstva otroka

# V. DOLOČANJE IZVORA OTROKA, SPOČETEGA Z BIOMEDICINSKO POMOČJO (urejeno v ZZNPOB)

* za **postopek oploditve z biomedicinsko pomočjo** lahko **zaprosijo le pari** – zakonci ali zunajzakonski partnerji za postopek je potrebno **posebej kvalificirano soglasje** – zavestna, svobodna in pisna privolitev
* pri **postopku oploditve z biomedicinsko pomočjo se lahko uporabijo**
* spolne celice zakoncev ali zunajzakonskih partnerjev
* darovane jajčne celice ženske
* darovane semenske celice moškega
* če so bile **spolne celice darovane,** **otrok nima pravice zvedeti za svoj izvor** – med otrokom in darovalcem ni nobenega pravnega razmerja, otrok ima možnost izvedeti samo za določene zdravstvene podatke

## MATERINSTVO

* **mati** je pri oploditvi z biomedicinsko pomočjo znana – mati je **tista, ki je otroka nosila in rodila**, ne glede na to, ali so bile uporabljene njene jajčne celice ali ne *(to onemogoča priznanje posledic morebitnega surogatnega materinstva)*
* **domneve materinstva ni mogoče spodbijati**, ker je mati podala kvalificirano privolitev za postopek oploditve z biomedicinsko pomočjo
* **izjemoma je dovoljeno spodbijanje materinstva** če moški zatrjuje, da otrok sploh ni bil s postopkom

## OČETOVSTVO

* **oče** je **tisti, ki je dal kvalificirano soglasje za postopek** oploditve z biomedicinsko pomočjo, ne glede na to, ali so bile uporabljene njegove semenske celice ali ne
* temelj domneve očetovstva je za oba **kvalificirano soglasje** za postopek oploditve z biomedicinsko pomočjo
* **zakonski mož in zunajzakonski partner** sta v primerih oploditve z biomedicinsko pomočjo **glede očetovstva izenačena** – kvalificirano soglasje zunajzakonskega partnerja v postopek je nadomestilo za pripoznanje očetovstva
* **domneve očetovstva ni mogoče spodbijati**, če je oče podal kvalificirano privolitev za postopek oploditve z biomedicinsko pomočjo – spodbijanje očetovstva bi pomenilo kršitev dogovora z materjo
* **izjemoma je dovoljeno spodbijanje očetovstva**, če moški zatrjuje, da otrok sploh ni bil s postopkom ampak drugače *(spolni odnosi z drugim moškim)* – smiselno se uporabljajo določbe ZZZDR za spodbijanje očetovstva

## ČE JE BIL OTROK SPOČET Z UKREPI, KI NISO DOVOLJENI

* **otrok spočet iz darovane jajčne celice in darovane semenske celice**: ugotavljanje očetovstva in materinstva ni dovoljeno – mati je gestacijska mati, oče je materin mož ali zunajzakonski partner
* **nadomestno materinstvo**: za mater velja ženska, ki je otroka nosila in rodila torej nadomestna mati, matere ne veže soglasje za posvojitev, ki ga je dala pred rojstvom otroka, pogodba o nadomestnem materinstvu in dogovor o plačilu za takšno dejanje sta nična
* **uporabo spolnih celic ali zarodkov umrlih oseb – postumni postopki**: mati otroka je gestacijska mati, določitev očeta se ravna po vrsti postopka in po razmerju matere do umrlega moškega