**МІНІСТРЕСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**Національний авіаційний університет**

**Навчально-науковий Юридичний інститут**

**Кафедра кримінального права і процесу**

**СКЛАДАННЯ НОТАРІАЛЬНИХ ПРОЦЕСУАЛЬНИХ ДОКУМЕНТІВ**

Методичні рекомендації для самостійної підготовки студентів

 Затверджено на засіданні кафедри «\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_20\_\_\_р., протокол №\_\_\_

 Укладач: к.ю.н., доц. І.В. Діордіца

КИЇВ – 2017

**ЗМІСТ**

Стор

**ВСТУП** 3

Тема 1. Організаційні основи діяльності нотаріату в Україні. 4

Тема 2. Нотаріальний процес. 6

Тема 3. Загальні правила вчинення нотаріальних дій. 9

Тема 4-5. Посвідчення безспірних фактів. Посвідчення безспірних

Прав. 19

Тема 6. Нотаріальні дії, спрямовані на надання документам виконавчої

сили. 22

**Список джерел 29**

**Вступ**

Важливою складовою підготовки у вищих навчальних закладах висококваліфікованих фахівців є самостійна робота студентів.

 Інформаційно-методичним забезпеченням самостійної роботи студентів слугує перелік питань для самостійної підготовки, що передбачені планами практичних занять, а також список літератури до теми.

 Основна рекомендація із самостійного одержання і поглиблення знань з дисципліни – опрацювання нормативно-правових актів, що регулюють питання організаційної побудови нотаріального процесу в Україні, компетенцію нотаріальних органів щодо вчинення нотаріальних дій, загальні правила та особливості вчинення окремих видів нотаріальних дій, опрацювання та критичне осмислення рекомендованої літератури з цих питань, а також вирішення казусів та складання процесуальних документів.

 Самостійна робота студентів покликана сприяти досягнення мети, яка поставлена перед навчальною дисципліною. Приступаючи до самостійної роботи студент має освідомити мету дисципліни та ті завдання, які стоять перед ним. Метою навчальної дисципліни є надбання студентами фундаментальних знань у галузі нотаріального процесу, формування у студентів сучасного погляду на права й обов’язки нотаріуса і його ролі у забезпеченні прав та інтересів громадян і юридичних осіб, допомога студентам всебічно і глибоко зрозуміти природу і суть нотаріальних процесуальних відносин, розвинення у студентів вміння приймати обґрунтовані рішення і підготовка їх до практичної діяльності як кваліфікованих фахівців у галузі нотаріату.

 Завдання для самостійної роботи спрямовані на закріплення навчального матеріалу. Їх виконання передбачає засвоєння основного змісту тем дисципліни. Разом з тим, виконання таких завдань потребує творчого підходу з боку студента, вміння самому ставити додаткові питання та давати на них відповіді, оцінювати результати власної роботи та порівнювати їх з іншими, аналізувати типові і нестандартні ситуації.

**Тема 1. Організаційні основи діяльності нотаріату в Україні.**

**План**

1. Аналіз основних нормативно-правових джерел нотаріального процесу

**Методичні рекомендації**

 Вивчаючи дану тему, студент повинен чітко розуміти і визначати функції нотаріату, предмет, систему і методи нотаріального процесу, а також принципи, на яких побудовано нотаріальний процес і ті нормативно-правові акти, які його регулюють.

 Правовою основою нотаріату є Конституція України, яка закріплює низку важливих загальних положень, що мають принципове значення для нотаріату.

Конституція України проголосила перехід до формування вільної ринково-конкурентної економіки та демократичні принципи побудови державного устрою. Ці конституційні положення мають безпосередній зв'язок з нотаріатом, оскільки тепер землею можуть володіти не тільки держава, а й громадяни, юридичні особи, що зумовлює можливість переходу прав власності на такі об'єкти, що мають посвідчуватися в нотаріальному порядку.

 Крім того, право на отримання кваліфікованої правової допомоги є одним із фундаментальних прав людини та громадянина, яке проголошено Конституцією. Так, ст. 8 передбачено, що права і свободи людини та їх гарантії визначають зміст і спрямованість діяльності держави. Держава відповідає за свою діяльність, утвердження та забезпечення прав і свобод людини є головним її обов'язком, а нотаріуси, як уповноважені нею на вчинення нотаріальних дій особи, зобов'язані цих положень дотримуватися у своїй діяльності. Щоб нотаріальна діяльність відповідала високій місії правоохоронного органу, має безперервно розвиватися теорія нотаріального процесу. Вона повинна випереджати зміни і доповнення до законодавства, щоб вони мали обґрунтований і позитивний зміст.

 Законодавство про нотаріат - це структурована система правових норм, предметом регулювання яких є правовідносини, що виникають в організаційній побудові нотаріату, нотаріальному процесі та регламентують процедуру вчинення нотаріальних проваджень. До таких актів слід віднести спеціальні нормативні акти: Закон України "Про нотаріат", Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, Положення про порядок учинення нотаріальних дій у дипломатичних представництвах та консульських установах, Правила ведення нотаріального діловодства та ряд інших підзаконних нормативно-правових актів, що затверджуються постановами Кабінету Міністрів України або наказами Міністерства юстиції України.

 Джерелами теорії нотаріального процесу також є Цивільний кодекс, Сімейний кодекс, Земельний кодекс та інші систематизовані акти матеріального права, норми яких конкретизують і визначають завдання нотаріусів, а також реалізуються на підставі нотаріальної процедури.

 На нотаріальний процес також здійснюють вплив укази та розпорядження Президента України, постанови Верховної Ради України, постанови та розпорядження Кабінету Міністрів України.

 Коротко охарактеризуємо основні підзаконні нормативно-правові акти, якими керуються нотаріуси при здійсненні нотаріального процесу.

 Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затверджений наказом Міністерства юстиції України від 22 лютого 2012 року № 296/5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 22 лютого 2012 року за № 282/20595 (зі змінами) складається з двох розділів та відповідно 38 глав.

 Перший розділ має назву "Загальні положення" і складається з 16 глав, в яких розкривається питання місця та строків вчинення нотаріальної дії, установлення особи, визначення обсягу її цивільної дієздатності, перевірка повноважень представника фізичної та юридичної особи, установлення волевиявлення та дійсних намірів особи при вчиненні нотаріальних дій, а також вимог до документів, що надаються для вчинення нотаріальних дій, вимог до документів, що виходять від нотаріуса. Крім того, у даному розділі передбачено порядок реєстрації нотаріальних дій, а також питання щодо підстав та порядку відмови у вчиненні нотаріальної дії, порядок оскарження такої відмови в суді.

 У розділі другому "Порядок вчинення окремих видів нотаріальних дій" (22 глави) регулюються питання вчинення основних нотаріусами нотаріальних дій особливості вчинення окремих видів нотаріальних дій. зокрема, посвідчення правочинів про відчуження та заставу майна, односторонніх правочинів, посвідчення певних фактів, порядку оформлення спадкових прав з видачею про це відповідних свідоцтв, а також порядку видачі свідоцтв про право власності на частку в спільному майні подружжя в разі смерті одного з подружжя, свідоцтв про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів). Крім того, у даному розділі регламентується питання вчинення нотаріусами виконавчих написів, протестів векселів, морських протестів, прийняття в депозит грошових сум та цінних паперів, а також порядок вчинення інших нотаріальних дій, передбачених статтею 34 Закону України "Про нотаріат".

 Правила ведення нотаріального діловодства, затверджені наказом Міністерства юстиції України від 22 грудня 2010 року № 3253/5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 23 грудня 2010 року за № 1318/18613 складаються з 16 розділів, в яких встановлюється порядок документування нотаріальної діяльності та зберігання архіву і визначається порядок організації роботи з документами в державних нотаріальних конторах, державних нотаріальних архівах, приватними нотаріусами, зокрема, регламентується:

* діловодство контори, архіву приватного нотаріуса;
* відповідальність за організацію діловодства та архіву;
* порядок приймання-передавання документів нотаріального діловодства у

разі зміни завідувача контори чи особи, відповідальної за ведення діловодства, заміщення (зупинення нотаріальної діяльності) приватного нотаріуса;

* складання та оформлення організаційно-розпорядчих документів;
* складання та оформлення нотаріальних документі:
* порядок ведення та заповнення реєстрів для реєстрації нотаріальних дій;
* приймання, розгляд і реєстрація кореспонденції;
* контроль за виконанням документів;
* вимоги щодо формування справ (нарядів):
* особливості формування спадкових справ;
* оформлення справ для архівного зберігання;
* складання описів справ (нарядів);
* архівне зберігання нотаріальних документів приватним нотаріусом;
* передавання справ до державного нотаріального архіву;
* видача і вилучення (виїмка) нотаріальних документів.

Правила ведення нотаріального діловодства мають 49 додатків, які

встановлюють перелік реквізитів або форму відповідних актів, книг, журналів, реєстрів, номенклатури справ, описів, посвідчу вальних та засвідчу вальних написів.

**Джерела**: [1]; [2]; [5]; [6]; [7]; [14]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Охарактеризувати Закон України "Про нотаріат", як джерело

нотаріального процесу.

1. Назвати розділи Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України

та дати характеристику їх змісту.

1. Перелічити питання, які регламентуються Правилами ведення

нотаріального діловодства.

**Тема 2. Нотаріальний процес.**

**План**

1. Стадія вчинення нотаріальних дій як одна із стадій нотаріального процесу.

**Методичні рекомендації**

#  За результатами вивчення даної теми студент повинен засвоїти питання класифікації нотаріальних проваджень, їх етапи, а також стадії нотаріального процесу і розуміти зміст та надавати характеристику кожній із стадій нотаріального процесу.

#  Стадія безпосереднього вчинення нотаріального провадження відрізняється від підготовки до його вчинення тим, що на цій стадії нотаріус приймає остаточне рішення про можливість вчинення нотаріальної дії з урахуванням проведених ним підготовчих заходів. Наприклад, всі необхідні для вчинення нотаріального провадження документи зібрані, встановлені всі заінтересовані особи, перевірені документи, які її підтверджують, перевірена їх право- та дієздатність, належно оформлена їх згода на вчинення нотаріального провадження, дотримані всі процесуальні строки, що передбачені законом, підготовлено проект правочину, який погоджено зі сторонами, сплачено витрати тощо.

 Отже, стадія безпосереднього вчинення нотаріального провадження - стадія нотаріального процесу, яка являє собою сукупність процесуальних дій нотаріуса та інших учасників процесу, спрямованих на безпосереднє вчинення правочину та посвідчення законного й обґрунтованого нотаріального акта.

 Дана стадія зводиться до вчинення нотаріусом та особами, які беруть участь у вчинюваному нотаріальному провадженні, таких процесуальних дій:

 1) перевірка нотаріусом дійсних намірів осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні (сторін договору, заявника) на посвідчення правочину;

 2) оформлення нотаріусом правочину на спеціальному бланку нотаріального документа (оригінал);

 3) підписання нотаріально посвідченого правочину його учасниками чи їхніми представниками (особами, які беруть участь у нотаріальному провадженні), іншими особами, якщо заявник має фізичні вади (ч. З ст. 45 Закону), чи особисте підтвердження особами своїх підписів на документі, який посвідчується;

 4) вчинення нотаріусом посвідчувального напису на документі, який посвідчується, або видача свідоцтва за його підписом з прикладенням печатки;

 5) реєстрація нотаріального акта у паперових та електронних реєстрах (у передбачених законом випадках, наприклад реєстрація заповіту в Спадковому реєстрі);

 6) видача оригіналів нотаріального акта учасникам правочину.

 Таким чином ця стадія складається з кількох частин: підготовча; безпосереднє вчинення посвідчувального напису або видача свідоцтва; реєстрація нотаріальної дії.

 Зупинимося на аналізі складових даної стадії нотаріального процесу.

Щодо підготовчої частини, то до неї слід віднести зазначені вище пункти 1-3, тобто перевірку нотаріусом дійсних намірів осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні (сторін договору, заявника) на посвідчення правочину (п. 1). Така перевірка, згідно ст. 44 Закону, має бути здійснена до вчинення нотаріусом посвідчувального напису на правочині. Встановлення дійсних намірів кожного із учасників правочину здійснюється шляхом встановлення нотаріусом однакового розуміння сторонами значення, умов правочину та його правових наслідків. З метою виключення можливості стороннього впливу на волевиявлення однієї із сторін встановлення нотаріусом дійсних намірів сторін правочину може бути здійснено за відсутності іншої сторони. Правочин посвідчується нотаріусом, якщо кожна із сторін однаково розуміє значення, умови правочину та його правові наслідки. Текст правочину викладається на спеціальному бланку нотаріального документу (п. 2) і підписується учасниками або їхніми представниками, або підпис підтверджується особисто особою, яка його вчинила (ч. 2 ст. 45 Закону), чи, згідно ч. З ст. 45 Закону, іншими особами, що вчиняли підпис замість особи, яка має фізичні вади (п. 3). Підписи свідчать про те, що особи розуміють сутність, значення, умови та наслідки посвідчуваного правочину.

 Щодо другої складової - безпосереднього вчинення нотаріального провадження (п. 4), то вона зводиться до вчинення нотаріусом на тексті правочину, який викладений на спеціальному нотаріальному бланку, підписаному його учасниками, посвідчувального напису із зазначенням його підпису та прикладенням печатки (ч. 1 ст. 48 Закону) або видачею свідоцтва, викладеного на спеціальному бланку нотаріального документа за певним змістом та формою, яке також підписується нотаріусом (ч. 2 ст. 48 Закону). Тобто ця складова фактично закінчується посвідченням нотаріального акта.

 Третя складова (п.5) зводиться до реєстрації нотаріальних актів у паперових та електронних реєстрах після того, як нотаріус зробить посвідчувальний напис на документі або підпише документ, що ним видається (ст. 52 Закону). Кожна нотаріальна дія реєструється під окремим порядковим номером, який зазначається у посвідчувальному написі чи у документі, який видається нотаріусом.

 Четверта складова (п. 6) полягає у видачі оригіналу нотаріального акта сторонам правочину за їх бажанням (п. 2 глави 1 розділу Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України), про що вони мають вчинити особистий підпис у паперовому реєстрі.

**Джерела**: [1]; [5]; [6]; [7]; [11]; [14]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Дати визначення стадії вчинення нотаріальних дій.

2. Перерахувати процесуальні дії які вчиняє нотаріус у даній стадії.

3. Розкрити зміст складової підготовчої частини стадії вчинення

нотаріальних дій.

 **Тема 3. Загальні правила вчинення нотаріальних дій.**

**План**

1. Відкладення вчинення нотаріального провадження та ускладнення в

нотаріальному процесі.

1. Зупинення вчинення нотаріального провадження та його особливості.

**Методичні рекомендації**

 Вивчаючи дану тему студенти повинні розуміти значення понять "відкладення", "зупинення", а також орієнтуватися у встановлених чинним законодавством нотаріальних процесуальних строках і порядку їх обрахування.

 На стадії безпосереднього вчинення нотаріальної дії можуть мати місце певні ускладнення. Виходячи з аналізу ч. 2 статті 42 Закону України "Про нотаріат" (далі – Закон), можна дійти висновку, що до ускладнень нотаріального процесу слід віднести:

 1) відкладення вчинення нотаріального провадження;

 2) зупинення вчинення нотаріального провадження.

 Зупинимося на аналізі кожного із ускладнень у нотаріальному процесі.

 Відкладення вчинення нотаріального провадження - це перенесення його вчинення на іншу, конкретну дату.

 При законодавчому закріпленні стадійності нотаріального процесу, це ускладнення має бути закріплене у розділі, де регламентуватиметься стадія безпосереднього вчинення нотаріальної дії.

 Частинами 2,3 статті 42 Закону передбачено підстави відкладення вчинення нотаріального провадження та його строки. Нотаріальне провадження може бути відкладене на строк, який не перевищує одного місяця. Підставами для відкладення є:

 1) необхідність витребування додаткових відомостей або документів від фізичних або юридичних осіб;

 2) направлення документів на експертизу;

 3) встановлення кола заінтересованих осіб та необхідності впевнитися у відсутності у них заперечень проти вчинення цієї дії.

 Але насамперед слід зазначити, що такі процесуальні дії, як правило, мають місце на стадії підготовки до вчинення нотаріальної дії, хоча не виключаються випадки, коли така ситуація може виникнути й під час самого вчинення нотаріальної дії.

 Крім того, таке ускладнення нотаріального процесу, як відкладення, відрізняється від зупинення тим, що при перенесенні (відкладенні) вчинення нотаріального провадження нотаріус має встановити конкретну дату, коли він знову почне вчиняти нотаріальне провадження. Тому, якщо йдеться про експертизу нотаріус, не може точно знати дату, коли експерт проведе таку експертизу, та надасть йому висновок. Тому дана підстава має бути віднесена до такого ускладнення, як зупинення вчинення нотаріального провадження, як це передбачено у п. 5 ч. 1 статті 202 Цивільного процесуального кодексу України (далі – ЦПК) "Право суду зупинити провадження у справі". Крім того, у статті 203 ЦПК передбачено строки, на які зупиняється провадження у справі, зокрема у п. 2 щодо експертизи строк визначається так: на час проведення експертизи. Як бачимо, такий строк не є точно визначеним, тому направлення документів на експертизу, тобто призначення нотаріусом експертизи, має бути підставою для зупинення вчинення нотаріального провадження.

 З урахуванням викладеного до підстав відкладення вчинення нотаріального провадження слід віднести:

 1) необхідність витребування додаткових відомостей або документів від фізичних або юридичних осіб;

 2) встановлення кола заінтересованих осіб та необхідності впевнитися у відсутності у них заперечень проти вчинення цієї дії;

 3) у разі необхідності звернення до суду осіб, між якими виник спір про право під час вчинення нотаріальної дії;

 4) у разі оскарження особами, які беруть участь у вчиненні нотаріального провадження, процесуальних дій (нотаріального акта) нотаріуса;

 5) у разі клопотання осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні про відкладення вчинення нотаріального провадження у разі їх хвороби чи з інших поважних причин (наприклад, при посвідченні основного договору, якщо попереднім договором була встановлена конкретна дата та час його посвідчення);

 6) у разі, якщо нотаріус встановить, що законний представник неналежним чином виконує свої повноваження щодо підопічного" з метою звернення до органів опіки та піклування для його заміни;

 7) у разі, якщо одна із сторін правочину з'явилася до нотаріуса у стані алкогольного, наркотичного, токсичного сп'яніння;

 8) у разі, якщо нотаріус під час вчинення нотаріальної дії виявить порушення законодавства особами, які беруть участь у нотаріальному процесі, з метою негайного повідомлення правоохоронних органів для вжиття необхідних заходів.

 Але слід зазначити, що цей перелік не є вичерпним, з урахуванням особливостей різних видів нотаріальних проваджень можна говорити й про інші підстави відкладення його вчинення. Крім того, зазначені вище підстави відкладення вчинення нотаріального провадження за наявності певних доказів можуть у подальшому стати підставою для зупинення вчинення нотаріального провадження.

######  Зупинимося на аналізі даних підстав:

 1. Якщо під час вчинення нотаріальної дії нотаріус встановить, що документів, поданих заявником, недостатньо, з метою сприяння громадянам та юридичним особам у здійсненні їхніх прав він може з власної ініціативи витребувати такі документи від фізичних або юридичних осіб чи за їх клопотанням. Крім того, він може звертатися за отриманням додаткових відомостей. Зокрема, якщо документ викликає у нього сумнів щодо його справжності, він звертається до осіб та органів, які його видали. Згідно ч. 4 статті 43 Закону, особа віком до 16 років встановлюється за свідоцтвом про народження. Але правочин щодо неї може бути вчинений лише за умови, що батьки або один із них підтвердять, що ця особа е їхньою дитиною;

 2. Якщо під час вчинення нотаріального провадження нотаріус встановить інших заінтересованих осіб, на права та обов'язки яких може вплинути вчинювана нотаріальна дія, він має впевнитися у відсутності у них заперечень щодо посвідчення даного правочину. Якщо ж такі заперечення будуть, він зобов'язаний роз'яснити їм порядок їх вирішення, наприклад, звернутися до суду. Отже, спочатку він може відкласти вчинення нотаріального провадження на точно визначений строк та повідомити заінтересованих осіб, що у цей строк вони мають звернутися до суду. У разі звернення до суду особи повинні повідомити про це нотаріуса, надавши йому доказ такого звернення, наприклад, копію позовної заяви із відміткою суду та вхідним номером її реєстрації. Якщо така інформація викличе сумнів, нотаріус може звернутися до суду для її перевірки, тобто запитом про те, чи є у провадженні суду така справа. Доказ, який надала особа, чи відповідь суду будуть підставою для зупинення нотаріусом вчинення нотаріального провадження до вирішення справи судом.

Щодо межі, за якою знаходиться право нотаріуса відкласти вчинення нотаріального провадження, а в яких випадках - обов'язок його зупинити, вважаємо за доцільне розглянути випадок із нотаріальної практики.

 3. Нотаріальний процес характеризується безспірним характером, який має проявлятися на момент звернення заінтересованих осіб до нотаріуса. Проте під час вчинення нотаріальної дії між особами, які беруть участь в нотаріальному провадженні (наприклад, спадкоємцями щодо поділу спадщини), може виникнути спір про право, тому нотаріус має роз'яснити їм право звернення до суду з позовом про поділ спадкового майна. Він повинен також відкласти вчинення нотаріальної дії, щоб сторони змогли звернутися до суду. Якщо від суду надійде повідомлення про звернення заінтересованих осіб за вирішенням спору, нотаріальне провадження має зупинятися до вирішення справи судом та набранням рішення законної сили, яке буде підставою для закриття нотаріального провадження. У разі, якщо ці особи не звернуться до суду, нотаріус має залишити їхню заяву щодо видачі свідоцтва про право на спадщину без розгляду, якщо вони не з'являться до нього та не знайдуть компромісних варіантів поділу спадщини. Така ухвала не позбавляє їх права повторно звернутися до нотаріуса.

 4. Під час вчинення нотаріальної дії особи, які беруть участь у вчиненні нотаріального провадження можуть оскаржити процесуальні дій (нотаріальний акт), поведінку нотаріуса до суду, Комісії з питань професійної етики, Мін'юсту. Отже, якщо такі обставини мають місце, нотаріус повинен відкласти вчинення нотаріального провадження та надати особам можливість звернутися до цих органів. Якщо є відомості, що особи скористалися своїм правом, він має зупинити провадження до вирішення питання по суті. Якщо ні, а також, якщо вони не з'явилися до нього за вчиненням нотаріальної дії, залишити їхню заяву без розгляду, тобто провадження без вчинення, про що винести ухвалу.

 5. Якщо особи, які беруть участь у нотаріальному провадженні, клопочуть про відкладення вчинення нотаріального провадження у разі їх хвороби та з інших поважних причин, нотаріус має відкласти вчинення нотаріального провадження, узгодивши з ними дату та час, на який він переносить посвідчення правочину. Наприклад, при посвідченні попереднього договору сторонами була встановлена конкретна дата та час посвідчення основного договору у конкретного нотаріуса. Проте одна із сторін правочину - продавець перебувала у службовому відрядженні (на лікуванні) і не змогла з'явитися до нотаріуса. У цьому випадку вона може клопотати про відкладення вчинення нотаріальної дії, оскільки у противному разі для неї можуть настати негативні наслідки.

 6. Якщо під час вчинення нотаріальної дії законним представником нотаріус встановить, що він неналежним чином виконує свої повноваження щодо підопічного він має відкласти вчинення нотаріального провадження звернутися до органів опіки та піклування для його заміни.

 Крім того, якщо нотаріус виявить у діях законного представника чи інших осіб, які беруть участь у вчиненні нотаріального провадження, ознаки правопорушення, він має негайно повідомити правоохоронні органи для вжиття необхідних заходів. Наприклад, при відчуженні законним представником квартири, яка належала на праві приватної власності неповнолітній дитині, нотаріус встановив, що представник надав йому підроблений дозвіл (розпорядження) органу опіки та піклування на таке відчуження.

Проте для перевірки прокуратурою цих обставин необхідно певний час, тому прокурор має вжити негайних заходів щодо повідомлення нотаріуса та надати йому документ, який може бути підставою зупинення вчинення нотаріального провадження, тобто до вияснення результатів перевірки законності дій вищезазначених осіб.

 7. У статті 49 Закону серед підстав відмови у вчиненні нотаріальної дії немає такої підстави, якщо особа, яка звертається за вчиненням нотаріальної дії, з'явилася до нотаріуса у стані алкогольного, наркотичного, токсичного сп'яніння. Тому, на нашу думку, такий стан особи може бути підставою для відкладення вчинення нотаріальної дії. Такий факт може бути підтверджений самим нотаріусом, оскільки законом він наділений правом перевірки більш серйозних юридичних фактів, зокрема, дієздатності, волевиявлення особи.

#####  Строки відкладення вчинення нотаріальної дії. За визначених у ч. 2 статті 42 Закону підстав нотаріус може відкласти вчинення нотаріального провадження на певний строк. Згідно зі ч. З статті 42 Закону, строк, на який відкладається вчинення нотаріальної дії у зазначених у ч. 2 даної норми випадках, не може перевищувати одного місяця. Тобто загальні межі такого строку визначені законом, але нотаріус на свій розсуд може діяти у межах цього строку. Це означає, що у кожному конкретному випадку для конкретних дій він сам встановлює строк, але який не повинен перевищувати одного місяця. Тобто строк "не може перевищувати одного місяця" є відносно визначеним.

Проте для такого ускладнення нотаріального процесу, як відкладення вчинення нотаріальної дії, строк, на який відкладається вчинення нотаріального процесу, має бути конкретним, тобто нотаріус повинен встановити конкретну дату, коли вчинення провадження знову може бути продовжене. Наприклад, він звертається із запитом до банку з проханням надати докази, тому повинен у цьому запиті вказати строк, у який такі докази мають бути надані. Такий строк має узгоджуватися з датою, на яку призначено продовження вчинення нотаріального провадження, тобто поглинатися ним. Отже, слід внести зміни до Закону та узгодити строки відкладення вчинення нотаріального провадження із самою сутністю такого ускладнення, як відкладення.

#####  Зупинення вчинення нотаріального провадження.

 Зупинення вчинення нотаріального провадження - тимчасове припинення вчинення нотаріального провадження на точно не визначений строк, яке виникає при настанні певних обставин, точно визначених у законі та за наявності яких нотаріус не може вчиняти нотаріальну дію.

 Але такі підстави залежно від їх характеру та наслідків можна поділити на дві групи: обов'язкові та факультативні.

 Обов'язковими підставами є ті, за наявності яких нотаріус не може вчиняти нотаріальну дію, тому зобов'язаний зупинити нотаріальне провадження.

 Факультативними підставами є підстави, що виникають на підставі клопотань осіб, які беруть участь у вчиненні нотаріального провадження, а нотаріус, з урахуванням змісту вчинюваної нотаріальної дії, вирішує питання про доцільність зупинення нотаріального провадження на власний розсуд.

######  Обов'язкові підстави для зупинення вчинення нотаріального провадження:

 1) наявність обґрунтованої письмової заяви заінтересованої особи, яка звернулася до суду за оспорюванням права або факту, за посвідченням яких звернувся до нотаріуса заявник, та повідомлення суду про знаходження у його провадженні позовної заяви заінтересованої особи, яка оспорює право або факт, про посвідчення якого просить інша заінтересована особа (первісний заявник);

 2) у разі оскарження заінтересованою особою процесуальних дій нотаріуса, нотаріального акта, його поведінки, якщо оскарження відбулося під час вчинення нотаріального провадження;

 3) у разі перевірки правоохоронними органами на повідомлення нотаріуса у порядку статті 51 Закону обставин щодо порушення особами, які беруть участь у нотаріальному провадженні, закону;

 4) при вирішенні питання процесуального наступництва, якщо правовідносини його допускають;

 5) злиття, поділу, приєднання, перетворення юридичної особи, яка була особою, яка бере участь у вчинюваному нотаріальному провадженні;

 6) звернення нотаріуса із дорученням про надання правової допомоги у нотаріальних провадженнях з іноземним елементом до іноземних нотаріусів, консульських установ і дипломатичних представництв та інших компетентних органів іноземної держави.

######  Факультативні підстави для зупинення вчинення нотаріального провадження:

 1) тривале захворювання особи, яка бере участь у вчиненні нотаріального провадження;

 2) перебування особи у службовому відрядженні;

 3) призначення нотаріусом експертизи, оцінки майна.

######  Зупинимося на аналізі даних підстав.

 1. Якщо до нотаріуса з обґрунтованою письмовою заявою звернулася заінтересована особа про те, що вона оспорює в суді право або факт, за посвідченням яких звернувся до нотаріуса заявник, а також якщо у нотаріуса в наявності буде повідомлення суду про знаходження у його провадженні позовної заяви такої заінтересованої особи, він зобов'язаний зупинити вчинення нотаріального провадження до вирішення справи судом (апеляційним судом).

 2. Нотаріус має обов'язково зупинити вчинення нотаріального провадження, якщо неправильно вчинена нотаріальна дія або відмова у її вчиненні чи процесуальні дії нотаріуса, нотаріальний акт оскаржуються заінтересованою особою під час здійснення нотаріального процесу. Така ситуація може мати місце при об'єднанні нотаріальних проваджень. Наприклад, якщо йдеться про процес спадкування нотаріус одночасно може вчиняти декілька нотаріальних проваджень - видача свідоцтва про право на спадщину, вжиття заходів щодо охорони спадкового майна, посвідчення факту, що юридична чи фізична особа є виконавцем заповіту, та видача свідоцтва виконавцеві заповіту, передача заяви фізичної особи іншій фізичній особі. Нотаріус призначив виконавця заповіту, проте не витребував його письмову згоду, що у подальшому призвело до негативних наслідків, оскільки виконавець вважав його дії неправомірними. Він звернувся до суду і посилався на п.п. 2.3 п. 2 гл. 14 Порядку, де йдеться про те, що особа може бути призначена нотаріусом виконавцем заповіту лише за її письмовою згодою, а в даному випадку мала місце лише його попередня згода, без узгодження всіх нюансів його діяльності. Крім того, своє звернення він мотивував тим, що нотаріус не узгодив з ним та спадкоємцями розмір плати за виконання його повноважень (ч. 2 статті 1291 Цивільного кодексу України) (далі – ЦК), тому за вирішенням цього питання він звернувся до суду. Нотаріус під час вчинення нотаріального провадження щодо видачі свідоцтва про право на спадщину відмовив спадкоємцям у вжитті заходів щодо охорони спадкового майна, посилаючись на те, що сенсу у його охороні немає, оскільки дане майно належить особі за договором довічного утримання (догляду), незважаючи на те, що спадкоємці пояснили йому, що в суді є справа про оспорювання даного договору. Тому за таких умов нотаріус має обов'язково зупинити об'єднане нотаріальне провадження щодо спадкування майна до вирішення цих позовів у суді, оскільки виконавець заповіту не може здійснювати свої повноваження як при вжитті заходів щодо охорони спадкового майна, та і в інших випадках, наприклад під час підготовки до вчинення такого провадження, як видача свідоцтва про право на спадщину. Щодо іншого випадку, то нотаріус також мав вжити заходів щодо охорони спадкового майна, тому що суд міг визнати такий договір недійсним. Тоді майно перейшло б до спадкоємців, але невжиття таких заходів призвело до розтрати майна, оскільки суд також не вжив таких заходів на неодноразові звернення до нього позивачів.

 3. Якщо під час вчинення нотаріальної дії нотаріус встановить, що особи, які беруть участь у нотаріальному провадженні, порушили закон він, згідно ст. 51 Закону, має негайно повідомити про ці обставини правоохоронні органи. З цією метою він може спочатку відкласти вчинення нотаріального провадження. Якщо після такого сигналу нотаріуса правоохоронні органи здійснюватимуть перевірку цих обставин, вони мають інформувати його про це. Таке письмове повідомлення має бути обов'язковою підставою для зупинення вчинення нотаріального провадження.

 4. Якщо при вчиненні нотаріальної дії, наприклад у разі її відкладення, зупинення чи якщо має місце багатоетапне нотаріальне провадження, яке вчиняється тривалий час (наприклад, видача свідоцтва про право на спадщину), фізична особа, яка бере участь у справі, помре чи буде оголошена померлою, нотаріус має вирішити питання процесуального наступництва, якщо правовідносини його допускають. За даних умов вчинення нотаріального провадження має зупинятися до вступу у процес правонаступника. Якщо ж дані правовідносини не допускають процесуального наступництва, нотаріальне провадження має бути закритим. Наприклад, у нотаріальному порядку посвідчувався аліментний договір на утримання малолітньої дитини, вчинення провадження по якому відкладалося. Під час відкладення зобов'язана особа померла. Дані правовідносини-не допускають процесуального наступництва, тому нотаріус має таке провадження закрити.

 5. У разі злиття, поділу, приєднання, перетворення юридичної особи, яка була особою, що бере участь у вчинюваному нотаріальному провадженні, треба зупинити провадження до вступу у процес правонаступника. Наприклад, юридична особа звернулася до нотаріуса за отриманням свідоцтва про право на спадщину за заповітом. На момент вчинення нотаріального провадження встановлено, що мало місце перетворення юридичної особи, тому нотаріус мав зупинити видачу свідоцтва до тих пір, поки у процес не вступить правонаступник.

 6. У разі звернення нотаріуса з дорученням про надання правової допомоги у нотаріальних провадженнях з іноземним елементом до іноземних нотаріусів, консульських установ та дипломатичних представництв чи інших компетентних органів іноземної держави, провадження у справі має обов'язково зупинятися.

#####  Строки обов'язкового та факультативного зупинення вчинення нотаріального провадження.

 Строки дії такого ускладнення в нотаріальному процесі, як зупинення вчинення нотаріального провадження, мають бути визначені законом. Проте законодавством про нотаріат вони встановлені не для всіх підстав зупинення вчинення нотаріального провадження, зазначених вище.

 Строки зупинення вчинення нотаріального провадження слід віднести до відносно визначених, оскільки їх тривалість пов'язана з настанням якоїсь події, наприклад до вирішення справи судом (ч. 4 статті 42 Закону). Як бачимо, цей строк залежить від вирішення справи судом, отже не може бути точно визначений ні законом, ні нотаріусом.

 Щодо інших підстав зупинення вчинення нотаріального провадження, запропонованих вище, строк його зупинення та закінчення може визначатися настанням таких подій.

 Щодо п. 1 обов'язкових підстав зупинення вчинення нотаріального провадження, то воно може бути зупиненим на строк - до вирішення справи судом, точніше до набрання рішення суду законної сили.

 Щодо п. 2 обов'язкових умов зупинення вчинення нотаріального провадження, то якщо у процесі вчинення нотаріальної дії особа звернеться до суду за оскарженням процесуальних дій нотаріуса, нотаріального акта чи поведінки нотаріуса, провадження має зупинятися на строк - до вирішення питання відповідно судом, Комісією з питань професійної етики тощо.

 Щодо п. З, у разі звернення нотаріуса до правоохоронних органів при встановленні порушення закону особами, які беруть участь у вчиненні нотаріальної дії, - до закінчення перевірки цих фактів правоохоронними органами.

 При вирішенні питання процесуального наступництва, якщо правовідносини його допускають (п. 4), - до вступу в процес правонаступника чи законного представника, якщо питання про його вступ не було вирішено шляхом відкладення вчинення нотаріального провадження.

 У разі злиття, поділу, приєднання, перетворення юридичної особи, яка була особою, яка бере участь у вчинюваному нотаріальному провадженні (п. 5), - до вступу в процес правонаступника.

 У разі звернення нотаріуса з дорученням про надання правової допомоги у нотаріальних провадженнях з іноземним елементом до іноземних нотаріусів, консульських установ та дипломатичних представництв та інших компетентних органів іноземної держави (п.6) - про надходження до нотаріуса відповіді від компетентного органу іноземної держави на судове доручення про надання правової допомоги.

 Щодо факультативних строків, то у разі:

 1) тривалого захворювання особи, яка бере участь у вчиненні нотаріального провадження, воно може бути зупиненим на час хвороби даної особи;

 2) перебування особи у службовому відрядженні - на час перебування особи у службовому відрядженні;

 3) призначення нотаріусом експертизи, оцінки майна - на час проведення експертизи, оцінювання майна.

 Отже, на цій підставі можна називати ці строки нотаріальними процесуальними строками. Виходячи із покладених на нотаріат в Україні функцій, а саме правоохоронної та правозахисник необхідно розглянути обґрунтованість нотаріальних процесуальних строків, які передбачені нині Законом (стаття 42).

 Так, на строк до одного місяця може бути відкладено нотаріальне провадження, але цей строк зумовлюється не лише діями нотаріуса, а й діями інших осіб, що не беруть участі в нотаріальному провадженні: експертних установ, установ, які утримують оригінали документів, та інших. Отже, у випадку, якщо строк мине, а відповідь від цих осіб не надійде, нотаріус якимось чином має реагувати у цій правовій ситуації: поновлювати чи продовжувати цей строк, відмовляти у вчиненні нотаріальної дії. У разі, якщо відповіді у зазначений строк не буде взагалі, нотаріус має зупиняти вчинення нотаріального провадження і звертатися за оскарженням дій тих посадових осіб, які порушили вимоги статтями 4, 46 Закону, оскільки у ч. 2 статті 46 Закону зазначено, що відомості та документи, необхідні для вчинення нотаріальних дій, мають бути подані, згідно ст. 4 Закону, підприємствами, установами, організаціями, посадовими, службовими особами у строк, визначений нотаріусом, але цей строк не може перевищувати одного місяця.

 На підставі відповіді, що за умовами експертизи або з інших поважних причин зазначені посадові особи не можуть відповісти на поставлені нотаріусом запитання, нотаріус у такому випадку, має поновити строк відкладення нотаріального провадження. Але так чи інакше він не може вчиняти необґрунтовані дії лише через те, що строк відкладення нотаріального провадження минув.

 **Джерела**: [1]; [2]; [4]; [5]; [6]; [7]; [11]; [12]; [14] [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Підстави відкладення вчинення нотаріального провадження.
2. Строки відкладення вчинення нотаріального провадження.
3. Підстави обов’язкового зупинення вчинення нотаріального провадження.
4. Перерахувати випадки факультативного зупинення вчинення

нотаріального провадження.

1. Правові наслідки відкладення та зупинення вчинення нотаріального

провадження.

**Тема 4-5. Посвідчення безспірних фактів. Посвідчення безспірних прав.**

**План**

1. Посвідчення факту, що громадянин є живим, факту перебування

громадянина в певному місці.

**Методичні рекомендації**

 Питання, які необхідно засвоїти студентам за результатами вивчення вказаної теми стосуються діяльності нотаріусів щодо засвідчення (посвідчення) безспірних фактів та їх процесуальним оформленням.

 При посвідченні факту, що громадянин є живим, нотаріус має дотримуватися загальних правил вчинення нотаріальних дій та правил ведення нотаріального діловодства, але враховувати й спеціальні правила, які притаманні процедурі вчинення даних нотаріальних проваджень.

 Підставою для відкриття нотаріального провадження з посвідчення факту, що особа є живою, та факту перебування фізичної особи у певному місці, за загальним правилом, е особисте звернення заявника до нотаріуса з усною заявою. Такий факт не може посвідчуватися через представника. Винятком є випадки:

 - коли встановлення даного факту стосується малолітньої дитини, недієздатної фізичної особи, то до нотаріуса за його посвідченням звертаються законні представники (батьки, усиновителі, опікуни);

 - щодо неповнолітньої дитини, а також фізичної особи цивільна дієздатність якої обмежена, то посвідчення факту здійснюється на підстави їх усної особистої заяви, але за згодою на це їхніх законних представників.

 Встановлення таких фактів належить до компетенції нотаріуса за умови, що вони є безспірними та після їх посвідчення матимуть для заявника юридичне значення, тобто у нього виникне, зміниться або припиниться певне суб'єктивне право.

 Посвідчення факту, що фізична особа є живою, нотаріусом здійснюється з метою підтвердження наявності суб'єкта правовідносин та може бути викликане такими обставинами:

 - виникнення у боржника, який проживає в іншому місці, де відбувається виконання рішення суду, сумнівів про те, що стягувач є живим, наприклад при сплаті аліментів та інших засобів на утримання, відшкодуванні шкоди, завданої каліцтвом чи іншим ушкодженням здоров'я, передачею майна;

 - у випадку міжнародного спадкування, коли спадщина відкрилася за кордоном. Наприклад, за законодавством Франції, якщо спадщина відкрилася у Франції, а спадкоємці проживають в Україні, то для зменшення податку на спадщину в разі наявності у спадкоємців принаймні трьох неповнолітніх дітей вимагається подання свідоцтв про народження дітей, а також нотаріальних свідоцтв про те, що діти є живими;

 - у випадку, коли особи отримують із-за кордону (іншої місцевості), де виконуються рішення суду, періодичні платежі, наприклад пенсію, аліменти, кошти з відшкодування державою шкоди, завданої каліцтвом чи іншим ушкодженням здоров'я, завданої внаслідок злочину, якщо не встановлено особу, яка вчинила злочин або якщо вона є неплатоспроможною;

 - з метою здійснення забезпечення з соціального страхування;

 - в усіх юридичних випадках, коли особі самій чи іншим заінтересованим особам необхідно підтвердити факт про те, що особа є живою;

 - як доказ при вирішенні питання про скасування рішення щодо визнання особи безвісно відсутньою та оголошення її померлою (ст. 250 ЦПК);

 - як доказ, який може надати опікун для скасування опіки над майном особи, яка є безвісно відсутньою чи місце перебування якої невідоме, коли така опіка встановлювалася нотаріусом, до ухвалення судом рішення про визнання особи безвісно відсутньою;

 - як доказ при вирішенні питання щодо дії довіреності у разі оспорювання питання про смерть особи, яка її видала.

 Щодо факту перебування фізичної особи у певному місці, то він може посвідчуватися з метою встановлення місця перебування фізичної особи, тобто у випадках, коли місце перебування має юридичне значення, а саме:

 - для встановлення аліментних зобов'язань - підтвердження факту знаходження дитини за місцем проживання одного із батьків;

 - як доказ для пред'явлення позовної заяви до суду про визнання права користування житловою площею, яка належить до державного житлового фонду;

 - як доказ для підтвердження поважності неявки на роботу, наприклад факту знаходження у відрядженні, якщо службове посвідчення на відрядження не оформлялося;

 - для підтвердження особою, яка знаходиться у безпорадному стані, факту перебування за місцем проживання особи, яка надає їй утримання;

 - як доказ постійного проживання із спадкоємцем на час відкриття спадщини;

 - для спростування особою інформації про те, що місце перебування її невідоме у разі пред'явлення до суду заяви про визнання її безвісно відсутньою, чи оголошення померлою, чи визнання такою, що втратила право користування житловою площею, яка належить до державного житлового фонду;

 - як доказ для підтвердження обставин невиконання особами забезпечених зобов'язань, наприклад невиконання чи неналежного виконання умов договору завдатку;

 - для забезпечення алібі.

 Як бачимо, нормами матеріального, у деяких випадках і процесуального права передбачені умови (мета) звернення фізичної особи до нотаріуса за вчиненням даних нотаріальних проваджень.

 Після безпосереднього вчинення даної нотаріальної дії нотаріус на підтвердження того, що фізична особа є живою, видає їй свідоцтво. Щодо встановлення факту перебування фізичної особи у певному місці, то на підтвердження його посвідчення нотаріусом також видається свідоцтво.

 Зразок свідоцтва про посвідчення

 факту, що фізична особа є живою

СВІДОЦТВО

Місто Київ, Україна

Десятого вересня дві тисячі п’ятнадцятого року

Я, Іванов П.І., приватний нотаріус Київського міського нотаріального округу,

посвідчую, що Петров Семен Петровичу, 17 січня 1950 року народження є живим, проживає у місті Києві по вул. Срібній, будинок 2 квартира 1, з’явився до мене Іванова П.І., приватного нотаріуса Київського міського нотаріального округу, за адресою: м. Київ, вул. Гарматна, 6 особисто сьогодні о 12 годині 40 хвилин.

 Особу його встановлено.

 Зареєстровано в реєстрі за № 1234

 Стягнуто плати за домовленістю

Печатка

 Приватний нотаріус підпис

**Джерела**: [4]; [5]; [6]; [7]; [8]; [10]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Які підстави для відкриття нотаріального провадження про посвідчення

факту, що особа є живою.

1. Які підстави для відкриття нотаріального провадження про посвідчення

факту перебування фізичної особи в певному місці.

1. Які документи видаються нотаріусом на підтвердження цих фактів.

**Тема 6. Нотаріальні дії, спрямовані на надання документам виконавчої сили**.

**План**

1. Поняття і значення морських вчинення морських протестів.
2. Процесуальний порядок вчинення протестів.

**Методичні рекомендації**

За результатами вивчення даної теми, студент повинен розумітися в питаннях підстав та порядку здійснення захисту цивільних прав фізичних та юридичних осіб, а також інших учасників цивільних відносин нотаріусом.

 Матеріальною основу нотаріального провадження по вчиненню морських протестів є положення, які регламентують договір перевезення (статті 908-928 ЦК), а також положення спеціального нормативного акта яким є Кодекс Торговельного мореплавства України (далі – КТМ), введений в дію Постановою Верховної Ради України за № 277/94-ВР від 09.12.94 р. (із змінами та доповненнями).

 Якщо у події, яка може бути приводом для пред'явлення судновласнику майнових вимог, має місце іноземний елемент, слід керуватися міжнародними актами. Так, Гамбурзькими правилами (Конвенція ООН про морські перевезення вантажів від 31 березня 1978 р.) передбачено, що відповідальність перевізника згідно з цими правилами, базується на принципі резюмованої вини. Це означає, що обов'язок доказування щодо відсутності в діях перевізника ознак, які призвели до завдання шкоди власнику майна, як правило, покладається саме на нього. На підставі наведеного нижче переліку підстав відповідальності у нотаріуса має скластися певне уявлення про те, які саме обставини мають увійти до морського протесту.

 Так, ст. 5 Конвенції ООН про морські перевезення вантажів передбачені певні підстави відповідальності, а саме:

 1. Перевізник відповідає за збиток, що є результатом втрати або ушкодження вантажу, а також затримки у разі, якщо обставини, що викликали втрату, ушкодження або затримку, мали місце в той час, коли вантаж знаходився в його управлінні, якщо тільки перевізник не доведе, що він, його службовці або агенти вжили всіх можливих заходів, щоб уникнути таких обставин та їх наслідків.

 2. Затримка в передачі має місце, якщо вантаж не зданий у порту розвантаження, передбаченому в договорі морського перевезення, у межах строку, прямо визначеного угодою, або за відсутності такої угоди - у межах строку, який було б розумно зажадати від турботливого перевізника з урахуванням конкретних обставин.

 3. Особа, уповноважена заявити вимогу з приводу втрати вантажу, може вважати вантаж втраченим, якщо він не був зданий, відповідно до вимог, передбачених цією. Конвенцією, у межах 60 календарних днів після закінчення терміну здачі відповідно до п. 2 цієї статті.

 4. Перевізник відповідає:

 - за втрату або ушкодження вантажу, або затримку в здачі, викликані пожежею, якщо особа, яка заявляє вимогу, доведе, що пожежа виникла з вини перевізника, його службовців або агентів;

 - за такі втрати, ушкодження або затримку в здачі, які, якщо це доведено особою, яка заявляє вимогу, сталися з вини перевізника, його службовців або агентів при вжитті всіх розумних заходів, щоб ліквідувати пожежу й уникнути або зменшити її наслідки.

 У випадку, якщо пожежа на борту судна торкнулася вантажу, і якщо того побажає особа, яка заявляє вимоги, або перевізник, має бути проведений експертний огляд згідно з практикою морських перевезень з приводу причин та обставин пожежі, і копія відповідного звіту повинна надаватися перевізнику або особі, яка заявляє вимогу, за їхнім запитом.

 5. Відносно живих тварин перевізник не несе відповідальності за втрату, ушкодження або затримку у випадку, який є результатом будь-яких особливих ризиків, властивих цьому виду перевезення. Якщо перевізник доведе, що він виконав спеціальні інструкції відносно тварин, надані йому вантажовідправником, і що за даних обставин втрата, ушкодження або затримка у здачі могли б бути віднесені на рахунок таких ризиків, передбачається, що втрата, ушкодження або затримка у здачі були викликані цими ризиками, якщо немає доказів того, що цілком або частково це сталося з вини перевізника, його службовців або агентів.

 6. Перевізник не несе відповідальності, крім як по загальній аварії, у випадках, коли втрата, ушкодження або затримка у здачі виникли в результаті заходів з порятунку життя або розумних заходів щодо порятунку майна на морі.

 7. У разі, якщо до провини перевізника, його службовців або агентів приєднується інша обставина, яка у сукупності з першою призводить до втрати, ушкодження або затримки у здачі, перевізник відповідає лише у тій мірі, у якій втрата, ушкодження чи затримка у здачі обумовлені його провиною, провиною службовців або агентів, за умови, що він доведе розмір збитків, які не обумовлені провиною з його боку.

 Отже, за наявності перерахованих вище підстав відповідальності капітан судна може звертатися до осіб, визначених у статті 242 КТМ із заявою про вчинення морського протесту.

 Так, ч. 1 статтею 341 КТМ передбачено: якщо під час плавання або стоянки судна мала місце подія, яка може бути приводом для пред'явлення судновласнику майнових вимог, капітан для забезпечення доказів для захисту прав І законних інтересів судновласників робить у встановленому порядку заяву про морський протест.

 Виходячи із аналізу КТМ, така заява може додаватися:

 1) капітанами:

 - вантажних та пасажирських морських суден, суден змішаного плавання (ріка - море);

 - суден внутрішнього плавання із заходом в іноземні порти;

 - суден внутрішнього плавання у разі зіткнення у морях чи інших водах з морськими суднами чи на випадок рятування суден внутрішнього плавання морськими суднами;

 - командирами військових кораблів України, якщо вони рятували судна, які знаходяться у безпеці;

 - іноземних суден (заяву подають своєму консулу чи українському нотаріусу);

 2) іншими керівниками екіпажу:

 - у разі смерті чи хвороби капітана - інша особа, яка згідно Статуту служби на суднах морського флоту, заступає капітана;

 - шкіперами - на несамохідних суднах морського флоту;

 - капітанами - директорами - на суднах флоту рибної промисловості.

 Місце вчинення морського протесту (ст. 342 КТМ ) та особи, яким подається заява:

 - у порту України - нотаріусу або іншій посадовій особі, на яку законодавством України покладено здійснення нотаріальних дій;

 - в іноземному порту - консулу України або компетентним посадовим особам іноземної держави у порядку, встановленому законодавством цієї держави.

 Строки вчинення морського протесту:

 І. Загальний строк, у який має бути подана нотаріусу заява про вчинення морського протесту, - 24години. Він починає свій відлік залежно від того, де сталась подія.

 1) якщо подія сталася під час плавання, то з моменту оформлення приходу судна в порт (ч. 1 ст. 343КТМ) (підтвердження - довідка капітана порту);

 2) у разі корабельної аварії або якщо судно затонуло, строк у 24 години починає рахуватися з моменту прибуття у порт капітана разом з екіпажем або його частиною (підтвердження - довідка капітана порту);

 3) якщо подія сталася в порту, то заява про морський протест має бути подана протягом 24 годин з моменту настання події (ст. 343 КТМ);

 4) якщо подія має тривалий характер, наприклад пожежа, ураган, посадка судна на мілину, то такий строк має рахуватися:

 - у разі пожежі та посадки судна на мілину - до моменту закінчення дій з усунення цих надзвичайних ситуацій. Зокрема, такі ситуації зумовлюються необхідністю допомоги з боку інших суден, у зв'язку з чим останні також не виконуватимуть графіка перевезень та заявлятимуть про необхідність вчинення морського протесту;

 - щодо урагану, то факт його дії на шляху судна має бути підтверджений довідкою синоптиків.

 II. Винятки:

 1) якщо виявиться неможливим заявити протест у встановлений строк, причини цього мають бути зазначені у заяві про морський протест (нотаріус на свій розсуд повинен визначити поважність таких причин);

 2) за наявності підстав припускати, що подія, яка сталася, заподіяла шкоду вантажу, що знаходиться на судні, заява про морський протест має бути зроблена до відкриття люків. Щодо підтвердження того, що люки не були відкритті, недостатньо заяви капітана судна про це у заяві про морський протест (ч. 2 ст. 344 КТМ). Такий факт має бути підтверджений нотаріусом, оскільки саме він несе відповідальність за наслідки вчинюваної нотаріальної дії, тобто достовірність зафіксованих ним фактів, отже, особисто повинен впевнитися у тому, що люки опломбовані. Для цього він може виїхати за місцем знаходження судна в порту, де й вчинити нотаріальну дію. Така мотивація зумовлена доцільністю допиту членів екіпажу за місцем їх знаходження. Це стосується також дій консула.

#####  Заява про вчинення морського протесту, її зміст та форма.

 Заява про морський протест подається нотаріусу у письмовій формі. За змістом вона має відповідати вимогам, передбаченим ч. 2 статті 341 КТМ та п.п. 1.2 п. 1 Глави 18 Порядку та містити такі реквізити:

 - опис обставин події, що сталася;

 - заходів, вжитих капітаном для забезпечення цілості довіреного йому майна.

 У такій заяві мають бути також зазначені такі відомості:

 - статус нотаріуса, консула, прізвище, ім'я та по батькові, громадянство і місце проживання капітана судна (чи інших осіб, які мають право подати заяву), назва судна, прапор, належність і порт прописки судна, порт відправлення, порт призначення, підпис особи, яка подає заяву, дата та час подання заяви і печатка судна.

 Щодо опису обставин події, що сталася, то капітан судна має обов'язкового вказати, коли така подія сталася, тобто дату, час та місце (під час плавання чи стоянки судна), учасників події, та коротко викласти обставини самої події, тобто їх сутність.

 Щодо заходів, вжитих капітаном, то вони мають бути викладені чітко із вказівкою на конкретні дії, які свідчать про належне виконання обов'язків капітана щодо збереження судна, вантажу, людей, членів екіпажу, які покладені на нього законом.

 На підтвердження обставин, викладених у заяві про морський протест, капітан судна одночасно із заявою зобов'язаний подати нотаріусу або іншій посадовій особі (стаття 343 КТМ) на огляд судновий журнал і завірений капітаном витяг із нього. Якщо судновий журнал та завірений капітаном витяг із нього не були подані ним разом із заявою про морський протест, то такі документи можуть бути подані у строк не більше семи днів з моменту прибуття в порт або з моменту події, якщо вона мала місце в порту. А у разі неможливості зробити це своєчасно, капітан у письмовій заяві має вказати відповідні причини.

 У заяві також має зазначатися перелік документів, які до неї додаються, зокрема: судновий журнал (для огляду); витяг із суднового журналу, засвідчений капітаном судна; документи, які підтверджують статус судна; довідка капітана порту про прибуття судна в порт; довідки інших органів, які свідчать про те, що подія мала місце, наприклад довідка синоптиків про ураган; документи, які підтверджують статус капітана.

 Щодо процесуального порядку вчинення даного нотаріального провадження, то нотаріус має вчиняти його з дотриманням загальних правил вчинення нотаріальних дій, спеціальних правил, які регламентують процедуру даного провадження та які передбачені статтями 94-95 Закону та Глави 18 Порядку, а також Правилами ведення нотаріального діловодства і нормами Кодексу торговельного мореплавства.

 Дана нотаріальна дія належить до одноетапного нотаріального провадження, яке у своєму розвитку проходить три стадії, які зводяться до вчинення нотаріусом таких процесуальних дій.

 Стадія відкриття даного нотаріального провадження пов'язується з поданням особисто капітаном морського судна письмової заяви про морський протест, крім винятків, передбачених КТМ.

 Стадія підготовки до вчинення даного нотаріального провадження складається із таких процесуальних дій нотаріуса:

 1) перевірка місця вчинення нотаріальної дії;

 2) встановлення строків подання заяви про морський протест (перевірка часу прибуття судна в порт (довідка капітана порту);

 3) встановлення статусу судна, зокрема проведення його ідентифікації (ст. 21 КТМ), перевірка наявності його допуску до плавання (статті, 24 КТМ), перевірка реєстрації у Державному судновому реєстрі України - свідоцтво про право плавання під Державним прапором України (судновий патент) або реєстрація у Судновій книзі України (судновий білет).

 4) перевірка право- та дієздатності, статусу і повноважень капітана судна та інших осіб, які мають право подавати такі заяви;

 5) перевірка відповідності форми та змісту заяви про вчинення морського протесту вимогам закону;

 6) перевірка доказів, необхідних для вчинення нотаріальної дії.

 У разі якщо заява про морський протест не відповідає вимогам закону, не надано доказів необхідних для вчинення морського протесту, пропущені без поважних причин строки та не обґрунтована поважність їх пропуску і ці недоліки не усунені капітаном судна, нотаріус повинен відмовити у вчиненні нотаріальної дії.

 Стадія безпосереднього вчинення нотаріального провадження складається із таких дій нотаріуса:

 1) опитування капітана (стаття 346 КТМ). Капітан має усно підтвердити відомості щодо події, які викладені ним у заяві про морський протест, та на їх підтвердження надати докази. Показання капітана мають бути відображені у акті про морський протест та підписані ним особисто у присутності нотаріуса;

 2) опитування не менше чотирьох свідків із числа членів суднової команди, в тому числі двох, що належать до осіб командного складу. Доцільно статус таких осіб не зводити до статусу свідків, а назвати їх очевидцями події та такими, що дають пояснення;

 3) огляд суднового журналу. При огляді суднового журналу нотаріус має перевірити відповідність викладених у ньому обставин події тим фактам, які викладені у заяві про морський протест;

 4) у контексті огляду (дослідження) суднового журналу остаточна перевірка інших доказів, наданих нотаріусу на підтвердження фактів, викладених у заяві, наприклад заяви капітана порту, документів, які підтверджують статус судна, статус та повноваження капітана тощо.

 5) викладення акта про морський протест на спеціальному нотаріального документа та за певним змістом.

 Так, згідно форми № 83 Додатку 25 до Правил ведення нотаріального діловодства, акт про морський протест має включати такі реквізити:

 - назва процесуального документа;

 - дата складення акта про морський протест;

 - прізвище, ім'я, по батькові нотаріуса, адреса його робочого місця чи державної нотаріальної контори (прізвище, ім'я, по батькові консула, адреса консульської установи);

 - відомості про назву та прапор судна, його належність, власник, приписка, реєстраційний номер;

 - час прибуття судна (капітана, екіпажу) в порт;

 - час подання заяви про морський протест;

 - прізвище, ім'я, по батькові капітана судна, його громадянство, місце проживання;

 - зміст заяви капітана (опис події та вжиті заходи);

 - інформація про огляд нотаріусом суднового журналу та посилання на норми законодавства;

 - зміст пояснень капітана та його підпис;

 - зміст показань чотирьох свідків (окремо кожного) із зазначенням їх прізвища, імені, по батькові, місця проживання та їх підписи;

 - вчинення посвідчувального напису із зазначенням номера акта в реєстрі нотаріальних дій та даних про розмір державного мита чи плати за вчинення нотаріальної дії;

 - засвідчення нотаріусом акта про морський протест своїм підписом та скріплення печаткою.

 Акт про морський протест складається у двох примірниках і реєструється у реєстрі для реєстрації нотаріальних дій.

 Один примірник акта про морський протест під розписку у реєстрі видається капітану або уповноваженій ним особі, а другий, із заявою капітана і випискою із суднового журналу - залишається у справах державної нотаріальної контори (приватного нотаріуса) чи консульської установи.

 **Джерела**: [2]; [5]; [6]; [7]; [8]; [10]; [12]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Яка інформація має бути зазначена у заяві про вчинення морського

протесту.

1. Перелічити осіб які мають право звертатися з такими заявами.
2. Місце звернення за вчиненням морського протесту.
3. Яких осіб має опитати нотаріус перед складанням акту про морський

протест.

1. Зміст акту про морський протест.

 **СПИСОК ДЖЕРЕЛ**

1. Конституція України: Прийнята Верховною радою України 28.06.1996 р. / Відомості Верховної Ради України, 1996. – № 30. – Ст.141.

2. Цивільний кодекс України / Відомості Верховної Ради України, 2003. – № 40. – С. 356.

3. Сімейний кодекс України / Відомості Верховної Ради України. 2002. – № 21 – С. 135.

4. Цивільний процесуальний кодекс України / Відомості Верховної Ради України, 2004. – № 40-41, 42. – С. 356.

5. Про нотаріат: Закон України від 2 вересня 1993 року № 3425-ХІІ / Відомості Верховної Ради України, 1993. – № 39. – Ст. 492.

 6. Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затверджений наказом Міністерства юстиції України від 22 лютого 2012 року № 296/5 / Офіційний вісник України. – 2012. – № 17. – С. 632.

7. Правила ведення нотаріального діловодства, затверджені наказом Міністерства юстиції України від 22 грудня 2010 року / Офіційний вісник України. – 2015. – № 24. – С. 714.

8. Про державне мито: Декрет Кабінету Міністрів України від 21 січня 1993 року № 7/93 / Відомості Верховної Ради України, 1993. – № 13. – С. 113.

9. Інструкція про порядок обчислення та справляння державного мита, затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 7 липня 2012 року № 811 / Офіційний вісник України. – 2012. – № 74. – С. 3011.

10. Порядок ведення Єдиного реєстру спеціальних бланків нотаріальних документів, затверджений наказом Міністерства юстиції України від 4 листопада 2009 року № 2053/5 / Офіційний вісник України. – 2004. – № 28. – С. 1929.

11. Радзієвська Л.К. Нотаріат в Україні: навч. Посібник / Л.К.Радзієвська – К.: Юрінком Інтер. –2008. – 528 с.

 12. Нікітін Ю.В. Нотаріат в Україні: навч. посіб. / Ю.В. Нікітін – К.: КНТ. – 2009. – 632 с.

 13. Нотаріат в Україні: законодавство, суд. Практика / Міністерство юстиції України: за заг. ред.. Л.В.Єфіменка. – К.: Юрінком Інтер, 2009. – 400 с.

 14. Нотаріальний процес: монографія / С.Я. Фурса – К.: Либідь. – 2003. – 228 с.

 15. Носік В.В., Спасібо-Фатєєва І.В., Жилінкова І.В., Печений О.П. Проблемні питання нотаріальної практики. – Х., 2008. – 96 с.

 16. Новий Цивільний Кодекс України: проблемні питання застосування. – К.: Поліграф-Експрес, 2008. – 138 с.

 17. Фурса С.Я., Фурса Є.І., Бондарєва В.М. та ін.. Теорія нотаріального процесу. Науково-практичний посібник. – К.: Всеукраїнська асоціація видавців "Правова єдність", 2012. – 915с.