**НАЦІОНАЛЬНИЙ АВІАЦІЙНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**НАВЧАЛЬНО-НАУКОВИЙ ЮРИДИЧНИЙ ІНСТИТУТ**

**Кафедра кримінального права і процесу**

**ОПОРНИЙ Конспект лекцій**

з дисципліни «Адвокатура і нотаріат України»

### для студентів \_ Галузь знань: 08 «Право»

###  Спеціальність: 081 «Право»

 Спеціалізація: «Правознавство»

 (шифр та назва напряму (спеціальності) підготовки

  Укладач к.ю.н., доцент Літвінова І.Ф.

 (науковий ступінь, вчене звання, П.І.Б. викладача)

Розглянуто та схвалено

на засіданні кафедри кримінального

права і процесу

Протокол № \_\_\_\_ від «\_\_\_»\_\_\_\_\_20\_\_р.

 Завідувач кафедри\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Лекція 1.** **Історія виникнення і розвитку адвокатури**

Найбільш чітко оформленою адвокатура була у Греції та Римі. Хоч у Греції особливого стану адвокатів і не було, але вже сформувався особливий прошарок осіб, які займалися складанням промов для виголошення їх позивачами в суді.

М.О. Чельцов-Бебутов, розкриваючи зміст судового розгляду епохи розквіту афінської демократії VI-IV ст. до н. є., вказував на наявність права обвинуваченого мати захисника. Незважаючи на те, що закон Афін вимагав від сторін вести свою справу самостійно, без сторонньої допомоги вони могли вести лише приватні дрібні процеси. У більш складних процесах необхідно було не тільки надати факти, що роз'яснюють справу, а й згрупувати їх у належному вигляді й висвітлити так, щоб справа була зрозумілою для суддів. Саме у зв'язку з цим виникла потреба в тих, хто, добре знаючи звичаї і закони, міг допомогти вдалому веденню справи. Це були логографи та диктографи, найбільш видатні з них - такі знані оратори, як Антіфон, Лізій, Ісократ, Есхіл, Демосфен.

Обов'язки логографа перед клієнтом полягали у збиранні матеріалу, що був потрібний для попередньої перевірки справи, а також у виборі найбільш вигідного виду скарги. У тих випадках, коли покарання встановлювалося не законом, а стороною, вони пропонували відповідну кару. Головним завданням було написання промови для клієнта, яку логограф вивчав і оголошував перед судом.

Ще одним видом захисту був виступ синегора. Обвинувач чи обвинувачений у цьому випадку проголошували короткий вступ, а саму промову чи найбільш важливу її частину вимовляли за них, з дозволу суддів, синегори. Поширеним видом захисту у кримінальному процесі Стародавньої Греції була участь параклета - оратора з народу, який у своїй промові, як правило, зображував моральні якості чи громадянську гідність підсудного. О.Д. Святоцький та М.М. Михеєнко зазначають, що грецький народ великою мірою був схильний до мистецтва, зокрема до ораторства, тому грецька адвокатура більше тяжіла до ораторського мистецтва, ніж до правознавства.

Початок судового [красномовства](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B8%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B8%D0%BA%D0%B0) в [Греції](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D0%BD%D1%8F_%D0%93%D1%80%D0%B5%D1%86%D1%96%D1%8F) віднесено до часів [Солона](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%BD) (640-559 рр. до н. е.), афінського [архонта](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D1%80%D1%85%D0%BE%D0%BD%D1%82) (найвища посадова особа у Стародавній Греції), якого вважали одним із[семи видатних грецьких мудреців](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%96%D0%BC_%D0%BC%D1%83%D0%B4%D1%80%D0%B5%D1%86%D1%96%D0%B2). Він запровадив обов'язок кожного захищати свою справу в суді особисто, ніякі заміни не допускалися. Однак у багатьох випадках дотримання закону Солона було неможливим і тоді це правило дозволялося порушувати й допускати представництво та заміну однієї особи іншою, наприклад, осіб, що не володіли достатньо словом, [дітей](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B8%D1%82%D0%B8%D0%BD%D0%B0), [жінок](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%96%D1%96%D0%BD%D0%BA%D0%B0), а також у разі захисту громадських інтересів. Звертатися до ритора ([оратор](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D1%80%D0%B0%D1%82%D0%BE%D1%80) в Стародавній Греції та [Римі](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D0%BD%D1%96%D0%B9_%D0%A0%D0%B8%D0%BC)) або до [софіста](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D1%84%D1%96%D1%81%D1%82) (професійного оратора, вчителя красномовства), яким сплачувався [гонорар](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D1%80%D0%B0%D1%80), що залишався у секреті, дозволялося суддями у виключних випадках, коли особа не володіла [мовою](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D0%B2%D0%B0).

Досить часто промови для обох сторін писали [логографи](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9B%D0%BE%D0%B3%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D1%84%D0%B8_%28%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%BE%D1%87%D0%B8%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE%29) - особи, які складали судові промови (в [Афінах](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D0%BD%D1%96_%D0%90%D1%84%D1%96%D0%BD%D0%B8) з кінця V ст. до н. е.) від імені [клієнта](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BB%D1%96%D1%94%D0%BD%D1%82_%28%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8F%29), з урахуванням його характеру, освіченості, інших його рис, для його особистого (як сторони) виступу на суді. Логографи виконували роль помічників, [суфлерів](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D1%84%D0%BB%D0%B5%D1%80), котрі найчастіше були поряд з клієнтом, щоб за необхідності йому підказати, виправити його помилку. Нерідко клієнт після викладення обставин своєї справи просив заслухати ще й оратора, котрим найчастіше й був логограф. Відомим є факт, що до цієї діяльності вдався й [Демосфен](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D0%BC%D0%BE%D1%81%D1%84%D0%B5%D0%BD), який розпочав свою кар'єру писанням логографій. Він, зокрема, писав промови для осіб, які захищали самостійно свої інтереси в суді, написані ним промови виголошували ті, хто не володів мовою.

Адвокатура в Греції була переважно пов'язана з ораторським мистецтвом, що на той час було розвинуте принаймні більше ніж [право](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE). Таким чином красномовство, в умовах усного і голосного судочинства перед живою аудиторією, заміщало недостатність юридичних знань. Більш обізнаними у законодавстві були [юрисконсульти](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D1%81%D1%83%D0%BB%D1%8C%D1%82), котрі складали правові документи, але особисто не виступали на суді; вони лише супроводжували ораторів на суд і повідомляли їм необхідні юридичні відомості. Підготовка до адвокатської професії зосереджувалась саме на занятті ораторським мистецтвом, яке було на першому місці, а не на вивченні законодавства. [Аристотель](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%BE%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%22%20%5Co%20%22%D0%90%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%BE%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C) наголошував: "Соромно не вміти захищатися словом". Погано говорити майже напевне означало програти [справу](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D1%81%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0).

В Римі, як і в Греції, первісною формою була родинна адвокатура. Наступним перехідним етапом у її розвитку був, так званий, інститут патронату. Відносини між патронами та клієнтами будувалися за аналогією з родинними відносинами.

При обмеженому часі патриціанських родів і при величезній кількості громадян нижчого класу, розселених на обшир-них просторах, патріархальні відносини всередині патронату втратили первісне значення і обов'язковий характер, тому патронат, який являв суцільний суспільно-політичний інститут, розпався на складові частини. Під старими назвами приховувалося нове явище, так патрон звільнявся від усіх обов'язків щодо клієнта, за винятком обов'язку захищати його в суді. Клієнт лише мав віддячити послугою чи подарунком за протегування у процесі. Відносини між ними втратили постійний, довічний і спадковий характер. Вони виникали лише під час процесу і припинялися разом з ним. Раніше клієнт міг обрати лише одного патрона Тепер він мав право переходити до іншого і, навіть, мати декількох. Так у надрах патронату виникла справжня адвокатура. Спочатку вона повністю перебувала в руках патриціїв як нащадків давніх патронів, до того ж обізнаних в праві. Першим кроком в зазначеному напрямі було видання законів XII таблиць, який зробив загальнодоступним знання законів, але їх практичне застосування залишилось в руках патриціїв. Тільки опублікування Флавієм (V ст.), а потім Елієм (IV ст.) таблиць приймальних днів і позовних формул завдало остаточного удару по юридичній монополії патриціїв. Вивчення і застосування права стало доступним для усіх бажаючих, і адвокатура стала вільною професією.

Король Едвард I адвокатів уперше назвав **barrister**, вказавши, що з усіх захисників лише вони можуть захищати сторони перед судом.30 Як і у Франції адвокати широко практикували надання правової допомоги по цивільних справах, що стосувалося кримінальних справ, то допуск адвоката до так званого формального захисту широко застосовувалося лише після 1836 року

Підготовка кандидатів до адвокатури відбувалася не в університетах, як в інших державах, а в самій адвокатській корпорації. В адвокатській палаті була рада на чолі з її головою. Саме вона організовувала систематичне читання спеціальних дисциплін перед кандидатами до адвокатури.

**Inns** **of** **court** у самому Лондоні було чотири. Палати цілковито були незалежні від держави. Кожен вписаний до палати мусив пропрацювати не менше п'яти років, щоб міг бути зарахованим до barristerrs. Якщо особа ступінь мала бакалавра чи магістра, то цей термін зменшувався до трьох років. Адвокати палати поділялись на **баристерів і сержантів**. Баристери - це найнижчий ступінь адвокатури. Кандидат взагалі до адвокатури називався vocation - lounsel, коли ж він ставав баристером -barrister - counsel. Згодом після 7-річного практичного досвіду баристер міг претендувати на головне звання адвоката **-serjant** **of** **law**. Саме ця категорія адвокатів прирівнювалась до суддів вищих інстанцій. В 1829 році адвокати Англії об'єдналися в одну корпорацію.

Крім адвокатів як таких, був в Англії ще й інший вид захисників - **атторнеї**, які були ніби посередниками між адвокатом і стороною. Вони не мали ґрунтовної академічної професійної підготовки, але, володіючи мінімальними навиками з питань підготовки матеріалів до суду ставали обов'язковою ланкою у правовому захисті. Щоб стати оборонцем цього рівня достатньо було пройти практику в канцелярії атторнея протягом п'яти років. Поділялися атторнеї на дві категорії:**солісіторів і власне атторнеїв**. Останні мали дещо ширші права в порівнянні із солісіторами. Атторнеї могли навіть представляти інтереси сторін у нижчих судах, в яких не хотіли брати участь баристери. Правда, законом від 1873 року про судоустрій різницю між солісіторами й атторнеями було ліквідовано. Атторнеї були організовані у свою палату, мали своє автономне правління, у тому числі й щодо адміністративного нагляду над членами свого товариства. Конкурентна боротьба з іншими захисниками примушувала солісіторів й атторнеи ще в 1493 році об'єднатися в "Товариство джентельменів, що практикують у судах загального права й справедливості"

В кінці XIX століття дещо було змінено порядок вступу в адвокатуру. Зокрема, закон вимагав від кандидата: наявність вищої юридичної освіти; проходження в адвоката практики не менше трьох років, а для осіб, що не мали вищої юридичної освіти - п'яти років; сплати грошового внеску у сумі 1500 фунтів стерлінгів. Після цього особу вписували до баристерів. Після 16-річної практичної роботи баристером канцелярія готувала подання на затвердження за цим баристером звання serjant of law.

На сьогоднішній день в Англії відсутній єдиний нормативний документ, який би визначав правовий статус адвокатури. Цей інститут врегульовано великою кількістю різних хартій, парламентських актів, урядових постанов тощо. Функції адвокатури в Англії значно ширші в порівнянні з адвокатурами держав континентальної Європи. По суті професія адвоката в Англії є основою для юриста-практиканта.

Дисциплінарний нагляд над діяльністю соліситорів здійснює Дисциплінарний Трибунал, що є незалежним органом. Соліситори для виконання своїх функцій отримують від Юридичного товариства сертифікати, як посвідчення про те, що особа відповідає вимогам професійної підготовки. Сертифікат підтверджується щороку. Взаємини між соліситором і клієнтом, крім норм права, також регулюються і кодексом професійної етики.

**Лекція 2. Поняття адвокатури, її завдання, організаційні форми, види і принципи адвокатської діяльності.**

|  |
| --- |
|  |
| Розбудова правової держави неможлива без створення гарантій для захисту прав людини, без забезпечення механізму функціонування такого специфічного демократичного інституту, яким є адвокатура.Адвокатура — важливий інструмент дійсної демократії. Адже за своєю природою вона є громадською, самостійного виду організацією професійних юристів, яка виконує важливу суспільну функцію — захист прав і законних інтересів громадян та організацій.  |

Адвокатура в демократичному суспільстві є важливим правозахисним інститутом, від стану якого великою мірою залежать рівень захищеності прав людини. Вагомість завдань і функцій, покладених на адвокатуру, вимагає, щоб вона була міцною, незалежною, високопрофесійною.

Вперше на світовому рівні фундаментальні засади правового захисту людини, її прав і основних свобод було викладено в одному із складових елементів Міжнародної хартії прав людини — Міжнародному пакті про громадянські і політичні права, прийнятому Організацією Об'єднаних Націй 19 грудня 1966 р.

Відображенням широкого міжнародного визнання ролі сучасної адвокатури стало, зокрема, те, що основні засади, які стосуються її соціального призначення, організації і діяльності, вперше дістали нормативне визначення і закріплення на світовому рівні. Йдеться про Основні положення про роль адвокатів, прийняті Восьмим Конгресом ООН по запобіганню злочинам, що відбувся у серпні 1990 р. в Нью-Йорку.

Основні положення про роль адвокатів є своєрідним міжнародно-правовим актом співтовариства, в якому містяться світові стандарти утворення й функціонування адвокатури. Його нормативну основу складають такі акти ООН, як Статут ООН, Загальна декларація прав людини, Міжнародний пакт про громадянські і політичні права, Міжнародний пакт про економічні, соціальні і культурні права

Конституція України 1996 р. надала новий поштовх демократичному розвитку адвокатури, прискоренню процесу її перебудови. Відповідно до ст. 59 Конституції України кожен має право на правову допомогу. У випадках, передбачених законом, ця допомога надається безоплатно. Кожен є вільним у виборі захисника своїх прав. Для забезпечення права на захист від обвинувачення та надання правової допомоги при вирішенні справ у судах та інших державних органах в Україні діє адвокатура.

Згідно зі ст. З  Закону України "Про адвокатуру та адвокатську діяльність" діяльність адвокатури регулюється Конституцією України, цим Законом, іншими законодавчими актами України і статутами адвокатських об'єднань.

Цей перелік може бути викладений у більш конкретизованій формі, а саме: діяльність адвокатури крім Конституції України і  Закон України "Про адвокатуру та адвокатську діяльність" регулюють міжнародно-правові договори, згоду на обов'язковість яких було надано Україною, закони України, постанови Верховної Ради України, укази Президента України, постанови Кабінету Міністрів України та інші нормативно-правові акти.

Згідно зі ст. 8 Конституції України визнається і діє принцип верховенства права. Оскільки закони повинні відповідати Конституції, а її норми є нормами прямої дії, то принципом діяльності адвокатури слід вважати принцип верховенства права. У відповідності зі ст. З Статуту Ради Європи вимога про визнання принципу верховенства права є складовою частиною національної правової системи. Визнаючи принцип верховенства права, Конституція України створила належні умови ефективного захисту прав і свобод людини, ствердила, що національне законодавство не повинно суперечити природнім правам людини, зокрема, на життя, свободу, безпеку, власність, рівність тощо. Для адвокатів принцип верховенства права набуває особливого значення, оскільки вони мають спрямовувати свою діяльність на захист загальновизнаних принципів і норм міжнародного права, основним пріоритетом якого є права і свободи людини і громадянина. Визнання і дотримання принципу верховенства права є однією з основних і невід'ємних ознак правової держави, у побудові якої бере активну участь адвокатура, керуючись своїм конституційним призначенням.

2. Принцип незалежності є основоположним у діяльності адвокатури, оскільки завдяки йому виконуються професійні повноваження адвокатів, спрямовані на захист прав і свобод людини, забезпечення конституційного права кожного на правову допомогу. Саме при реалізації завдань адвокатури, котрі полягають у сприянні людині захистити свої права від порушень, що допускаються, в тому числі й посадовими особами та державою, адвокатура має керуватися принципом незалежності. Без цього неможливо здійснювати професійну адвокатську діяльність, протистояти тим, хто діє поза правовим полем, порушує чинне законодавство, посягає на права і свободи людини і громадянина, на законні інтереси юридичних осіб тощо.

3. Принцип конфіденційності - один з найважливіших принципів, котрий має визначальний вплив на здійснення адвокатської професії, на стосунки між клієнтом і адвокатом та адвоката з іншими як фізичними, так і юридичними особами. Специфічність стосунків, що виникають у процесі подання адвокатом правової допомоги, здійснення захисту і представництва, покладають на адвоката певні зобов'язання щодо нерозголошення інформації, яка стає йому відомою у зв'язку з виконанням професійної діяльності. Адже особа, котра звертається за правовою допомогою, має бути впевнена у нерозголошенні даних про неї, її близьких родичів, у неї мають бути гарантії збереження таємниці тих розмов, що велися з адвокатом, суті правових консультацій тощо. Втаємничення такої інформації відповідає духу Конституції, у ст. 63 якої закладено право особи відмовитися від дачі показань або пояснень щодо себе, членів сім'ї чи близьких родичів. Довіряючи адвокату такі відомості, громадянин має бути впевненим, що вони не будуть ним розголошені або доведені до відома певних органів чи посадових осіб.

1. Професійні права, честь і гідність адвоката гарантуються та охороняються [Конституцією України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/Z960254K.html), цим Законом та іншими законами, зокрема:

1) забороняються будь-які втручання і перешкоди здійсненню адвокатської діяльності;

2) забороняється вимагати від адвоката, його помічника, стажиста, особи, яка перебуває у трудових відносинах з адвокатом, адвокатським бюро, адвокатським об'єднанням, а також від особи, стосовно якої припинено або зупинено право на заняття адвокатською діяльністю, надання відомостей, що є адвокатською таємницею. З цих питань зазначені особи не можуть бути допитані, крім випадків, якщо особа, яка довірила відповідні відомості, звільнила цих осіб від обов'язку зберігати таємницю в порядку, передбаченому законом;

3) проведення стосовно адвоката оперативно-розшукових заходів чи слідчих дій, що можуть проводитися виключно з дозволу суду, здійснюється на підставі судового рішення, ухваленого за клопотанням Генерального прокурора України, його заступників, прокурора Автономної Республіки Крим, області, міста Києва та міста Севастополя;

4) забороняється проведення огляду, розголошення, витребування чи вилучення документів, пов'язаних із здійсненням адвокатської діяльності;

5) адвокату гарантується рівність прав з іншими учасниками провадження, дотримання засад змагальності і свободи в наданні доказів та доведенні їх переконливості;

6) життя, здоров'я, честь і гідність адвоката та членів його сім'ї, їх майно перебуває під охороною держави, а посягання на них тягнуть відповідальність, передбачену законом;

7) адвокату гарантується право на забезпечення безпеки під час участі у кримінальному судочинстві в порядку, встановленому законом;

8) забороняється залучати адвоката до конфіденційного співробітництва під час проведення оперативно-розшукових заходів чи слідчих дій, якщо таке співробітництво буде пов'язане або може призвести до розкриття адвокатської таємниці;

9) забороняється втручання у приватне спілкування адвоката з клієнтом;

10) забороняється внесення подання слідчим, прокурором, а також винесення окремої ухвали (постанови) суду щодо правової позиції адвоката у справі;

11) забороняється втручання у правову позицію адвоката;

12) орган або посадові особи, які затримали адвоката або застосували до нього запобіжний захід, зобов'язані негайно повідомити про це відповідну раду адвокатів регіону;

13) повідомлення про підозру адвоката у вчиненні кримінального правопорушення може бути здійснене виключно Генеральним прокурором України, його заступником, прокурором Автономної Республіки Крим, області, міста Києва та міста Севастополя;

14) забороняється притягати до кримінальної чи іншої відповідальності адвоката (особу, стосовно якої припинено або зупинено право на заняття адвокатською діяльністю) або погрожувати застосуванням відповідальності у зв'язку із здійсненням ним адвокатської діяльності згідно із законом;

15) не можуть бути підставою для притягнення адвоката до відповідальності його висловлювання у справі, у тому числі ті, що відображають позицію клієнта, заяви у засобах масової інформації, якщо при цьому не порушуються професійні обов'язки адвоката;

16) забороняється ототожнення адвоката з клієнтом;

17) дисциплінарне провадження стосовно адвоката здійснюється в особливому порядку.

Особливості проведення окремих слідчих дій та заходів забезпечення кримінального провадження стосовно адвоката визначаються частиною другою цієї статті.

2. У разі проведення обшуку чи огляду житла, іншого володіння адвоката, приміщень, де він здійснює адвокатську діяльність, тимчасового доступу до речей і документів адвоката слідчий суддя, суд у своєму рішенні в обов'язковому порядку зазначає перелік речей, документів, що планується відшукати, виявити чи вилучити під час проведення слідчої дії чи застосування заходу забезпечення кримінального провадження, а також враховує вимоги пунктів 2 - 4 частини першої цієї статті.

Під час проведення обшуку чи огляду житла, іншого володіння адвоката, приміщень, де він здійснює адвокатську діяльність, тимчасового доступу до речей і документів адвоката має бути присутній представник ради адвокатів регіону, крім випадків, передбачених абзацом четвертим цієї частики. Для забезпечення його участі службова особа, яка буде проводити відповідну слідчу дію чи застосовувати захід забезпечення кримінального провадження, завчасно повідомляє про це раду адвокатів регіону за місцем проведення такої процесуальної дії.

З метою забезпечення дотримання вимог цього Закону щодо адвокатської таємниці під час проведення зазначених процесуальних дій представнику ради адвокатів регіону надається право ставити запитання, подавати свої зауваження та заперечення щодо порядку проведення процесуальних дій, що зазначаються у протоколі.

Неявка представника ради адвокатів регіону за умови завчасного повідомлення ради адвокатів регіону не перешкоджає проведенню відповідної процесуальної дії.

3. Органи державної влади, органи місцевого самоврядування, їх посадові і службові особи у відносинах з адвокатами зобов'язані дотримуватися вимог [Конституції України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/Z960254K.html) та законів України, [Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод 1950 року](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/MU50K02U.html) та протоколів до неї, згоду на обов'язковість яких надано Верховною Радою України, практики Європейського суду з прав людини.

Видами адвокатської діяльності є:

1) надання правової інформації, консультацій і роз'яснень з правових питань, правовий супровід діяльності юридичних і фізичних осіб, органів державної влади, органів місцевого самоврядування, держави;

2) складення заяв, скарг, процесуальних та інших документів правового характеру;

3) захист прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішується питання про їх застосування у кримінальному провадженні, особи, стосовно якої розглядається питання про видачу іноземній державі (екстрадицію), а також особи, яка притягається до адміністративної відповідальності під час розгляду справи про адміністративне правопорушення;

4) надання правової допомоги свідку у кримінальному провадженні;

5) представництво інтересів потерпілого під час розгляду справи про адміністративне правопорушення, прав і обов'язків потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача у кримінальному провадженні;

6) представництво інтересів фізичних і юридичних осіб у судах під час здійснення цивільного, господарського, адміністративного та конституційного судочинства, а також в інших державних органах, перед фізичними та юридичними особами;

7) представництво інтересів фізичних і юридичних осіб, держави, органів державної влади, органів місцевого самоврядування в іноземних, міжнародних судових органах, якщо інше не встановлено законодавством іноземних держав, статутними документами міжнародних судових органів та інших міжнародних організацій або міжнародними договорами, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України;

8) надання правової допомоги під час виконання та відбування кримінальних покарань.

Адвокат може здійснювати інші види адвокатської діяльності, не заборонені законом.

Згідно статті 6 Закону України "Про адвокатуру та адвокатську діяльність" адвокатом може бути фізична особа, яка має повну вищу юридичну освіту, володіє державною мовою, має стаж роботи в галузі права не менше двох років, склала кваліфікаційний іспит, пройшла стажування (крім випадків, встановлених цим Законом), склала присягу адвоката України та отримала свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю.
Разом з тим, не може бути адвокатом особа, яка:
1) має непогашену чи незняту в установленому законом порядку судимість за вчинення тяжкого, особливо тяжкого злочину, а також злочину середньої тяжкості, за який призначено покарання у виді позбавлення волі;
2) визнана судом недієздатною чи обмежено дієздатною;
3) позбавлена права на заняття адвокатською діяльністю, - протягом двох років з дня прийняття рішення про припинення права на заняття адвокатською діяльністю;
4) звільнена з посади судді, прокурора, слідчого, нотаріуса, з державної служби або служби в органах місцевого самоврядування за порушення присяги, вчинення корупційного правопорушення, - протягом трьох років з дня такого звільнення.
**Кваліфікаційними вимогами є:**

1) повна вища юридична освіта - повна вища юридична освіта, здобута в Україні, а також повна вища юридична освіта, здобута в іноземних державах та визнана в Україні в установленому законом порядку;
2) стаж роботи в галузі права - стаж роботи особи за спеціальністю після здобуття нею повної вищої юридичної освіти.
Особа, яка виявила бажання стати адвокатом та відповідає вимогам частин першої та другої статті 6 цього Закону, має право звернутися до кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури за місцем проживання із заявою про допуск до складення кваліфікаційного іспиту. Порядок допуску до складення кваліфікаційного іспиту та перелік документів, що додаються до заяви, затверджуються Радою адвокатів України.
Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури перевіряє відповідність особи вимогам, установленим частинами першою та другою статті 6 цього Закону. З метою перевірки повноти та достовірності відомостей, повідомлених особою, яка виявила бажання стати адвокатом, і за наявності письмової згоди такої особи кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури, кваліфікаційна палата або визначений нею член палати можуть звертатися із запитами до органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових та службових осіб, підприємств, установ і організацій незалежно від форми власності та підпорядкування, громадських об'єднань, що зобов'язані не пізніше десяти робочих днів з дня отримання запиту надати необхідну інформацію.

Відмова в наданні інформації на такий запит, несвоєчасне або неповне надання інформації, надання інформації, що не відповідає дійсності, тягнуть за собою відповідальність, установлену законом.
У разі ненадання особою, яка виявила бажання стати адвокатом, письмової згоди на перевірку повноти та достовірності повідомлених нею відомостей така особа до кваліфікаційного іспиту не допускається.
Строк розгляду заяви про допуск до складення кваліфікаційного іспиту не повинен перевищувати тридцяти днів з дня її надходження.
За результатами розгляду заяви та доданих до неї документів кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури приймає рішення про:
1) допуск особи до кваліфікаційного іспиту;
2) відмову в допуску особи до кваліфікаційного іспиту.
Особі, яка звернулася із заявою про допуск до складення кваліфікаційного іспиту, повідомляється про прийняте рішення письмово протягом трьох днів з дня його прийняття. У разі прийняття рішення про відмову в допуску особи до кваліфікаційного іспиту в рішенні кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури в обов'язковому порядку зазначаються причини такої відмови.

Рішення про відмову в допуску особи до кваліфікаційного іспиту може бути оскаржено до Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури або до суду протягом тридцяти днів з дня його отримання.
Кваліфікаційний іспит є атестуванням особи, яка виявила бажання стати адвокатом.
Кваліфікаційний іспит полягає у виявленні теоретичних знань у галузі права, історії адвокатури, адвокатської етики особи, яка виявила бажання стати адвокатом, а також у виявленні рівня її практичних навичок та умінь у застосуванні закону.

Організація та проведення кваліфікаційного іспиту здійснюється кваліфікаційною палатою кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури.
Порядок складення кваліфікаційних іспитів, методика оцінювання та програма кваліфікаційних іспитів затверджуються Радою адвокатів України. Рада адвокатів України може встановити плату за складення кваліфікаційного іспиту та порядок її внесення.

Кваліфікаційні іспити проводяться не рідше одного разу на три місяці.
Особі, яка склала кваліфікаційний іспит, протягом десяти днів з дня складення кваліфікаційного іспиту кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури безоплатно видає свідоцтво про складення кваліфікаційного іспиту.
Свідоцтво про складення кваліфікаційного іспиту дійсне протягом трьох років з дня складення іспиту.

Зразок свідоцтва про складення кваліфікаційного іспиту затверджується Радою адвокатів України.

Особа, яка не склала кваліфікаційний іспит, може бути допущена до складення такого іспиту повторно не раніше ніж через шість місяців. Особа, яка не склала кваліфікаційний іспит повторно, може бути допущена до наступного кваліфікаційного іспиту не раніше ніж через один рік.

Особа, яка не склала кваліфікаційний іспит, може протягом тридцяти днів з дня отримання рішення кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури оскаржити його до Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури або до суду, які можуть залишити оскаржуване рішення без змін, або зобов'язати кваліфікаційно-дисциплінарну комісію адвокатури провести повторний кваліфікаційний іспит у найближчий час проведення таких іспитів.
Особа, стосовно якої радою адвокатів регіону прийнято рішення про видачу свідоцтва про право на заняття адвокатською діяльністю, не пізніше тридцяти днів з дня прийняття цього рішення складає перед радою адвокатів регіону присягу адвоката

**Лекція 3. Адвокатське самоврядування**

Устрій адвокатури України

Національна асоціація адвокатів України

Національна асоціація адвокатів України є недержавною некомерційною професійною організацією, яка об'єднує всіх адвокатів України та утворюється з метою забезпечення реалізації завдань адвокатського самоврядування.

Національна асоціація адвокатів України:

Національна асоціація адвокатів України є юридичною особою та діє через організаційні форми адвокатського самоврядування, передбачені Законом.

Національна асоціація адвокатів України утворюється з'їздом адвокатів України та не може бути реорганізована.

З моменту державної реєстрації Національної асоціації адвокатів України її членами стають всі особи, які мають свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю. Інші особи стають членами Національної асоціації адвокатів України з моменту складення присяги адвоката України.

Конференція адвокатів регіону

Вищим органом адвокатського самоврядування в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві та Севастополі є конференція адвокатів регіону, адреси робочого місця яких знаходиться на відповідній території.

Конференція адвокатів регіону скликається радою адвокатів регіону не рідше одного разу на рік.

До повноважень конференції адвокатів регіону належать:

Рада адвокатів регіону

У період між конференціями адвокатів регіону функції адвокатського самоврядування у регіоні виконує рада адвокатів регіону.

Рада адвокатів регіону підконтрольна і підзвітна конференції адвокатів регіону.

Рада адвокатів регіону:

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури утворюється з метою визначення рівня фахової підготовленості осіб, які виявили намір отримати право на заняття адвокатською діяльністю, та вирішення питань щодо дисциплінарної відповідальності адвокатів.

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури підконтрольна та підзвітна конференції адвокатів регіону.

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури діє у складі кваліфікаційної та дисциплінарної палат. Кваліфікаційна палата утворюється у складі не більше дев'яти членів, дисциплінарна - не більше одинадцяти членів палати.

До повноважень кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури належать:

Вища кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури

Вища кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури є колегіальним органом, завданням якого є розгляд [скарг](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BA%D0%B0%D1%80%D0%B3%D0%B0) на рішення, дії чи бездіяльність кваліфікаційно-дисциплінарних комісій адвокатури.

Вища кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури підконтрольна і підзвітна з'їзду адвокатів України та Раді адвокатів України.

До складу Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури входять тридцять членів, стаж адвокатської діяльності яких становить не менше п'яти років: по одному представнику від кожного регіону, які обираються конференцією адвокатів регіону, голова і два заступники голови, які обираються шляхом голосування з'їздом адвокатів України.

Строк повноважень голови, заступників голови, секретаря і членів Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури становить п'ять років. Одна й та сама особа не може бути головою, заступником голови, секретарем або членом Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури більше ніж два строки підряд.

Вища кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури:

З'їзд адвокатів України

Вищим органом адвокатського самоврядування України є з'їзд адвокатів України.

До складу з'їзду адвокатів України входять делегати, які обираються конференціями адвокатів регіонів шляхом голосування відносною більшістю голосів делегатів, які беруть участь у конференції.

З'їзд адвокатів України скликається Радою адвокатів України не рідше одного разу на три роки.

З'їзд адвокатів України:

Рада адвокатів України

У період між з'їздами адвокатів України функції адвокатського самоврядування виконує Рада адвокатів України.

Рада адвокатів України підконтрольна і підзвітна з'їзду адвокатів України.

До складу Ради адвокатів України входять тридцять членів, стаж адвокатської діяльності яких становить не менше п'яти років: по одному представнику від кожного регіону, які обираються конференцією адвокатів регіону, та голова і два заступники голови, які обираються шляхом голосування з'їздом адвокатів України. Секретар Ради адвокатів України обирається Радою адвокатів України зі складу членів Ради адвокатів України.

Строк повноважень голови, заступників голови, секретаря і членів Ради адвокатів України становить п'ять років. Одна й та сама особа не може бути головою, заступником голови, секретарем або членом Ради адвокатів України більше ніж два строки підряд.

**Лекція 4.** **Адвокатська етика**

Успішне здійснення захисної діяльності вимагає від адвоката високих моральних якостей. Пояснюється це тим, що в діяльності адвоката значно частіше й гостріше, ніж у будь-який іншій юридичній діяльності, виникають ситуації, правильний вихід з яких залежить від дотримання не тільки правових норм, але і моральних принципів.

Беручи участь у вирішенні питань правосуддя, оцінюючи вчинки і дії людей, розкриваючи їхній психологічний зміст, захисник повинен мати на це моральне право. Бути принциповим, чесним, непримиренним до порушення прав і законних інтересів своїх підзахисних, мати власну думку, не піддаватися сугестивності, уміти відстоювати свої переконання і позиції.

Положення адвоката як члена громадської організації, честь і гідність якої він повинен всіляко оберігати і зміцнювати, ставить особливі, підвищені моральні вимоги до його поведінки не тільки під час безпосередньо виконання професійних обов'язків, а й поза межами його спеціальних знань (у сім'ї, побуті, суспільному житті тощо).

У поведінці захисника повинні проявлятися незмінна стриманість і коректність стосовно всіх учасників судового розгляду, інтелігентність і висока моральність. Професійний обов'язок адвоката - бути принциповим і послідовним у захисті.

Принципова, кваліфікована, психологічно грамотна діяльність адвоката є гарантією того, що порідшають або зникнуть у судовій практиці випадки, коли невинуватий - відданий суду, коли прийняте судовими органами рішення порушує законні права й інтереси обвинувачуваного.

Необхідність виділення адвокатської етики з етики інших юридичних професій випливає з особливостей адвокатської діяльності. Адвокат, з одного боку, здійснює функції із захисту прав, свобод та інтересів фізичних і юридичних осіб, покладені на нього державою, а з іншого боку, виконує доручення особи, яка потребує юридичної допомоги, захисту його суб'єктивних прав, найчастіше від тієї ж держави в особі його посадових осіб. Таким чином, на адвоката покладається подвійна відповідальність, йому доводиться у своїй повсякденній роботі вирішувати проблему суперечностей між державними інтересами та інтересами індивіда.

Особливо яскраво ця проблема проявляється у сфері кримінального судочинства. У процесі захисту особи, яка вчинила небезпечне правопорушення, адвокат повинен виконувати свій обов'язок, тобто, використовуючи всі законні засоби, здійснювати захист підозрюваного, обвинуваченого. Але як громадянин адвокат не може не засуджувати правопорушника. У таких випадках досить складно будувати відносини з підзахисним, особливо коли він повідомляє адвокатові про те, що справді скоїв інкримінований йому злочин.

**Стаття 19. Інформування, що забезпечує вільний вибір клієнтом адвоката.** До підписання угоди адвокат має повідомити клієнту, в яких галузях права він спеціалізується, якщо така спеціалізація має місце, а на прохання клієнта - також відомості про стаж роботи адвокатом, наявність досвіду у веденні певної категорії справ та обставини, що можуть вплинути на можливе виникнення конфлікту інтересів.

**Стаття 20. Дотримання принципів компетентності та добросовісності на стадії прийняття адвокатом доручення клієнта**(1) Приймаючи доручення на надання правової допомоги, адвокат повинен зважити свої можливості по його виконанню і зобов'язаний відмовитись від прийняття доручення, якщо є розумно достатні підстави вважати, що стосовно даного доручення норми цих Правил, в яких втілений принцип компетентності, не можуть бути адвокатом дотримані.(2) У випадку, коли для досягнення рівня компетентності, необхідного для належного виконання доручення, адвокату потрібна спеціальна підготовка, то виходить за межі звичайної підготовки до справи і вимагає значного часу через відсутність у адвоката спеціальних знань законодавства, що підлягає застосуванню в даному випадку, або досвіду ведення відповідної категорії справ, адвокат зобов'язаний до укладення угоди з клієнтом попередити його про необхідність такої підготовки.(3) Адвокат не повинен приймати доручення на надання правової допомоги, якщо він через обсяг зайнятості не зможе забезпечити розумно необхідну сумлінність виконання доручення, досконалість, ретельність підготовки, оперативність при виконанні доручення, окрім випадків, коли відмова від прийняття доручення в конкретній ситуації може призвести до суттєвого порушення прав та законних інтересів клієнта, або коли клієнт дає згоду на запропоновані йому строки виконання доручення, якщо відстрочка об'єктивно не повинна суттєво позначитись на можливості належного виконання доручення. В будь-якому випадку до укладення угоди з клієнтом адвокат зобов'язаний попередити клієнта про складнощі і можливі негативні наслідки для результату виконання доручення, пов'язані з обсягом зайнятості цього адвоката.(4) До підписання угоди про надання правової допомоги у справі, що підлягає судовому розгляду, адвокат повинен з'ясувати всі відомі клієнту обставини, які можуть позначитися на визначенні наявності правової позиції у справі та її змісті, та запитати і вивчити всі відповідні документи, які є в розпорядженні клієнта.(5) Адвокат не повинен приймати доручення на виконання дій, що виходять за межі його професійних прав та обов'язків.

**Стаття 21. Інформування клієнта щодо правової позиції у справі**(1) Якщо після виконання вимог, викладених у частині четвертій статті 20 цих Правил, адвокат переконається у наявності фактичних і правових підстав для виконання певного доручення, він повинен неупереджено й об'єктивно викласти їх клієнту і повідомити в загальних рисах, який час і обсяг роботи вимагатиметься для виконання цього доручення, та які правові наслідки досягнення результату, якого бажає клієнт, може мати для суттєвих інтересів клієнта.(2) Якщо за наявності фактичних і правових підстав для виконання доручення, свідомо для адвоката існує поширена несприятлива (з точки зору гіпотетичного результату, бажаного для клієнта) практика застосування відповідних норм права, адвокат зобов'язаний повідомити про це клієнта.(3) У випадку, коли адвокат дійде висновку про відсутність фактичних та правових підстав для виконання доручення, він зобов'язаний повідомити про це клієнта та узгодити з ним зміну змісту доручення, що відповідав би тому гіпотетичному результату, котрий може бути досягнутий згідно з чинним законодавством, або відмовитись від прийняття доручення.(4) Адвокат повинен повідомити клієнта про можливий результат виконання доручення на підставі закону та практики його застосування. При цьому забороняється давати клієнту запевнення і гарантії стосовно реального результату виконання доручення, прямо або опосередковано сприяти формуванню у нього необґрунтованих надій, а також уявлення, що адвокат може вплинути на результат іншими засобами, окрім сумлінного виконання своїх професійних обов'язків.

**Стаття 22. Дотримання принципу законності на стадії прийняття доручення клієнта**

(1) Адвокату забороняється приймати доручення, якщо результат, якого бажає клієнт, або засоби його досягнення, на яких клієнт наполягає, є протиправними.(2) Якщо клієнт наполягає на використанні засобів виконання доручення, котрі є протиправними, адвокат повинен повідомити клієнта про неприпустимість їх застосування та вказати на можливі законні шляхи досягнення того самого або подібного результату. Якщо і при цьому не вдається узгодити з клієнтом зміну змісту доручення, адвокат зобов'язаний відмовитись від укладення з клієнтом угоди.

**Стаття 23. Дотримання принципу неприпустимості представництва клієнтів з суперечливими інтересами на стадії прийняття доручення клієнта**(1) Адвокат не має права прийняти доручення, якщо інтереси клієнта об'єктивно суперечать інтересам іншого клієнта, з яким адвокат (адвокатське об'єднання) зв'язаний угодою про надання правової допомоги, або якщо є розумні підстави вважати, що передбачуваний розвиток інтересів нового і попереднього клієнта призведе до виникнення суперечності інтересів.(2) Обмеження, передбачене частиною першою цієї статті, може бути скасоване в конкретному випадку за письмовою згодою обох (всіх тих) клієнтів, інтереси яких є (або можуть стати) суперечливими.(3) Адвокат не може прийняти доручення, знаючи, що його виконання може суперечити його власним інтересам, інтересам його родичів чи адвокатського об'єднання, членом котрого він є, або суперечитиме його професійним та іншим обов'язкам, партійним чи релігійним переконанням. Прийняття доручення за таких обставин можливе лише за умови повідомлення клієнту про можливий конфлікт інтересів і отримання письмової згоди клієнта на представництво його інтересів цим адвокатом, а також за умови, що адвокат впевнений, що він зможе зберегти незалежність і об'єктивність своїх висновків та дій, а також дотримання всіх інших професійних та етичних вимог при виконанні цього доручення.(4) В будь-якому випадку адвокат не може прийняти доручення, в предметі якого безпосередньо зацікавлений він особисто або його близький родич (або партнер, помічник, член технічного персоналу, член адвокатського об'єднання, до якого належить адвокат), від клієнта, інтереси котрого суперечать інтересам вказаних осіб.(5) Адвокат, який перебуває в родинних стосунках з іншим адвокатом (батько, мати, син, дочка, рідний брат або сестра, подружжя), не повинен приймати доручення клієнта, знаючи, що його інтереси суперечать інтересам клієнта, якого представляє цей інший адвокат, за винятком випадків, коли обидва клієнти дають на це свою згоду після роз'яснення кожному з них його адвокатом ситуації, що склалася.

**Стаття 24. Етичні засади прийняття доручення на здійснення посередництва між клієнтами .** Адвокат може виступати посередником між клієнтами за умови, що:1) між інтересами клієнтів немає суперечностей і вірогідність виникнення таких є незначною;2) адвокат пояснить кожному з клієнтів можливі наслідки виконання ним ролі посередника, пов'язаної з одночасним представництвом їх інтересів, включаючи переваги і ризики, котрі можуть бути з цим пов'язані, сутність правових та етичних норм, що регламентують відносини клієнта з адвокатом, і отримає згоду кожного з клієнтів на їх одночасне представництво;3) адвокат має достатні підстави вважати, що результат одночасного представництва клієнтів буде належним чином відповідати інтересам кожного з них і що навіть при недосягненні результату посередництва інтереси і можливості кожного з клієнтів щодо подальшого захисту його інтересів не постраждають внаслідок їх попереднього представництва одним адвокатом;4) адвокат має достатні підстави вважати, що він зможе зберегти об'єктивність при одночасному представництві інтересів клієнтів і по відношенню до кожного з них виконати свої професійні обов'язки відповідно до закону і вимог цих Правил.

**Стаття 25. Дотримання принципу конфіденційності на стадії прийняття доручення клієнта**(1) Адвокат не повинен приймати доручення, виконання якого може потягнути розголошення відомостей, конфіденційність котрих охороняється цими Правилами, крім випадків, коли на це буде отримано письмову згоду особи, зацікавленої в збереженні конфіденційності, за умови, що її інтересам при цьому об'єктивно не буде завдано шкоди.(2) У випадку відмови від прийняття доручення адвокат зобов'язаний зберігати конфіденційність інформації, повідомленої йому клієнтом у ході переговорів про прийняття доручення, або такої, що стала йому відомою у зв'язку з цим.

**Стаття 32. Дотримання принципу добросовісності на стадії виконання адвокатом доручення клієнта**(1) Кожному дорученню, незалежно від розміру обумовленого гонорару, адвокат повинен приділяти розумно необхідну для його успішного виконання увагу.(2) При виконанні доручення адвокат зобов'язаний використати всі розумно необхідні і доступні йому законні засоби для надання ефективної правової допомоги клієнту.(3) Адвокат має виявляти активність у збиранні відомостей про факти, що можуть бути використані як докази у дорученій йому справі, бути принциповим і наполегливим у використанні дозволених законом засобів їх отримання.(4) Адвокат повинен намагатися оперативно виконувати доручення клієнтів, дотримуючись при цьому всіх інших вимог, що пред'являються законом і цими Правилами до належного виконання адвокатом своїх професійних обов'язків.

**Стаття 33. Гонорар(1)** Гонорар є єдиною допустимою формою отримання адвокатом винагороди за надання правової допомоги клієнту**.(2)** Гонорар, отримуваний адвокатом за надання правової допомоги, повинен бути законним за формою і порядком внесення і розумно обґрунтованим за розміром**.(3)** Фактори, що повинні братися до уваги при визначенні обґрунтованого розміру гонорару, включають в себе:1) обсяг часу і роботи, що вимагаються для належного виконання доручення; ступінь складності та новизни правових питань, що стосуються доручення; необхідність досвіду для його успішного завершення;2) вірогідність того, що прийняття доручення перешкоджатиме прийняттю адвокатом інших доручень або суттєво ускладнить їх виконання в звичайному часовому режимі;3) необхідність виїзду у відрядження;4) важливість доручення для клієнта;5) роль адвоката в досягненні гіпотетичного результату, якого бажає клієнт;6) досягнення за результатами виконання доручення позитивного результату, якого бажає клієнт;7) особливі або додаткові вимоги клієнта стосовно строків виконання доручення;8) характер і тривалість професійних відносин даного адвоката з клієнтом;9) професійний досвід, науково-теоретична підготовка, репутація, значні професійні здібності адвоката**.(4)** Жодний з факторів, вказаних у частині третій цієї статті, не має самодостатнього значення; вони підлягають врахуванню в їх взаємозв'язку стосовно до обставин кожного конкретного випадку**.(5)** Розмір гонорару і порядок його внесення мають бути чітко визначені в угоді про надання правової допомоги**.(6)** Засади обчислення гонорару (фіксована сума, погодинна оплата, доплата гонорару за позитивний результат по справі, тощо) визначаються за домовленістю між адвокатом та клієнтом і також мають бути закріплені в угоді**.(7)** Угодою може бути передбачена можливість наступної зміни гонорару, визначеного у фіксованій сумі, у зв'язку із суттєвим зростанням або зменшенням обсягу допомоги, що має бути надана, та наслідки недосягнення згоди з цього питання.

**Лекція 5. Правові гарантії адвокатської діяльності**

Існування інституту адвокатури є гарантiєю забезпечення конституцiйних прав та свобод громадян, але ж і сама дiяльнiсть адвокатiв потребує логiчно виваженої та практично налагодженої системи правових гарантiй. Необхiдно створити цiлiсну, злагоджену систему *гарантiй адвокатської дiяльностi,* яка давала б можливiсть адвокатурі у повному обсязi, спираючись на закон, здiйснювати її почесний обов’язок по захисту прав громадян.

***Соцiальна суть правових гарантій адвокатської діяльності***полягає в юридичному забезпеченнi прав i обов’язкiв адвокатiв, це цiлiсна система юридико-соцiальних заходiв рiзної функцiональної спрямованостi, що має здатнiсть запровадження у практику соцiальних вiдносин нормативних установлень законодавця. Вивчення сутi гарантiй, таким чином, не може бути вичерпано аналiзом реалiзацiї окремих забезпечувальних iнструментiв, що використовуються в тих чи iнших окремих ситуацiях правозастосування.

Щоб визначитись iз поняттям правових гарантiй адвокатської дiяльностi, треба виділити предмет i *характернi ознаки цих гарантiй*. На думку Д.Фіолевського, те чи iнше правове явище може бути названим як гарантiя лише в тому разi, якщо йому присутнiй цiлий ряд ознак:

* полiтична значимiсть. Процесуальнi гарантiї дiяльностi адвоката являють собою не лише юридичне, але й полiтичне явище; вони служать показником рiвня законностi й дотримання прав людини, свого роду iндикатором, за яким можна визначати рiвень демократiї в країнi;
* загальний (а не локальний) характер. Питання про iснування гарантiй повинно вирiшуватись безвiдносно до конкретних обставин конкретної справи, незалежно вiд того, були чи не були допущенi якiсь порушення прав адвокатiв, були чи не були пущенi в хiд засоби, покликанi забезпечити правовий статус адвоката;
* вираженiсть у правi. Гарантiя повинна бути закрiпленою в однiй нормi або в рядi норм національного законодавства;
* спрямованiсть на досягнення одного з наступних завдань: а) забезпечення здiйснення якогось iнтересу; б) захист iнтересу вiд посягань на нього; в) сприяння лiквiдацiї посягань та їх негативних наслiдкiв;
* наявнiсть чiтко визначеного предмета i ясно вираженої спрямованостi впливу. Iнакше кажучи, нема «просто» гарантiй, можуть бути лише гарантiї певного iнтересу. Маючи певний предмет впливу, гарантiї не повиннi пiдмiнювати одна одну.

*Предмет правових гарантiй адвокатської дiяльностi* складають: рiзноманiтнi за своєю суттю процесуальнi права і обов’язки адвокатiв, що визначаються законом; обов’язки державних органів, юридичних та фізичних осіб щодо адвокатської діяльності.

Однак, як свідчить практика, можливість використання адвокатами своїх прав забезпечується в повній мiрi ще далеко не в усiх випадках. Допускаються й брутальнi порушення цих прав. Для усунення цього важливо (у числі інших заходів), використовуючи апеляційну та касаційну практику, посилити увагу слiдчих, прокурорів, суду до того, що закон покладає на них обов’язок забезпечувати можливiсть здійснення адвокатами кожного їхнього процесуального права, а також безперешкодне виконання ними своїх обов’язкiв.

Забезпечення фактичної можливостi використання процесуального права аж нiяк не означає, що належить сприяти в досягненнi будь-якої мети, тим бiльше, якщо, в порушення закону, для цього застосовуються незаконні засоби.

Захисту iнтересiв правосуддя, а також iнтересiв громадян вiд можливого зловживання адвокатами своїми правами служить, наприклад:

а) характер багатьох процесуальних прав адвокатiв (наприклад, адвокат має право заявити клопотання, вiдвід, але вирiшувати, чи треба їх задовольнити, будуть вiдповiдно слiдчий, прокурор, суд);

б) покладення на адвоката обов’язку вказувати мотиви реалiзацiї певних прав (адвокат повинен мотивувати заявленi клопотання та вiдвід);

в) визначення законом строку користування вiдповiдним правом (наприклад, на оскарження вироку, рішення, постанови суду, що не набрали чинностi);

г) виключнiсть повноваження слiдчого, прокурора, суду виносити (в межах компетенцiї) постанови, ухвали, рішення, вирок. Це може використовуватись для регулювання дiяльностi адвокатiв таким чином, щоб вона не перешкоджала вирiшенню завдань судочинства й не обмежувала права та iнтереси iнших осiб, що беруть участь у процесi.

Д.Фіолевський зазначає, що iснує достатньо засобiв запобiгання зловживанню адвокатами своїми правами. Чи так добре стоїть справа iз забезпеченням прав i обов’язкiв самих адвокатiв? Чи є вони захищеними в тiй же мiрi, що й права та iнтереси iнших осiб? Одне можна сказати певно: для захисту правосуддя вiд зловживань адвокатами своїми правами можуть допускатись лише такi заходи, якi не пiдривають реального значення цих прав. Важливим є також чiтке визначення законом як процесуальних прав i обов’язкiв адвокатiв, так i обов’язкiв осiб, особливо посадових, дiяльнiсть яких тiсно переплiтається з адвокатською дiяльнiстю, так само як i можливо бiльш повне й конкретне визначення законом пiдстав, за наявностi яких адвокату може бути вiдмовлено (чи, навпаки, не може бути вiдмовлено) у здiйсненнi його прав.

Названi права є забезпеченими тим надiйнiше, чим меншим є елемент власного розсуду слiдчого, прокурора, державного посадовця, суду в оцiнцi того, чи знаходяться дiї адвоката в межах, визначених законом. Критерiєм у вирiшеннi ними питання, чи використовується процесуальне право в його дiйсних межах, є закон, його вказiвки. Чим бiльш вони чiткi й повнi, чим бiльш послiдовно в них реалiзується iдея забезпечення прав i законних iнтересiв громадян, що беруть участь у процесi, тим бiльш надiйно є захищеними їх процесуальнi права та iнтереси. Визначаючи наперед позицiю слiдчого, прокурора, суду при вирiшеннi ними вiдповiдних питань такi вказiвки можуть захищати адвокатiв вiд порушення їхніх прав.

Згiдно ж із загальним правилом, адвокат дiє в межах свого права, якщо вiн використовує засоби захисту, передбаченi законом. У разi дотримання адвокатом норм, що визначають законнiсть застосованих ним засобiв реалiзацiї своїх прав i виконання своїх обов’язкiв, до нього не можуть бути застосованi заходи будь-якого впливу чи тиску. Саме про це й iде мова в «Основних положеннях про роль адвокатiв»: «Уряди забезпечують те, щоб юристи: а) могли виконувати всi свої професiйнi обов’язки в обстановцi, вiльнiй вiд погроз, перешкод, залякування чи невиправданого втручання... б) не зазнавали судового переслiдування й судових, адмiнiстративних, економiчних або iнших санкцiй за будь-я кi дiї, скоєнi у вiдповiдностi з визнаними професiйними обов’язками, нормами та етикою, а також погроз такого переслiдування й санкцiй». Дiяльнiсть адвокатiв має публічно-правовий характер. Глибокою помилкою було б уявлення про права адвоката як про засоби, необхiднi лише йому самому. Права адвокатiв є необхiдними також усьому суспiльству в цiлому, бо вони сприяють повнотi, всебiчностi, об’єктивностi судочинства, встановленню iстини, досягненню на цiй основi успiху в охороні прав і свобод людини.

Таким чином, пiд *правовими гарантiями адвокатської дiяльностi належить розумiти правовi засоби, якi закрiплені в нормах права і мають предметом свого впливу права та обов’язки адвоката, забезпечують їх реалiзацiю, захист i вiдновлення в разi порушення.*На наш погляд, ці ознаки мають права та обов’язки адвокатiв, процесуальна форма здійснення адвокатської діяльності, правові санкцiї, що можуть бути застосовані як до самих адвокатів, так і до інших суб»єктів реалізації гарантій адвокатської діяльності.

Таким чином, ми бачимо, що вищеперелiченi елементи *структури правових гарантiй адвокатської дiяльностi* кожний окремо i у своїй сукупностi гарантують дотримання прав i виконання обов’язкiв адвокатiв у їх дiяльностi.

Переходячи до питання про *систему правових гарантiй дiяльностi адвокатiв*, треба вiдзначити, що ця система складається з двох видiв правових гарантiй: гарантiй-умов i гарантiй-засобiв.

1. Правовi гарантiї - умови – це гарантiї адвокатської дiяльностi, якi безпосередньо своїм iснуванням зумовлюють можливiсть їх здiйснення. Як ми з’ясували ранiше, цiй ознацi вiдповiдають складовi елементи структури правових гарантiй адвокатської дiяльностi, якi вже з самої своєї природи є гарантiями прав i обов’язкiв адвокатiв. Тобто, правовi гарантiї-умови – це права i обов’язки адвокатiв, процесуальна форма здiйснення адвокатами своїх прав i обов’язкiв, i правові санкцiї, що вживаються в разi порушення прав адвокатiв або невиконання адвокатами своїх обов’язкiв.

2. Правовi гарантiї-засоби – це гарантiї адвокатської дiяльностi, якi складають i визначають механiзм реалiзацiї, процес здiйснення правових гарантiй-умов. Складовими ж елементами подiбного механiзму реалiзацiї правових гарантiй адвокатської дiяльностi виступають: а) правова форма закрiплення цих гарантiй. Ця форма дозволяє мовою законiв, інших нормативних актiв виразити права адвокатiв, їх обов’язки, визначити процесуальну форму здійснення адвокатами своїх прав та обов»язків, вказати необхiднi правові санкцiї; б)дiяльнiсть суб’єктів реалізації гарантій адвокатської діяльності, в ходi якої здiйснюються права адвокатiв, виконуються ними їх обов’язки, запроваджуються в життя норми, що визначають порядок здійснення адвокатської діяльності, вживаються рiзнi правові санкцiї; в) суб’єкти реалiзацiї правових гарантiй дiяльностi адвокатiв, тобто юридичнi та фiзичнi особи, які у той чи iнший спосiб є пов»язаними із адвокатською діяльністю.

Таким чином, ми бачимо, що на гарантованiсть адвокатської дiяльностi неабиякий вплив роблять не лише юридичнi, але й полiтичнi умови iснування адвокатури в суспiльствi. Справедливим здається зроблене в цьому зв’язку зауваження О.М. Яковлєва: «Скажи менi, яким є правосуддя в цiй країнi, i я скажу, яким є її полiтичний режим».

Розглядаючи ж питання безпосередньо про юридичнi гарантiї адвокатської дiяльностi, Д.Фіолевський дійшов висновку про те, що можливою є їх класифiкацiя за рiзними підставами. Вказанi гарантiї можна класифiкувати:

1) за цiлеспрямованiстю: превентивнi, припиняючi, вiдновлювальні, каральнi;

2) за суб’єктами виконання гарантiй: парламентськi, президентськi, судовi, прокурорськi, слідчі, посадові, адвокатськi;

3) за онтологiчним статусом у правовiй системi: нормативно-документальнi, iндивiдуально-документальнi, дiяльнiснi;

4) за видами правових норм, якi забезпечують подiбнi гарантiї: конституцiйнi, процесуальнi, матерiальнi. Можуть iснувати i мiжнародно-правовi гарантiї дiяльностi адвокатiв. Наприклад, «Основнi принципи щодо ролi адвокатiв», у яких закрiпленi гарантiї адвокатської дiяльностi i виконання яких є обов’язковим для всiх країн-членiв ООН.

**Лекція 6. Адвокат у кримінальному судочинстві**

Відповідно до статті 45 КПК України захисником є лише адвокат, який здійснює захист підозрюваного, обвинуваченого, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, стосовно якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію).

Захисником не може бути адвокат, відомості про якого не внесено до Єдиного реєстру адвокатів України або стосовно якого у Єдиному реєстрі адвокатів України містяться відомості про зупинення або припинення права на заняття адвокатською діяльністю.

В ст. 50 КПК України зазначається, що як захисники допускаються особи, повноваження яких на участь у кримінальному провадженні підтверджуються:

1) свідоцтвом про право на зайняття адвокатською діяльністю;

2) ордером, договором із захисником або дорученням органу (установи), уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги.

Встановлення будь-яких додаткових вимог, крім пред’явлення захисником документа, що посвідчує його особу, або умов для підтвердження повноважень захисника чи для його залучення до участі в кримінальному провадженні не допускається.

Захисник не має права взяти на себе захист іншої особи або надавати їй правову допомогу, якщо це суперечить інтересам особи, якій він надає або раніше надавав правову допомогу.

Одночасно брати участь у судовому розгляді можуть не більше п’яти захисників одного обвинуваченого.

Захисник користується процесуальними правами підозрюваного, обвинуваченого, захист якого він здійснює, крім процесуальних прав, реалізація яких здійснюється безпосередньо підозрюваним, обвинуваченим і не може бути доручена захиснику, з моменту надання документів, передбачених статтею 50 КПК України, слідчому, прокурору, слідчому судді, суду.

Захисник має право брати участь у проведенні допиту та інших процесуальних діях, що проводяться за участю підозрюваного, обвинуваченого, до першого допиту підозрюваного мати з ним конфіденційне побачення без дозволу слідчого, прокурора, суду, а після першого допиту – такі ж побачення без обмеження кількості та тривалості. Такі зустрічі можуть відбуватись під візуальним контролем уповноваженої службової особи, але в умовах, що виключають можливість прослуховування чи підслуховування.

Документи, пов’язані з виконанням захисником його обов’язків, без його згоди не підлягають огляду, вилученню чи розголошенню слідчим, прокурором, слідчим суддею, судом. Органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх службові особи зобов’язані виконувати законні вимоги захисника.

Захисник зобов’язаний використовувати засоби захисту, передбачені КПК України та іншими законами України, з метою забезпечення дотримання прав і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого та з’ясування обставин, які спростовують підозру чи обвинувачення, пом’якшують чи виключають кримінальну відповідальність підозрюваного, обвинуваченого.

Захисник зобов’язаний прибувати для участі у виконанні процесуальних дій за участю підозрюваного, обвинуваченого. У разі неможливості прибути в призначений строк захисник зобов’язаний завчасно повідомити про таку неможливість та її причини слідчого, прокурора, слідчого суддю, суд, а у випадках, коли він призначений органом (установою), уповноваженим законом на надання безоплатної правової допомоги, – також і цей орган (установу).

Захисник без згоди підозрюваного, обвинуваченого не має права розголошувати відомості, які стали йому відомі у зв’язку з участю в кримінальному провадженні і становлять адвокатську або іншу, охоронювану законом таємницю.

Захисник після його залучення має право відмовитися від виконання своїх обов’язків лише у випадках:

1) коли є обставини, які згідно з цим Кодексом виключають його участь у кримінальному провадженні;

2) незгоди з підозрюваним, обвинуваченим щодо вибраного ним способу захисту, за винятком випадків обов’язкової участі захисника;

3) умисного невиконання підозрюваним, обвинуваченим умов укладеного з захисником договору, яке проявляється, зокрема, у систематичному недодержанні законних порад захисника, порушенні вимог цього Кодексу тощо;

4) коли він свою відмову мотивує відсутністю належної кваліфікації для надання правової допомоги у конкретному провадженні, що є особливо складним.

Європейський суд з прав людини, серед встановлених ним стандартів кримінального процесу, право на отримання захисту вважає одним з основоположних прав обвинуваченого при розслідуванні і судовому розгляді кримінального провадження. Слід зазначити, що в Основному законі України також закріплено і право на захист підозрюваного, обвинуваченого, підсудного (ч.2 ст. 63), і визначено основним принципом судочинства забезпечення обвинуваченому права на захист (п. 6 ч. 3 ст. 129).

Окрім того, у статті 62 Конституції України закріплено принцип презумції невинуватості, відповідно до якого особа вважається невинуватою у вчиненні злочину і не може бути піддана кримінальному покаранню, доки її вину не буде доведено в законному порядку, і встановлено обвинувальним вироком суду. Ніхто не зобов’язаний доводити свою невинуватість у вчиненні кримінального правопорушення. Конституційні принципи забезпечення підозрюваному, обвинуваченому, підсудному права на захист і презумпції невинуватості є важливою гарантією об’єктивного розслідування і судового розгляду справи та запобігання притягненню до кримінальної відповідальності невинних осіб.

Оскільки сторони обвинувачення і захисту відстоюють кожна свою позицію, свій процесуальний інтерес, кримінальний процес набуває змагального характеру, що забезпечує повне, всебічне і неупереджене дослідження всіх обставин кримінального провадження та його правильне, з врахуванням законних інтересів сторін, вирішення. Відповідно до статті 129 Конституції України, змагальність сторін та свобода в наданні ними суду своїх доказів і доведенні перед судом їх переконливості – є однією з основних засад судочинства.

Підозрюваний, обвинувачений зацікавлений в тому, щоб не бути: притягнутим до кримінальної відповідальності і засудженим, якщо він є невинним, або за більш тяжкий злочин, ніж той, який дійсно вчинив; без встановлених законом підстав підданим арешту та іншим заходам процесуального примусу підданим несправедливому покаранню, тобто такому, яке призначено без врахування характеру і ступеня суспільної небезпечності вчиненого кримінального правопорушення, особи винного й обставин справи, які пом’якшують чи обтяжують відповідальність; обмеженим у правах, наданих законом; щоб була надана можливість реалізувати ці права і були забезпечені його особисті і майнові права. Це – законні інтереси підозрюваного, обвинуваченого, вони є складовими його права на захист у кримінальному процесі. Порушення права на захист завжди означає істотне порушення вимог кримінально-процесуального закону і є однією з найбільш поширених підстав для скасування вироків або інших рішень у провадженні.

Держава повинна забезпечити належну правову допомогу всім, хто не може захистити себе самотужки. Реалізація права на правову допомогу не тільки сприяє правомірному здійсненню особою своїх прав і свобод, а й, насамперед, спрямована на попередження можливих порушень чи незаконних обмежень прав і свобод людини і громадянина з боку органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових і службових осіб.

На даний час це право реалізується лише через механізми статтей 45, 48 та 50 Кримінального процесуального кодексу України, отже, решта осіб залишаються поза межами зазначеної гарантії, а значить, вони позбавлені реального доступу до правосуддя. Право на «безкоштовного» захисника, як правило, обмежується випадками, перерахованими в статті 42 Кримінального процесуального кодексу. Можливість призначення захисника у випадках, що не передбачені положеннями статті 42, доповнена ч. 2 статті 48 та ст. 49, 53 КПК, де зазначається, що слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд зобов’язані забезпечити участь захисника у кримінальному провадженні у випадках:

1) коли відповідно до вимог статті 52 КПК участь захисника є обов’язковою, а підозрюваний, обвинувачений не залучив захисника;

2) коли підозрюваний, обвинувачений заявив клопотання про залучення захисника, але за відсутністю коштів чи з інших об’єктивних причин не може його залучити самостійно;

3) коли слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд вирішить, що обставини кримінального провадження вимагають участі захисника, а підозрюваний, обвинувачений не залучив його.

Захисник може бути залучений слідчим, прокурором, слідчим суддею чи судом в інших випадках, передбачених законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги.

Право на правову допомогу – це гарантована державою можливість кожної особи отримати таку допомогу в обсязі та формах, визначених нею, або ту, яку вона потребує незалежно від характеру правовідносин особи з іншими суб’єктами права. Керуючись статтею 64 Конституції України, яка наголошує, що конституційне право людини і громадянина не може бути обмежено, робимо висновок, що право кожного на правову допомогу також у жодному випадку не може бути обмежено. Відповідно до Основного Закону України положення „кожен має право на правову допомогу» є нормою прямої дії, і навіть за умови, якщо це право не передбачене відповідними законами чи іншими правовими актами, особа не може бути обмежена у його реалізації.

Витрати, пов’язані з оплатою допомоги захисника, несе підозрюваний, обвинувачений, крім випадків надання безоплатної правової допомоги, яка надається за рахунок коштів Державного бюджету України і є безоплатною для підозрюваного, обвинуваченого.

**Лекція 7. Участь адвоката у цивільному судочинстві**

Правові підстави участі адвокатів у цивільному процесі визначені ЦПК. Закон "Про адвокатуру та адвокатську діяльність" покладає на адвоката виконання у цивільному, судочинстві функції представництва. Однак ані Конституція, ані інші закони України не визнають надання юридичної допомоги в цивільному судочинстві виключною сферою діяльності адвокатури.

Так, у ст. 12 ЦПК зазначено, що особа, яка бере участь у справі, має право на правову допомогу, що надається адвокатами або іншими фахівцями у галузі права. Особиста участь особи у справі не позбавляє її права мати у цій справі представника (ст. 38 ЦПК). Тобто представник може діяти у цивільному процесі поряд з цією особою або заміщуючи ЇЇ. Юридичних осіб представляють їх органи, що діють у межах повноважень, наданих їм законом, статутом чи положенням, або їх представники. В окремих випадках у цивільному процесі не допускається заміна особи її представником. Це може бути зумовлено захистом особою її особистого немайнового права, наприклад визнання шлюбу недійсним. У справах про усиновлення дітей теж обов'язковою є участь заявника-усиновителя, а також дитини, якщо вона за віком і станом здоров'я усвідомлює факт усиновлення (ст. 254 ЦПК).

Відповідно до ст. 42 ЦПК повноваження представників сторін та інших осіб, які беруть участь у справі, мають бути посвідчені такими документами:

1) довіреністю фізичної особи;

2) довіреністю юридичної особи або документами, що посвідчують службове становище і повноваження її керівника;

3) свідоцтвом про народження дитини або рішенням про призначення опікуном, піклувальником чи охоронцем спадкового майна.

Довіреність фізичної особи має бути посвідчена нотаріально або посадовою особою організації, в якій довіритель працює, навчається, перебуває на службі, стаціонарному лікуванні, чи за рішенням суду, або за місцем його проживання.

Довіреність фізичної особи, яка є суб'єктом права на безоплатну вторинну правову допомогу, за зверненням якої прийнято рішення про надання такої допомоги, може бути посвідчена посадовою особою органу (установи), уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги.

Довіреність від імені юридичної особи видається за підписом посадової особи, уповноваженої на це законом, статутом або положенням, з прикладенням печатки юридичної особи.

При прийнятті доручення на ведення цивільної справи адвокат повинен пам'ятати, що згідно із Законом він повинен дотримуватись принципу уникнення конфлікту інтересів. Тобто Законом передбачається неможливість існування у адвоката інших інтересів у вирішенні справи на момент прийняття доручення про представництво, крім інтересів, зумовлених виконанням ним представницьких обов'язків. У ст. 40 ЦПК визначено, що одна й та сама особа не може бути одночасно представником іншої сторони, третіх осіб, які заявляють самостійні вимоги щодо предмета спору або беруть участь у справі на другій стороні. Крім того у разі відмови представника від наданих йому повноважень представник не може бути у цій самій справі представником іншої сторони (ч. 5 ст. 44 ЦПК).

У ст. 44 ЦПК зазначено, що повноваження на ведення справи в суді дає представникові право на вчинення від імені особи, яку він представляє, всіх процесуальних дій, що їх може вчинити ця особа. За ч. 2 даної статті обмеження повноважень представника на вчинення процесуальної дії мають бути обумовлені у виданій йому довіреності. Буквальний зміст цієї норми означає, що адвокат, який діє на підставі ордера (п. 4 ст. 42 ЦПК), має всі ті повноваження, які має особа, якій він надає правову допомогу. Таким чином, автори Кодексу прирівняли ордер адвоката до довіреності і встановили для них однаковий правовий статус.

На підставі наданих повноважень адвокати допомагають особам звернутися до суду за захистом їх цивільних прав. Для цього використовується такий процесуальний засіб, як позовна заява.

Складання позовної заяви є одним із найважливіших завдань адвоката. Кожен юрист, на якого покладено обов'язок надання правової допомоги фізичним чи юридичним особам, повинен професійно, юридично обґрунтовано скласти позовну заяву чи інший правовий документ, добре володіти українською мовою.

Перед складанням позовної заяви її укладач має ретельно з'ясувати суть і особливості спірних правовідносин, наявність певних юридичних фактів і засобів доказування.

Одержавши від клієнта відомості про фактичні обставини (події, факти), взаємовідносини сторін, їх процесуальну та цивільну дієздатність, а також визначившись із правовою природою спору, фахівець повинен вирішити питання про доцільність пред'явлення позову до суду.

Після складання позовної заяви слід застерегти клієнта щодо підстав та наслідків залишення позовної заяви без розгляду або закриття справи (наприклад, статті 121, 206, 207 ЦПК), а також несплати судового збору (ст. 121 ЦПК). Також слід взяти до уваги можливості врегулювання спору в попередньому судовому засіданні. Важливе значення для складання позовної заяви має встановлення кола осіб, які братимуть участь у справі на стороні як позивача, так і відповідача, необхідності (або її відсутності) залучення третіх осіб до участі у справі.

Поряд із цим, потребує обговорення з клієнтом і питання про підстави і застосування одного з видів забезпечення позову (накладення арешту на майно, гроші, заборону вчиняти певні дії тощо).

Позовна заява складається адвокатом у письмовій формі відповідно до вимог процесуальних кодексів України. Суддя, до якого надійшла заява, вирішує питання про її прийняття. Відмова у прийнятті заяви оформляється мотивованою ухвалою. З прийняттям позовної заяви виникають процесуальні правовідносини, у яких бере участь адвокат, який набуває права і обов'язки процесуального представника.

До позовної заяви додають документи, що підтверджують сплату судового збору. Якщо заяву подає представник позивача, до неї додається довіреність або інший документ, що підтверджує його повноваження. У разі подання позову представником на захист інших осіб у заяві має бути зазначено підстави звернення до суду в інтересах цих осіб. До позовної заяви також додають її копії та копії всіх документів, що входять до неї, відповідно до кількості відповідачів і третіх осіб.

Недодержання адвокатом вимог до позовної заяви, а також несплата судового збору тягнуть певні правові наслідки. Суддя за цих обставин постановляє залишити заяву без руху і надає позивачу певний строк для усунення недоліків. Також передбачено випадки, коли заява повертається позивачеві без надання строку для усунення недоліків. Про повернення позовної заяви суддя виносить ухвалу. Перелік випадків повернення позовної заяви є вичерпним. У разі коли умови повернення перестануть існувати, позивач вправі повторно звернутися до суду зі своїми вимогами на загальних підставах.

Залишення суддею позовної заяви без руху або повернення її позивачеві здійснюється на стадії пред'явлення позову, до відкриття провадження у справі. Якщо суддя з різних причин не виявив недоліків у заяві і відкрив провадження у справі, він надає строк для усунення недоліків, а в разі невиконання припису залишає заяву без розгляду.

Законом також передбачено підстави для відмови у відкритті провадження у справі, навіть коли позовну заяву подано й оформлено відповідно до вимог, встановлених процесуальними кодексами України.

Обов'язок доказування покладається на сторони. Тому адвокат повинен відповідально поставитись до стадії підготовки та збору засобів доказування для підтвердження вимог позивача. За відсутності окремих письмових доказів, що мають значення для вирішення спору, фахівець повинен негайно витребувати їх у встановленому законом порядку. Найбільші можливості щодо цього має адвокат, якому органи державної влади, підприємства, установи, організації мають надавати відомості.

У разі труднощів із витребуванням необхідних документів або ненадання їх на адвокатський запит питання про витребування документів має бути поставлено у кінцевій, прохальній, частині позовної заяви.

Адвокат завжди повинен діяти в інтересах свого довірителя. Цей обов'язок безпосередньо стосується і процесу збирання доказів. Якщо у адвоката та його довірителя є відомості, що доказ та його витребування у подальшому може стати утрудненим або взагалі неможливим, він повинен звернутися до суду із заявою про забезпечення доказів.

У стадії підготовки справи до судового розгляду процесуальні представники сторін та інших осіб, які беруть участь у справі, мають право заявляти суду клопотання про призначення експертизи, проведення огляду на місці, об'єднання і роз'єднання позовів і вирішення інших питань для забезпечення своєчасного і правильного вирішення справи.

У процесі розгляду судом цивільних справ особи, які беруть участь у справі, — громадяни і організації, можуть у демократичній процесуальній формі активно здійснювати доказову діяльність, спрямовану на досягнення мети процесу, на встановлення судом об'єктивної істини у справі і постановлення у ній законного й обґрунтованого рішення.

Розгляд справи провадиться шляхом послідовного вчинення судом і учасниками процесу комплексу процесуальних дій, що складають певні частини (підстадії), кожна з яких має свої завдання і відповідний зміст.

Такі частини в юридичній літературі кількісно і понятійно називають по-різному, але можна дійти висновку, що судове засідання складається з чотирьох частин:

1) підготовча;

2) дослідження обставин справи і перевірка доказів (розгляд справи по суті);

3) судові дебати;

4) постановлення і проголошення рішення.

Цивільна справа являє собою спір між сторонами з приводу права. Звичайно, як і у будь-якому спорі, значну роль відіграють обрані стороною стратегія і тактика захисту своїх прав та інтересів. У цьому аспекті важко переоцінити роль адвоката, який, володіючи правовими знаннями, може і повинен радити своєму довірителю ефективні тактичні прийоми для досягнення найкращого результату у справі. Можна погодитись, що будь-які тактичні прийоми не дадуть переваг у процесі, якщо їх застосування не відповідатиме таким принципам, як раптовість, таємність та оперативність[1]. Тактичні прийоми мають бути несподіваними для протилежної сторони, тобто — заздалегідь невідомими для процесуального противника та своєчасно застосованими. Усі тактичні прийоми обираються за їх цілеспрямованістю: тактичні прийоми роботи із судом та прийоми щодо протилежної сторони. До тактики роботи із судом можна віднести, наприклад, такі прийоми: 1) відвід судді; 2) оскарження дій та рішень судді; 3) подання клопотань; 4) заперечення проти дій судді; 5) фіксація процесу технічними засобами; 6) залучення ЗМІ. Щодо протилежної сторони у цивільному процесі можуть бути застосовані такі тактичні прийоми: 1) переконання до судового розгляду справи та укладення мирової угоди; 2) передбачення дій противника.

Адвокат як представник сторони зобов'язаний відстоювати інтереси свого клієнта у будь-якій стадії процесу, користуючись наданими йому процесуальними правами та виконуючи передбачені законодавством процесуальні дії. Однак однією з найбільш цікавих була і залишається діяльність адвоката під час судових дебатів, оскільки саме у цій стадії процесу адвокат може проявити себе як судовий оратор і переконати аудиторію.

Судові дебати — це третя частина судового засідання з розгляду справи, яка складається з промов сторін та інших осіб, які беруть участь у справі. У таких промовах висловлюються: підсумкові висновки щодо дослідження обставин справи з приводу всього фактичного матеріалу і доказів, перевірених і з'ясованих у процесі доказування; пропозиції; чи підлягає задоволенню правова вимога і на підставі яких законів.

Не слід забувати і той факт, що судові дебати виступають здебільшого як засіб спілкування, комунікації, як спосіб обміну думками і судженнями. Це форма відстоювання судовими ораторами своїх процесуальних позицій, процес взаємодії між ними. Тому при складанні судової промови окрім суто юридичних і логічних її аспектів слід враховувати також психологічні та етичні, кожен з яких впливає не тільки на зміст промови, а й на спосіб її побудови.

Виступ адвоката у судових дебатах — один із найскладніших і найвідповідальніших моментів. Він неможливий без глибоких знань норм як процесуального, так і матеріального права та основ судової риторики.

Під час судових дебатів у своїй промові, зверненій до суду, адвокат зобов'язаний проаналізувати:

• кожну обставину, на якій ґрунтується позиція протилежної сторони, і подані нею докази, досліджені у судовому засіданні;

• доказовий матеріал, поданий в обґрунтування власної позиції, досліджений судом, і запропонувати суду його оцінку;

• обґрунтувати вимоги або заперечення вже встановленими, на його думку, фактами;

• вказати норми матеріального та процесуального права, на підставі яких слід винести рішення у справі;

• просити суд задовольнити або відмовити в задоволенні позову, а також вирішити питання про покладення судових витрат на іншу сторону.

Апеляційне і касаційне оскарження судових рішень є важливими процесуальними гарантіями захисту прав осіб, які беруть участь у справі. Складність оскарження рішень суду полягає в тому, що предмет доказування у таких справах складається з "помилок" суду, які, на думку адвоката, порушують права його довірителя. Тобто в цьому провадженні, по суті, має місце спір не між особами, а між адвокатом і судом з приводу законності дій і рішень останнього. Але увага адвоката має зосереджуватися не на особі судді, а на тих процесуальних помилках, що негативно вплинули або могли вплинути на рішення суду.

Загальний аналіз апеляційного і касаційного проваджень, а також провадження у зв'язку з переглядом судового рішення Верховним Судом України або в зв'язку з нововиявленими обставинами свідчить про їх суттєві відмінності.

Відповідно до ст. 292 ЦПК сторони та інші особи, які беруть участь у справі, а також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов'язки, мають право оскаржити в апеляційному порядку рішення суду першої інстанції повністю або частково. Ухвала суду першої інстанції оскаржується в апеляційному порядку окремо від рішення суду у випадках, передбачених ст. 293 цього Кодексу.

Це право реалізується шляхом подання заяви про апеляційне оскарження та апеляційної скарги в установлені законом строки апеляційного оскарження. Саме допомога під час підготовки та подання таких документів є однією з найважливіших форм участі адвоката в апеляційному провадженні.

Згідно зі ст. 292 ЦПК, якщо адвокат брав участь у розгляді справи в суді першої інстанції" то оскаржити рішення суду в апеляційному порядку він може за наявності у нього відповідних повноважень. За загальним правилом (це випливає з положень ч. 1 ст. 292 ЦПК), право на апеляційне оскарження мають також особи, які, хоча й не були залучені судом до участі у справі, однак щодо їхніх прав і обов'язків суд першої інстанції постановив рішення. Якщо такі особи звернуться до адвоката і укладуть з ним договір про надання правової допомоги, він має право ознайомитися з матеріалами справи та підготувати в інтересах цих осіб апеляційну скаргу в разі його уповноваження брати участь і представляти їх інтереси у суді апеляційної інстанції.

Вимоги до форми та змісту апеляційної скарги встановлені процесуальними кодексами України. ***Адвокат в апеляційній скарзі обов'язково повинен зазначити такі відомості:*** посилання на рішення, ухвалу, що оскаржується, та межі оскарження; у чому полягає незаконність (або) необґрунтованість рішення або ухвали суду (неповнота встановлення обставин, які мають значення для справи, та (або) неправильність встановлення обставин, які мають значення для справи, внаслідок необґрунтованої відмови у прийнятті доказів, неправильного їх дослідження чи оцінки, неподання доказів з поважних причин та (або) неправильне визначення, відповідно до встановлених судом обставин, правовідносин); нові обставини, які підлягають встановленню, докази, які підлягають дослідженню чи оцінці, обґрунтування поважності причин неподання доказів до суду першої інстанції, заперечення проти доказів, використаних судом першої інстанції.

Також адвокату необхідно правильно визначитись із предметом оскарження, оскільки суд апеляційної інстанції розглядає скаргу в межах доводів апеляційної скарги та позовних вимог, заявлених у суді першої інстанції. Адвокат може посилатись на нові факти, нові докази, а також докази, що, на думку осіб, які беруть участь у справі, судом першої інстанції досліджувались із порушенням встановленого законом порядку.

Адвокат у суді апеляційної інстанції не повинен змінювати по суті підставу або предмет позову. Якщо в цьому є необхідність, то адвокат може звернутися до суду в загальному порядку з новим позовом, про що він повинен повідомити клієнта. На стадії апеляційного провадження позивач має лише право відмовитись від позову, а сторони — укласти мирову угоду відповідно до загальних правил, які стосуються процедури її укладення, її наслідків, незалежно від того, хто подавав таку апеляційну скаргу. Тому адвокат в апеляційній інстанції повинен надати допомогу своєму клієнтові у здійсненні цих процесуальних дій, роз'яснити додатково їх сутність і наслідки, що настануть для клієнта за відмови від позову та укладення мирової угоди.

У разі незгоди адвоката і клієнта з рішенням або ухвалою апеляційного суду вони можуть оскаржити їх до суду касаційної інстанції. Ухвали суду першої інстанції після їх перегляду в апеляційному порядку, а також постановлені за результатами їх перегляду ухвали апеляційного суду можуть бути оскаржені у касаційному порядку, якщо вони перешкоджають подальшому провадженню у справі. Підставами касаційного оскарження є неправильне застосування судом норм матеріального права чи порушення норм процесуального права. Безумовно, на цій стадії згаданим особам також може знадобитись правова допомога адвоката. Це, наприклад, допомога у складанні касаційної скарги.

Касаційна скарга повинна складатись відповідно до вимог закону, а мотивувальна частина скарги має зазначати: назву закону, з порушенням якого постановлено рішення, ухвалу; в чому полягає порушення або неправильне застосування норм, внаслідок яких постановлені рішення чи ухвала.

До безумовних (обов'язкових) підстав для скасування судових рішень у всіх випадках належать: розгляд справи неповноважним суддею або складом суду; ухвалення і підписання судового рішення не тим суддею або суддями, які розглядали справу; розгляд справи за відсутності будь-кого з осіб, які беруть участь у справі, не повідомлених належним чином про час і місце судового засідання; вирішення судом питання про права і обов'язки осіб, які не брали участі у справі; суд розглянув не всі вимоги, і цей недолік не був або не міг бути усунений ухваленням додаткового рішення. Саме цей перелік повинен враховувати адвокат при складанні касаційної скарги.

**Лекція 8.** **Участь адвоката у господарському і адміністративному судочинстві.**

﻿

Відповідно до ст. 3 КАСУ справа адміністративної юрисдикції – переданий на вирішення адміністративного суду публічно-правовий спір, у якому хоча б однією із сторін є орган виконавчої влади, орган місцевого самоврядування, їхня посадова чи службова особа або інший суб’єкт, який здійснює владні управлінські функції на основі законодавства, в тому числі на виконання делегованих повноважень.

Завданням адміністративного судочинства є захист прав, свобод, інтересів фізичних осіб у сфері публічно-правових відносин від порушень з боку органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їхніх посадових і службових осіб, інших суб’єктів при здійсненні ними владних управлінських функцій на основі законодавства, в тому числі на виконання делегованих повноважень.

В адміністративних судах можуть бути оскаржені будь-які рішення, дії чи

бездіяльність суб’єктів владних повноважень, крім випадків, коли щодо таких

рішень, дії чи бездіяльності Конституцією чи законами України встановлено

інший порядок судового провадження.

Адміністративне судочинство будується на принципах, притаманних цивільному судочинству, а саме:

1) верховенство права;

2) законність;

3) рівність усіх учасників адміністративного процесу перед законом і судом;

4) змагальність сторін, диспозитивність та офіційне з'ясування всіх обставин справи;

5) гласність і відкритість адміністративного процесу;

6) забезпечення апеляційного та касаційного оскарження рішень адміністративного суду;

7) обов’язковість судових рішень.

Для адвоката важливою є ст. 17 КАСУ, де йдеться про адміністративну

юрисдикцію і підсудність адміністративних судів:

• спори фізичних чи юридичних осіб із суб’єктом владних повноважень щодо оскарження його рішень, дії чи бездіяльності;

• спори з приводу прийняття громадян на публічну службу, її проходження, звільнення з публічної служби;

• спори між суб’єктами владних повноважень з приводу реалізації їхньої компетенції у сфері управління, у тому числі делегованих повноважень, а

також спори, які виникають з приводу укладання та виконання адміністративних договорів;

• спори за зверненням суб’єкта владних повноважень у випадках, встановлених законом;

• спори щодо правовідносин, пов’язаних з виборчим процесом.

2. Повноваження адвоката у адміністративному судочинстві.

Відповідно до ст. 56 КАСУ сторона, а також третя особа в адміністративній справі можуть брати участь в адміністративному процесі особисто або через представника.

Представники можуть брати участь у адміністративному процесі на основі договору або закону.

Відповідно до ст. 58 КАСУ повноваження представника, який бере участь

в адміністративному процесі на підставі договору, повинні бути підтверджені

довіреністю чи усною заявою довірителя із занесенням її до журналу судового

засідання. Оригінали довіреностей або копії з них, засвідчені підписом судді,

приєднуються судом до справи.

Повноваження адвоката можуть посвідчуватись ордером або договором

про надання правової допомоги.

Участь адвоката у адміністративному судочинстві в якості представника

позивача чи відповідача уявляється принципово новою і дуже перспективною

лінією діяльності. Особливо з огляду на те, що кожне рішення адміністративного суду про відновлення чи повернення прав, порушених державним органом чи чиновником, автоматично стає преюдиціальним підґрунтям для звернення до загального суду з позовом про відшкодування

матеріальної шкоди та моральних збитків, заподіяних порушенням прав та законних інтересів.

Адвокати повинні ретельно вивчати характер даної категорії справ та засувати для себе питання щодо майбутньої участі в них.

Представник має право вчиняти від імені особи, яку він представляє, усі

процесуальні дії, які може вчинити ця особа.

Повноваження представника чинні протягом часу провадження у справі,

якщо інший строк не зазначено у довіреності.

Адміністративний суд стає реальним учасником здійснення організаційної функції виконавчої влади. Звідси підвищена відповідальність адвоката, якому доведеться брати участь у справах даної категорії, оскільки неправильне рішення суду відіб’ється на ефективності діяльності того чи іншого органу – учасника спору.

Це вимагає від адвоката відповідної підготовки до такої категорії справ.

Адміністративна справа повинна бути розглянута протягом двох місяців з дня відкриття провадження у справі.

Заява про апеляційне оскарження – 10 днів, скарга – 20 днів.

Касаційна скарга подається протягом одного місяця з дня набрання рішенням апеляційного суду законної сили

**Лекція 9. Нотаріальна діяльність в Україні. Поняття, завдання і функції нотаріального права**

Нотаріат в Україні являє собою систему органів і посадових осіб, на яких покладено обов'язок посвідчувати права і факти, що мають юридичне значення, а також вчиняти інші нотаріальні дії, передбачені Законом України «Про нотаріат» з метою надання цим правам і фактам юридичної достовірності. Зазначене поняття поєднує в собі суб'єктивну та об'єктивну сторони діяльності нотаріату, а також мету вчинення нотаріальних дій. При цьому суб'єктивна сторона поняття вказує на систему нотаріальних органів і посадових осіб, які мають право вчиняти нотаріальні дії, а об'єктивна сторона характеризує повноваження нотаріальних органів і посадових осіб, щодо кола дій, які вони мають право здійснювати. При цьому вчинення нотаріальних дій не повинно викликати спору між учасниками нотаріального процесу.

Таким чином, нотаріус посвідчує безспірні права та безспірні факти, в наявності яких він може переконатися безпосередньо або на підставі відповідних документів, а також здійснює інші дії, спрямовані на юридичне підтвердження та закріплення цивільних прав з метою не допустити їх можливого порушення в майбутньому.

Нотаріат в Україні спрямований на вирішення таких основних завдань:

- захист і охорона власності, прав і законних інтересів фізичних і юридичних осіб;

 - зміцнення законності та правопорядку;

 - попередження можливих правопорушень шляхом відмови у вчиненні нотаріальних дій, якщо вони не відповідають вимогам законодавства.

Органи нотаріату виконують властиві тільки їм функції, серед яких головними є:

 - функція забезпечення безспірності і доказової сили документів. Так нотаріально посвідчений договір у разі спору між сторонами полегшує можливість кожної зі сторін довести свої права, оскільки зміст цих прав, справжність підпису сторін, час скоєння договору офіційно підтверджені нотаріусом і є безперечними і достовірними;

- функція забезпечення законності при вчиненні нотаріальних дій. Так нотаріус перевіряє наявність необхідного складу юридичних фактом, в тому числі правоздатність та дієздатність особи, яка звернулася за вчиненням нотаріальних дій;

- функція надання правової допомоги особам, які звернулися за вчиненням нотаріальних дій. Зокрема, інститут нотаріату покликаний не тільки засвідчувати факти чи фіксувати обставини, що мають юридичне значення, а й надавати суб'єктам правових відносин всебічну правову допомогу.

Принципи нотаріального права - це основні положення, які визначають його зміст і сутність, що характеризують організацію та діяльність нотаріальних органів, котрі визначають істотні риси цієї галузі права.

Систему органів нотаріального права складають такі принципи:

   - законності, обґрунтованості нотаріальних актів. Так нотаріус у своїй діяльності повинен безумовно дотримуватися норм процесуального і матеріального права, а також вимагати від інших учасників нотаріальних правовідносин безумовного виконання закону;

   - обґрунтованості нотаріальних дій. Зміст цього принципу означає, що всі дії нотаріуса мають відповідати дійсним обставинам, а його висновки повинні бути обґрунтованими. Для реалізації цього принципу законодавство передбачає певні правові гарантії (ст. Ст. 9, 43, 44, 45, 46, 54 Закону України "Про нотаріат");

   - сприяння громадянам та організаціям у реалізації їх прав і законних інтересів (ст. 5 Закону України "Про нотаріат");

   - національної мови. Для забезпечення реалізації цього принципу зацікавленими особами, які не володіють мовою, на якій ведеться нотаріальне діловодство, тексти документів повинні бути перекладені нотаріусом або перекладачем;

- нотаріальної таємниці. Цей принцип є специфічним принципом нотаріального процесуального права, який забезпечує конфіденційність взаємовідносин нотаріуса та заінтересованих осіб, забезпечує правові гарантії належного захисту суб'єктивних прав. Положення цього принципу повною мірою реалізуються за умови безумовного дотримання положень статті 8 Закону України "Про нотаріат".

**Лекція 10. Нотаріус як основний суб'єкт нотаріальних правовідносин**

Стаття 3 Закону України "Про нотаріат" дає наступне визначення нотаріуса. Нотаріус - це уповноважена державою фізична особа яка вчиняє нотаріальну діяльність у державній нотаріальній конторі, державному нотаріальному архіві або незалежну професійну нотаріальну діяльність, зокрема посвідчує права, а також факти, що мають юридичне значення, здійснює інші нотаріальні дії, передбачені законом.

Вимоги до особи, яка має намір бути нотаріусом:

   - громадянство України (припинення громадянства України або виїзд нотаріуса за межі України на постійне місце проживання є однією з підстав для анулювання свідоцтва про право на зайняття нотаріальною діяльністю);

   - повна вища юридична освіта (спеціаліст, магістр);

   - знання державної мови;

   - стаж роботи в галузі права не менше шести років, з них помічником нотаріуса або консультантом державної нотаріальної контори - не менше трьох років. Вимоги до помічника нотаріуса визначено статтею 13 Закону України "Про нотаріат". Щодо консультантів держконтор таких вимог не встановлено;

   - наявність свідоцтва про право на зайняття нотаріальною діяльністю, яке видається Міністерством юстиції України за умови успішного складання кваліфікаційного іспиту Вищій кваліфікаційній комісії нотаріату.

Не може бути нотаріусом особа, яка має судимість, обмежена у дієздатності або визнана недієздатною за рішенням суду.

Нотаріус не має права займатися підприємницькою, адвокатською діяльністю, бути засновником адвокатського об'єднання, бути на державній службі або службі в органах місцевого самоврядування, в штаті інших юридичних осіб, а також займатися іншою оплачуваною роботою, крім викладацької, наукової і творчої діяльності. Також нотаріусу забороняється використовувати свої повноваження з метою одержання неправомірної вигоди або прийняття пропозиції такої вигоди для себе чи інших осіб.

Нотаріус перед початком своєї нотаріальної діяльності зобов'язаний скласти присягу, текст якої визначено статтею 6 Закону України "Про нотаріат". Тим самим нотаріус підкреслює свою відповідальність перед державою виконувати покладені на нього обов'язки відповідно до букви і духу закону. Закон не передбачає можливості вчинення нотаріальних дій у разі відмови від складення присяги.

Нотаріус, який призначений на посаду державного нотаріуса (стаття 17 Закону України "Про нотаріат"), або зареєстрував приватну нотаріальну діяльність (стаття 24 Закону України "Про нотаріат") має права, які закріплені в статті 4 Закону України "Про нотаріат", а також повинен виконувати обов'язки передбачені статтею 5 цього Закону. Так нотаріус має право:

   - витребувати від підприємств, установ і організацій відомості та документи, необхідні для вчинення нотаріальних дій;

   - отримувати плату за надання додаткових послуг правового та технічного характеру, які не пов'язані із вчинюваними нотаріальними діями, а також за вчинення приватними нотаріусами нотаріальних дій;

   - складати проекти документів, виготовляти їх копії, а також давати роз'яснення з питань вчинення нотаріальних дій і консультацій правового характеру.

Нотаріус зобов'язаний виконувати свої професійні обов'язки відповідно до Закону і присяги, дотримуватися правил професійної етики, вести нотаріальне виробництво і архів відповідно до встановлених правил, дбайливо ставитися до документів нотаріального діловодства та архіву нотаріуса, не допускати їх знищення, постійно підвищувати свій професійний рівень, а також інші обов'язки, передбачені статтею 5 Закону України "Про нотаріат".

**Лекція 11. Система і компетенція нотаріальних органів.**

Нотаріальні дії в Україні здійснюють нотаріуси, які працюють в державних нотаріальних конторах, державних нотаріальних архівах (державні нотаріуси) або займаються приватною нотаріальною діяльністю (приватні нотаріуси). Документи, оформлені державними і приватними нотаріусами, мають однакову юридичну силу. Повноваження державних і приватних нотаріусів визначені статтею 34 Закону України "Про нотаріат".

У тих населених пунктах, де немає нотаріусів, окремі нотаріальні дії вчиняють уповноважені на це посадові особи органів місцевого самоврядування (стаття 37 вище зазначеного Закону).

Вчинення нотаріальних дій за кордоном покладається на консульські установи України, а у випадках, передбачених чинним законодавством, - на дипломатичні представництва України. Повноваження консульських установ і дипломатичних представництв, передбачено статтею 38 Закону.

В окремих випадках посвідчення заповітів і довіреностей, що прирівнюються до нотаріальних, може відбуватися особами, зазначеними в статті 40 Закону України "Про нотаріат" (виходячи з положень статей 245, тисяча двісті п'ятдесят два Цивільного кодексу України).

Державні нотаріуси працюють в державних нотаріальних конторах і державних нотаріальних архівах. Призначення на посаду державного нотаріуса та звільнення проводиться відповідним Головним територіальним управлінням юстиції області, міста Києва. Державний нотаріус отримує статус державного нотаріуса з моменту видання відповідним управлінням юстиції наказу про його призначення на посаду.

Виникнення правового статусу приватного нотаріуса пов'язується з моментом реєстрації приватної нотаріальної діяльності, яка проводиться на підставі заяви особи, яка має свідоцтво про право на зайняття нотаріальною діяльністю і в порядку визначеному статтею 24 Закону України "Про нотаріат". Після реєстрації нотаріальної діяльності Головним територіальним управлінням юстиції приватному нотаріусу видається реєстраційне посвідчення, в якому визначено нотаріальний округ та адреса робочого місця (контори) приватного нотаріуса. Питання відповідальності приватного нотаріуса, страхування цивільно-правової відповідальності, припинення нотаріальної діяльності врегульовані статтями 27, 28, 30 і 30-1 Закону України "Про нотаріат".

Компетенція нотаріальних органів - це визначене Законом коло дій, які вчиняють нотаріальні органи для виконання покладених на них завдань. Предметна компетенція державних нотаріусів державних нотаріальних контор і приватних нотаріусів визначена статтею 34 Закону України "Про нотаріат". Однак, перелік нотаріальних дій зазначених у цій статті не є вичерпним. У той же час державні нотаріуси державних нотаріальних архівів істотно обмежені в праві вчинення нотаріальних дій. Так згідно статті 35 Закону вони мають право лише видавати дублікати і засвідчувати вірність копій і виписок з документів, які зберігаються в справах цих архівів.

Якщо в населеному пункті немає нотаріусів право на вчинення окремих видів нотаріальних дій мають відповідні посадові особи органів місцевого самоврядування. Зокрема такі посадові особи мають право посвідчувати заповіти (крім секретних), вживати заходів щодо охорони спадкового майна, видавати дублікати посвідчених ними документів, засвідчувати вірність копій (фотокопій) документів і виписок з них, свідчити справжність підпису на документах. У той же час зазначені посадові особи не мають права на оформлення документів, які будуть використані за межами державного кордону України.

Компетенція консульських установ України визначена статтею 38 Закону України "Про нотаріат" і практично збігається з компетенцією державних і приватних нотаріусів. Зокрема, посадові особи консульських установ не мають права засвідчувати угоди по відчуження (застави) нерухомого майна, яке знаходиться на території України, видавати свідоцтва про придбання майна з публічних торгів (аукціонів), проводити опис майна фізичної особи, яка визнана безвісно відсутнім або місце перебування якої невідоме, накладати заборони щодо відчуження нерухомого майна, посвідчувати факт, що фізична або юридична особа є виконавцем заповіту, здійснювати виконавчі написи, передавати заяви фізичних або юридичних осіб іншим фізичним або юридичним особам.

Питання посвідчення заповітів і довіреностей, що прирівнюються до нотаріально посвідчених, врегульовано статтями 245, тисяча двісті п'ятдесят другою Цивільного кодексу України, статтею 40 Закону, а також Порядком посвідчення заповітів і довіреностей, що прирівнюються до нотаріально посвідчених, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 15 червня 1994 року № 412 (в редакції постанови Кабінету Міністрів від 6 червня 2006 року № 940.)

**Лекція 12. Загальні правила вчинення нотаріальних дій.**

Нотаріальні дії, вчинені нотаріусами повинні відповідати наступним вимогам:

1. Місце вчинення нотаріальних дій визначено статтею 41 Закону України "Про нотаріат". Згідно із загальним правилом нотаріальні дії вчиняються будь-яким нотаріусом чи посадовою особою органу місцевого самоврядування, за винятком випадків прямо передбачених статтями 9, 55, 60, 65, 66, 70-73, 85, 103 цього Закону. Такі нотаріальні дії вчиняються в приміщенні державної нотаріальної контори, в державному нотаріальному архіві, приміщенні, яке є робочим місцем приватного нотаріуса, приміщенні органів місцевого самоврядування. В окремих випадках, коли громадянин не має можливості відвідати зазначене приміщення, а також коли того вимагають особливості засвідчує угоди, нотаріальні дії можуть бути вчинені поза вказаними приміщеннями (будинки, в лікарні, будинку престарілих і т.д.).

2. Строки вчинення нотаріальних дій визначено статтею 42 Закону.

Так, нотаріальні дії вчиняються після їх оплати в день оплати всіх необхідних документів. Якщо законодавством передбачено платежі в бюджет податків з доходів фізичних осіб, нотаріальні дії вчиняються після внесення цих платежів. Вчинення нотаріальної дії може бути відкладено на строк, що не перевищує одного місяця, в разі необхідності витребування додаткових відомостей або документів від фізичних або юридичних осіб, або ж направлення документів на експертизу, а також в разі, якщо відповідно до закону нотаріус повинен впевнитись у відсутності у заінтересованих осіб заперечень проти вчинення цієї дії. При наявності обґрунтованого письмової заяви зацікавленої особи, яка звернулася до суду, і на підставі отриманого від суду повідомлення про надходження позовної заяви заінтересованої особи, яка оспорює право або факт, про посвідчення якого просить інша заінтересована особа, вчинення нотаріальної дії зупиняється до вирішення справи судом.

3. Не допускається вчинення нотаріальної дії у разі відсутності осіб - її учасників або їх представників. При вчиненні нотаріальної дії нотаріуси встановлюють особу учасників цивільних правовідносин, які звернулися за її здійсненням (стаття 43 Закону України "Про нотаріат").

4. Стаття 44 вище вказаного Закону вимагає від нотаріуса в обов'язковому порядку визначити обсяг цивільної дієздатності фізичних осіб, перевірити громадянську правоздатність та дієздатність юридичних осіб, перевірити повноваження представника фізичної або юридичної особи. При посвідченні угод нотаріус зобов'язаний встановити дійсні наміри кожної із сторін угоди, яку він засвідчує.

5. Нотаріально засвідчені угоди, а також заяви та інші документи підписуються в присутності нотаріуса. Якщо заява або інший документ підписаний за відсутності нотаріуса, особа, яка звернулася за вчиненням нотаріальної дії, повинна особисто підтвердити, що документ підписаний ним. Якщо фізична особа внаслідок фізичної вади або хвороби не може власноручно підписати документ, то за її дорученням і в її присутності, а також в присутності нотаріуса цей документ може підписати інша особа.

6. При посвідченні угод, засвідченні вірності копій документів, справжності підпису на документах, вірності перекладу документа з однієї мови на іншу, а також при посвідченні часу пред'явлення документа на відповідних документах здійснюються посвідчувальні написи. На підтвердження права на спадщину, права власності, посвідчення фактів, що громадянин живий, що громадянин знаходиться в конкретному місці, про прийняття на зберігання документів видаються відповідні свідоцтва.

7. Про всі нотаріальні дії, вчинені нотаріусами або посадовими особами органів місцевого самоврядування, робиться запис у реєстрах для реєстрації нотаріальних дій після того, як нотаріус зробить посвідчувальні написи на документах, або підпише документ, який їм видано. Запис в реєстрі є доказом вчинення нотаріальної дії. Порядок ведення реєстрів для реєстрації нотаріальних дій та їх форма встановлюється Міністерством юстиції України.

8. При наявності підстав, передбачених статтею 49 Закону нотаріус відмовляє у вчиненні нотаріальної дії і, на вимогу особи, якій відмовлено у вчиненні нотаріальної дії, зобов'язаний викласти причини відмови в письмовій формі і роз'яснити порядок оскарження відмови і роз'яснити порядок її оскарження. Нотаріальна дія або відмова у її вчиненні, нотаріальний акт оскаржується до суду. Право на оскарження має особа, прав чи інтересів якої стосуються такі дії чи акти.

**Лекція 13. Загальні правила посвідчення правочинів.**

Місце посвідчення правочинів визначається положеннями статті 41, 55 Закону України "Про нотаріат". Посвідчення правочинів щодо відчуження або застави нерухомого майна (будинку, квартири, земельної ділянки і т.д.), а також майна, на яке поширюється режим нерухомого майна, управління нерухомим майном, а також правочинів щодо відчуження або застави транспортних засобів, що підлягають державній реєстрації , проводиться по місцем знаходження (місцем реєстрації) цього майна або за місцем знаходження (місцем реєстрації) однієї із сторін відповідного правочину.

Письмові угоди, які посвідчуються нотаріусом, виготовляються не менше ніж у двох примірниках, один з них залишається в матеріалах спадкової справи. Всі екземпляри підписують учасники угоди і вони мають силу оригіналу. Посвідчувальний напис вчиняється на всіх примірниках угоди.

При посвідченні угод за участю дітей, а також осіб над якими встановлено опіку чи піклування, необхідно дотримуватися таких правил. Угоди за малолітніх дітей, а також від імені фізичних осіб, визнаних судом недієздатний, роблять батьки (усиновлювачі) або опікуни. На вчинення одним із батьків угоди щодо транспортних засобів та нерухомого майна малолітньої дитини повинна бути згода другого з батьків, справжність підпису на якій засвідчується нотаріально. У разі відмови на посвідчення правочину щодо майна малолітньої дитини, нотаріус відмовляє зацікавленим особам і роз'яснює, що спір може бути вирішений органом опіки та піклування або судом.

Угоди від імені неповнолітніх, а також від імені обмежено дієздатних осіб, можуть бути засвідчені лише за умови отримання згоди батьків (усиновлювачів) або піклувальника, а також дозволу органу опіки та піклування. Справжність підпису цих осіб на заяві про їхню згоду повинна бути засвідчена нотаріально.

Правочини щодо розпорядження майном, що є спільною сумісною власністю, підписуються всіма співвласниками цього майна або уповноваженими особами. При посвідченні правочинів щодо розпорядження спільним майном подружжя, якщо правовстановлюючий документ оформлений на ім'я одного з них, нотаріус вимагає письмову згоду другого з подружжя. Справжність підпису цього листа на такій заяві повинна бути нотаріально посвідчена.

Якщо предметом договору є частка в праві спільної часткової власності в тексті договору необхідно вказувати арифметичну (в простих дробах) частину. При відчуженні частини шляхом купівлі-продажу необхідно виконати вимоги, передбачені статтею 362 Цивільного кодексу України. Крім того в договорі про відчуження власником частини майна за бажанням сторін може бути встановлено порядок володіння та користування конкретними його частинами, відповідно до розміру частки кожного з співвласників.

Договір сторін про зміну або розірвання нотаріально посвідченого договору вчиняється шляхом складання окремого договору, який підписується сторонами і посвідчується нотаріусом, що посвідчує основний договір. Якщо предметом договору було нерухоме майно, правовстановлюючий документ повертається відчужувачу майна. Держмито або плата за посвідчення договору про відчуження майна при його розірванні, сторонам не повертається.

При посвідченні правочинів щодо відчуження або застави нерухомого майна нотаріус в обов'язковому порядку витребує у відчужувача документи, які підтверджують право власності на майно, що є предметом договору, а також документи, які підтверджують державну реєстрацію прав на це майно.

Нотаріусом також за даними державного реєстру речових прав на нерухоме майно перевіряється відсутність відчуження або арешту майна. У разі наявності заборони угода про відчуження майна, обтяженого боргом, посвідчується за згодою кредитора і одержувача.

**Лекція 14. Видача нотаріусом свідоцтв.**

На підтвердження фактів, що фізична особа живе, а також факту перебування фізичної особи в конкретному місці нотаріус видає заінтересованим особам, щодо яких були встановлені ці факти, відповідні свідоцтва.

Крім того нотаріус, на прохання особи, від імені якого нотаріус вчинив передачу заяви іншій фізичній або юридичній особі, видає свідоцтво про передачу заяви. У свідоцтві викладається зміст одержаної відповіді або вказується, що відповідь у встановлений у заяві строк не отримана.

Про прийняття документів на зберігання нотаріус видає зацікавленій особі, яка їх передала, свідоцтво встановленої форми. При цьому, якщо при передачі документів на зберігання проводилася їх опис, до свідоцтва долучається екземпляр такого опису.

Придбання арештованого або заставленого нерухомого майна з публічних торгів (аукціонів) оформляється нотаріусом за місцем знаходження такого майна шляхом видачі набувачу відповідного свідоцтва. Така довідка видається нотаріусом на підставі складеного державним виконавцем акта про проведення прилюдних торгів, затвердженого начальником відповідного відділу державної виконавчої служби. Свідоцтво про придбання заставного майна на аукціоні видається нотаріусом на підставі акта (копії затвердженого суддею акта) про проведений аукціон.

Повноваження виконавця заповіту виникають з моменту відкриття спадщини і базуються на заповіті та засвідчуються свідоцтвом яке видає нотаріус. Після звернення виконавця заповіту за видачею свідоцтва нотаріус встановлює його особу, робить відповідну перевірку за Спадкового реєстру, встановлює факт відкриття спадкової справи і, якщо спадкова справа після смерті заповідача ще не відкрито, витребує у особи, яка призначена виконавцем заповіту, свідоцтво про смерть спадкодавця або його нотаріально засвідчену копію і відкриває спадкову справу до якого приєднує всі документи або їх копії. Свідоцтво виконавцю заповіту видає той нотаріус, який відкрив спадкову справу і у якого воно зберігається.

У разі смерті одного з подружжя свідоцтво про право власності на частину в їх спільному майні видається нотаріусом на підставі письмової заяви другого з подружжя з подальшим повідомленням спадкоємців померлого, які прийняли спадщину. Така довідка видається нотаріусом за місцем відкриття спадщини на половину спільного майна.

На майно, яке переходить за правом спадкування спадкоємцям нотаріусом за місцем відкриття спадщини видається свідоцтво про право на спадщину. Видача свідоцтва здійснюється в терміни, передбачені цивільним законодавством України. Свідоцтво про право на спадщину видається за письмовою заявою спадкоємців, які приймають спадщину в порядку, встановленому цивільним законодавством. Якщо свідоцтво про право на спадщину видається на ім'я дитини (малолітнього, неповнолітнього), або недієздатного спадкоємця нотаріус повідомляє про це орган опіки та піклування за місцем проживання спадкоємців для охорони їх майнових інтересів.

Нотаріус при видачі свідоцтва про право на спадщину за законом перевіряє факт смерті спадкодавця, час і місце відкриття спадщини, наявність підстав для закликання до спадкоємства за законом осіб, які подали заяву про видачу свідоцтва, а також склад спадкового майна.

Нотаріус при видачі свідоцтва про право на спадщину за заповітом перевіряє факт смерті спадкодавця, наявність заповіту, час і місце відкриття спадщини, склад спадкового майна. Нотаріус також перевіряє коло осіб, які мають право на обов'язкову частку у спадщині.

Спадкоємець, який прийняв спадщину, у складі якої є нерухоме майно зобов'язаний звернутися до нотаріуса за видачею на його ім'я свідоцтва про право на спадщину. Якщо спадщину прийняли кілька спадкоємців, свідоцтво про право на спадщину видається на ім'я кожного з них.

**Лекція 15.** **Нотаріальне засвідчення та зберігання**

Нотаріуси, посадові особи органів місцевого самоврядування мають право засвідчувати вірність копій документів, виданих підприємствами, установами и організаціями за умови, що ці документи не суперечать закону, мають юридичне значення і засвідчення вірності їх копій не заборонено законом. Вірність копій документа, виданого громадянином, засвідчується у тих випадках, коли справжність громадянина на оригіналі цього документа засвідчена нотаріусом, або іншою особою, що має на це право.

Нотаріус, посадові особи органів місцевого самоврядування, начальник установи виконання покарань посвідчують справжність підпису на документах, зміст яких не суперечить закону і які не мають характеру угод, а також не містять у собі відомостей, що порочать честь и гідність людини. На угоді може бути засвідчена справжність підпису особи, яка підписалася за іншу особу, яка не могла зробити це власноручно внаслідок фізичної вади, хвороби або з якихось других поважних причин. Засвідчуючи справжність підпису нотаріуси не посвідчують факти, викладені в документі, а лише підтверджують, що підпис зроблено цією особою.

Нотаріус засвідчує вірність перекладу документа з однієї мови на іншу якщо він знає відповідні мови. Якщо нотаріус не знає відповідних мов, переклад документа може бути зроблено перекладачем, справжність підпису якого засвідчує нотаріус.

До охоронних дій нотаріуса відносяться такі нотаріальні дії:

   - вжиття заходів щодо охорони спадкового майна (статті 60 - 65 Закону України "Про нотаріат");

   - опис майна фізичної особи, яка визнана безвісно відсутньою, а також фізичної особи, місце перебування якої невідоме (стаття 44 Цивільного кодексу України);

   - накладення заборони щодо відчуження нерухомого майна (майнових прав на нерухомість), що підлягає державній реєстрації (стаття 73, 74 Закону України "Про нотаріат");

   - прийняття в депозит грошових сум і цінних паперів (статті 85, 86 Закону України "Про нотаріат");

   - прийняття документів на зберігання (статті 96, 97 Закону України "Про нотаріат").

У ході реалізації заходів щодо охорони спадкового майна нотаріуси проводять опис майна і передають його на зберігання спадкоємцям або іншим особам. Якщо у складі спадщини є майно, що потребує управління, а також в разі пред'явлення позову кредиторами спадкодавця, до прийняття спадщини спадкоємцями нотаріус призначає хранителя майна. Охорона спадкового майна триває до прийняття спадщини всіма спадкоємцями, а якщо його не прийнято - до закінчення терміну, встановленого ЦКУ терміну.

На підставі рішення суду про визнання фізичної особи безвісно відсутньою нотаріус за останнім місцем її проживання описує належне цій особі майно та встановлює над ним опіку. За заявою заінтересованої особи або органу опіки та піклування над майном фізичної особи, місце перебування якої невідоме, опіка може бути встановлена ​​нотаріусом до винесення судом рішення про визнання його безвісно відсутнім.

При наявності підстав, зазначених у статті 73 Закону нотаріус за місцем знаходження нерухомого майна або за місцем знаходження однієї зі сторін угоди накладає заборону його відчуження. Накладена заборона щодо відчуження нерухомого майна підлягає обов'язковій реєстрації в державному реєстрі речових прав на нерухоме майно.

**Лекція 16. Вчинення виконавчих написів та протестів**

Для стягнення грошових сум або витребування від боржника майна нотаріуси вчиняють виконавчі написи на документах, які встановлюють заборгованість, або на угодах передбачають звернення стягнення на майно на підставі виконавчих написів. Перелік документів, за якими стягнення заборгованості проводиться в безспірному порядку на підставі виконавчих написів, встановлюється Кабінетом Міністрів України. Виконавчий напис вчиняється нотаріусом незалежно від місця виконання вимоги, місця знаходження боржника або стягувача.

Для вчинення виконавчого напису стягувачем або його уповноваженим представником нотаріусу подається письмова заява. Нотаріус вчиняє виконавчий напис якщо подані документи підтверджують безспірність заборгованості або іншої відповідальності боржника перед стягувачем, а також за умови, якщо з дня виникнення права вимоги минуло не більше трьох років, а у відносинах між підприємствами, установами чи організаціями - не більше одного року. Якщо для вимоги, в зв'язку з яким здійснюється виконавчий напис законом встановлено інший строк давності, виконавчий напис вчиняється в межах цього терміну. Терміни, протягом яких може бути вчинено виконавчий напис, обчислюються з дня, коли у стягувача виникло право примусового витребування боргу.

Виконавчий напис вчиняється на оригіналі документа, що встановлює заборгованість. Якщо вона не поміщається на документі, що встановлює заборгованість, виконавчий напис продовжений або викладений повністю на прикріпленому до документа спеціальному бланку нотаріальних документів. Якщо за борговим документом необхідно провести стягнення частинами, виконавчий напис по кожному стягненню може бути зроблений на копії документа або на виписці з особового рахунку боржника; в цих випадках на оригіналі документа, що встановлює заборгованість, проставляється відмітка про вчинення виконавчого напису і зазначається, за який строк і яка сума стягнута, дата і номер за реєстром для реєстрації нотаріальних дій. У справах нотаріуса залишається копія документа, що встановлює заборгованість, або угоди, за якою здійснюється стягнення, або виписка з особового рахунку боржника і примірник виконавчого напису.

Стягнення за виконавчим написом проводиться в порядку встановленому цивільним процесуальним законодавством для виконання судових рішень та Законом України "Про виконавче провадження".

Вексель - це цінний папір, який засвідчує безумовне грошове зобов'язання векселедавця або його наказ третій особі сплатити після настання строку платежу визначену суму власнику векселя (векселедержателю). Векселі можуть бути прості або переказні, існують виключно в письмовій документарній формі та мають обов'язкові реквізити.

Особливості видачі та обігу векселів, здійснення операцій з векселями, погашення вексельних зобов'язань та стягнення за векселями регулюються Законом України "Про обіг векселів в Україні".

Протест векселя - це нотаріальна дія, яка офіційно засвідчує факт повної неоплати за векселем. Виконавчі написи вчиняються нотаріусом на підставі уніфікованого закону "Про переказні векселі та прості векселі", Закону України "Про обіг векселів в Україні".

До протесту векселя векселедержатель або уповноважена ним особа подають нотаріусу оригінал векселя (його копію - якщо це було передбачено самими учасниками вексельних правовідносин), а також заяву векселедержателя (кредитора) про опротестування векселя, підписану векселедержателем (кредитором), з проставлянням печатки (у разі її наявності).

У день прийняття векселя до протесту нотаріус зобов'язаний від свого імені пред'явити письмову вимогу про оплату або акцепт векселя векселедавця (платника). Підтвердженням факту пред'явлення вимоги про оплату векселя є відмітка векселедавця на письмовій вимозі про прийняття вимоги про оплату векселя або відмітка відділення зв'язку про направлення такої вимоги поштою або телеграфом на адресу, вказану у векселі. Якщо місцезнаходження платника невідоме, протест векселя вчиняється без пред'явлення вимоги про оплату або акцепт векселя з відповідною відміткою в акті про протест векселя.

У разі, якщо на вимогу нотаріуса не надійшла відповідь від особи, яка повинна платити за векселем, про його оплату або в разі відмови платника оплатити або акцептувати вексель нотаріус вчиняє протест векселя. Протест векселя оформлюється актом у двох примірниках, один з яких залишається в справах нотаріуса. Опротестований вексель з відміткою про вчинення протесту видається векселедержателю або уповноваженій особі.

 **Лекція 17. Застосування нотаріусом законодавства іноземних держав**.

Нотаріуси відповідно до законодавства України, міжнародних договорів застосовують норми законодавства іноземних держав. Вони приймають документи складені відповідно до вимог законодавства іноземної держави, а також здійснюють посвідчувальні написи за формою, передбаченою іноземним законодавством, за умови, що це не суперечить законодавству України.

Документи, які складені за кордоном за участю іноземних властей, або які виходять від іноземних властей, приймаються нотаріусами за умови їх легалізації органами Міністерства закордонних справ України.

Спрощена процедура легалізації - проставлення апостиля на документах, що існує між державами, що приєдналися до Гаазької Конвенції 1961 року.

Без легалізації такі документи приймаються нотаріусом в тих випадках, коли це передбачено законодавством України, а також міжнародними договорами, в яких бере участь Україна.

Якщо міжнародним договором встановлені інші правила про нотаріальні дії, ніж ті, які встановило законодавство України, при вчиненні нотаріальних дій застосовуються правила міжнародного договору. Якщо міжнародний договір відносить до компетенції нотаріусів вчинення нотаріальних дій, не передбачених законодавством України, нотаріуси вчиняють такі нотаріальні дії в порядку, який встановлює Міністерство юстиції України.

Дії пов'язані з охороною майна, яке залишилося після смерті іноземного громадянина на території України, або майно, яке належить одержати іноземному громадянину після смерті громадянина України, а також з видач свідоцтва про право на спадщину щодо такого майна здійснюються відповідно до законодавства України.

Відповідно до статей 70, 71 Закону України "Про міжнародне приватне право":

   - спадкові відносини регулюються правом держави, у якій спадкодавець мав останнє місце проживання;

   - успадкування нерухомого майна регулюється правом держави, на території якого знаходиться це майно;

   - успадкування майна, що підлягає державній реєстрації в Україні, регулюється правом України.